



**REPUBLIKA HRVATSKA**  
**DRŽAVNA KOMISIJA ZA KONTROLU**  
**POSTUPAKA JAVNE NABAVE**  
Zagreb, Koturaška 43/IV

**KLASA: UP/II-034-02/21-01/272**  
**URBROJ: 354-01/21-9**  
**Zagreb, 10. svibnja 2021.**

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, u Vijeću sastavljenom od članova: Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednice, Danijele Antolković i Jasnice Lozo, članica, u žalbenom postupku žalitelja Medika d.d., Zagreb, OIB: 94818858923, u odnosu na odluku o odabiru u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2021/S 0F2-0003815, predmet nabave: nabava lijekova, naručitelja Dom zdravlja Šibenik, Šibenik, OIB: 05973512866, na temelju članka 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave (Narodne novine, broj: 18/13, 127/13, 74/14, 98/19 i 41/21) te članka 398. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj: 120/16, dalje u tekstu: ZJN 2016) donosi sljedeće

### **R J E Š E N J E**

1. Žalba žalitelja Medika d.d., Zagreb, odbija se kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev žalitelja Medika d.d., Zagreb, za naknadom troškova žalbenog postupka.

### **O b r a z l o ž e n j e**

Naručitelj Dom zdravlja Šibenik, Šibenik, objavio je 28. siječnja 2021. u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske (dalje u tekstu: EOJN RH) poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2021/S 0F2-0003815, predmet nabave: nabava lijekova. Kriterij odabira je ekonomski najpovoljnija ponuda na temelju sljedećih podkriterija: cijena ponude - 90 bodova i rok isporuke - 10 bodova.

U navedenom postupku javne nabave dostavljene su dvije ponude koje je naručitelj ocijenio valjanima te je Odlukom o odabiru, Broj: 01-914/1-2021 od 15. ožujka 2021. koju je objavio u EOJN RH dana 16. ožujka 2021. odabrao ponudu ponuditelja Medical Intertrade d.o.o., Sveta Nedelja kao ekonomski najpovoljniju.

Na navedenu Odluku o odabiru žalbu je 25. ožujka 2021. ovom državnim tijelu izjavio, i naručitelju u roku za žalbu dostavio, žalitelj Medika d.d., Zagreb. Žalitelj je žalbu uredio podneskom zaprimljenim u ovom tijelu dana 9. travnja 2021.

Žalitelj u žalbi u bitnome osporava valjanost ponude odabranog ponuditelja te žalbenim zahtjevom predlaže poništenje odluke o odabiru kao i naknadu troškova žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 kuna.

Naručitelj u odgovoru na žalbu, u bitnome, osporava osnovanost žalbenih navoda i predlaže odbiti žalbu i zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka.

Odabrani ponuditelj u odgovoru na žalbu predlaže odbiti žalbu kao neosnovanu.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dokaznog materijala koji se sastoji od obavijesti o nadmetanju, dokumentacije o nabavi, zapisnika o otvaranju ponuda, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, odluke o odabiru, ponude odabranog ponuditelja te ostalih dokaza.

Žalba je dopuštena, uredna, pravodobna i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je neosnovana.

Žalitelj u žalbi navodi da je uvidom u ponudu odabranog ponuditelja utvrdio da je za stavku 25. troškovnika ponudio lijek zaštićenog imena Moditen depo, proizvođača Krka d.d. po cijeni 23,04 kune po komadu, a koja cijena je iznad cijene određene Odlukom o utvrđivanju Osnovne Liste lijekova HZZO-a važeće u vrijeme roka za dostavu ponuda dana 17. veljače 2021. Naime, tvrdi da je na dan roka za dostavu ponuda bila važeća Odluka o utvrđivanju Osnovne Liste lijekova HZZO-a objavljena u Narodnim novinama, broj 137/20 od 10. prosinca 2020., koja je stupila na snagu 24. prosinca 2020., a kojom je cijena lijeka Moditen depo, proizvođača Krka d.d. utvrđena u iznosu 20,54 kuna. S obzirom da je dokumentacijom o nabavi propisano da „Ponuđena cijena i važeća cijena u vrijeme trajanja ugovora ne mogu ni u kojem slučaju biti veće od cijena na važećoj Listi lijekova HZZO-a“, smatra da je zbog ponuđene cijene koja je bila veća od cijene na važećoj listi HZZO-a, naručitelj trebao odbiti ponudu odabranog ponuditelja te odabrati ponudu žalitelja sukladno članku 291. i 295. ZJN 2016. Pri tome, smatra kako okolnost da je u međuvremenu u Narodnim novinama, broj 14/21 od 12. veljače 2021., objavljena izmijenjena Lista lijekova koja stupa na snagu dana 1. ožujka 2021. (nakon roka za predaju ponuda), a kojom je utvrđena maksimalna cijena istog lijeka od 24,51 kuna, ne može konvalidirati ponudu odabranog ponuditelja. Ovo stoga što je naručitelj dokumentacijom o nabavi propisao da ponuđena cijena ne smije biti veća od cijene na važećoj listi lijekova, pri čemu je odredio metodologiju promjene cijene lijekova tijekom važenja ugovora o javnoj nabavi u skladu sa promjenom cijene na osnovnoj i dopunskoj listi HZZ-a na sljedeći način: „U slučaju povećanja cijene lijeka na listi HZZO-a cijenu lijeka će biti potrebno izračunati temeljem jediničnih cijena iz ponude za sklapanje ugovora o nabavi, ali samo za iznos razlike cijene s nove liste HZZO-a u odnosu na cijenu koja je bila na listi HZZO-a u trenutku podnošenja ponude za sklapanje ugovora o javnoj nabavi“.

Naručitelj u odgovoru na žalbu navodi da je stručno povjerenstvo za javnu nabavu uspoređivalo cijenu ponude odabranog ponuditelja za stavku 25. troškovnika (iznos od 23,04 kune) sa cijenom iz važeće Liste lijekova HZZO-a u trenutku pregleda i ocjene ponuda. Pri tome ističe da se cijena lijeka utvrđuje i uspoređuje sa važećom Listom lijekova HZZO-a u svakom trenutku tijekom trajanja ugovora, a ne i u trenutku dostavljanja ponude. Pri tome, tvrdi da cijena dostavljenog lijeka tijekom trajanja ugovora mora biti sukladna cijenama na važećoj Listi lijekova HZZO-a. Zatim, navodi kako naručitelj tijekom trajanja ugovora cijelo vrijeme kontrolira cijenu dostavljenih lijekova i cijenu lijeka koja je na Listi HZZO-a, te ukoliko dođe do promjene cijena lijeka koji je na Listi lijekova, a koje su navedene u troškovniku, više ili niže, istu korigira sukladno promjeni. Međutim, čak i uz tako povećanu cijenu lijeka, kako navodi žalitelj, smatra da je ponuda odabranog ponuditelja bila ekonomski povoljnija od ponude žalitelja.

Odabrani ponuditelj u očitovanju navodi, u bitnom da je naručitelj u konkretnom slučaju dokumentacijom o nabavi odredio promjenjivu cijenu ponudu, odnosno da je ponuđene cijene vezao za promjenu cijena na listama lijekova HZZO-a. Tako određena promjenjivost cijena znači ako se cijena na listama HZZO-a razlikuje od ponuđene, primjenjuje se cijena na listi, a nepridržavanje takvih uvjeta predstavlja kršenje ugovornih obveza i razlog je za raskid ugovora, a ne za odbijanje ponude. Osim toga, smatra da određivanje promjenjivosti cijena ulazi u sferu izvršavanja ugovornih obveza te da naručitelj nije ovlašten zadirati niti preispitivati ponuđene cijene koje se određuju slobodno. U tom smislu, odabrani ponuditelj poziva se na rješenja ovog državnog tijela: KLASA: UP/II-034-02/17-01/297 od 23. svibnja 2017. i KLASA: UP/II-034-02/21-01/166 od 19. ožujka 2021. Također, ističe kako dokumentacijom o nabavi naručitelj nije propisao način postupanja naručitelja u slučaju da je ponuđena cijena lijeka viša od one koja je za taj lijek izražena na listi HZZO-a, odnosno nije navedeno da će takvu ponudu naručitelj biti dužan odbiti.

Žalitelj u očitovanju na odgovor naručitelja navodi, u bitnom da je naručitelj dokumentacijom o nabavi propisao da ponuđena cijena ne može ni u kojem slučaju biti veća od cijena na važećoj listi HZZO-a, a ponuđena cijena odabranog ponuditelja za stavku 25. troškovnika bila je veća od cijene na važećoj listi HZZO-a i to sve do isteka roka za dostavu ponuda i još narednih 13 dana. Također, tvrdi da se sukladno točki 6.5. dokumentacije o nabavi korekcija cijena na više mogla izvršiti tek po odabiru naručitelja i sklapanju ugovora, odnosno tijekom važenja ugovora. Navod naručitelja da je prilikom pregleda i ocjene ponuda uspoređivao ponuđenu cijenu sa važećom listom lijekova HZZO-a u tom trenutku smatra protivnim zahtjevu propisanom dokumentacijom o nabavi prema kojem ponuđena cijena ne može ni u kojem slučaju biti veća od važeće liste lijekova.

Uvidom u dokumentaciju o nabavi utvrđeno je da je točkom 6.5. propisan način određivanja cijene za predmet nabave, pri čemu je između ostalog navedeno: „S obzirom da su predmet nabave lijekovi koji se nalaze na osnovnoj i dopunskoj listi HZZO-a, cijene lijekova koji su predmet nabave određene su sukladno Pravilniku o mjerilima za određivanje cijena lijekova na veliko i o načinu izvješćivanja o cijenama na veliko (NN 83/13,12/14, 69/14,22/15 i 84/15). Sukladno navedenom, cijene lijekova koji su predmet ove nabave mogu tijekom važenja ugovora o javnoj nabavi biti promijenjene na više ili niže, a u skladu sa promjenom cijene na osnovnoj i dopunskoj listi HZZ-a. U slučaju povećanja cijene lijeka na listi HZZO-a cijenu lijeka će biti potrebno izračunati temeljem jediničnih cijena iz ponude za sklapanje ugovora o nabavi, ali samo za iznos razlike cijene s nove liste HZZO-a u odnosu na cijenu koja je bila na listi HZZO-a u trenutku podnošenja ponude za sklapanje ugovora o javnoj nabavi. U slučaju sniženja cijena lijeka na listi HZZO-a na niže u odnosu na ponuđenu cijenu lijeka naručitelj će odmah primijeniti nižu cijenu s liste HZZO-a. Ponuđena cijena i važeća cijena u vrijeme trajanja ugovora ne mogu ni u kojem slučaju biti veće od cijena na važećoj Listi lijekova HZZO-a“.

Uvidom u ponudu odabranog ponuditelja utvrđeno je da je u dostavljenom troškovniku za stavku 25, za lijek Nezaštićenog imena (generičko ime)-INN: Flufenazin, Oblik: depo,amp.25mg/1ml, Zaštićeno ime lijeka: Moditen depo, Proizvođača: Krka d.d. naveo jediničnu cijenu u iznosu od 23,04 kune.

Točkom 7.5. dokumentacije o nabavi određen je rok za dostavu ponude na dan 17. veljače 2021. kada je naručitelj proveo postupak javnog otvaranja ponuda. Iz EOJN RH razvidno je da je odabrani ponuditelj predao ponudu dana 15. veljače 2021.

Iz Zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda od 17. veljače 2021. proizlazi da je naručitelj ponudu odabranog ponuditelja ocijenio prihvatljivom odnosno ponudom koja

u potpunosti zadovoljava uvjete i zahtjeve iz dokumentacije o nabavi. Pri tome je za kriterij za odabir ponude: cijena ponude, naručitelj odabranom ponuditelju dodijelio maksimalan broj bodova (90 bodova) za ponuđenu ukupnu cijenu ponude u iznosu od 223.613,35 kuna, te 86,85 bodova za isti kriterij žalitelju za ponuđenu ukupnu cijenu ponude u iznosu od 231.543,19 kuna. Pri tome je za kriterij Rok isporuke naručitelj svakom ponuditelju dodijelio maksimalnih 10 bodova. Osim toga, u Zapisniku je navedeno da je naručitelj pregled i ocjenu ponuda završio dana 15. ožujka 2021.

Odredbom članka 290. stavak 1. ZJN 2016 propisano je da nakon otvaranja ponuda javni naručitelj pregledava i ocjenjuje ponude na temelju uvjeta i zahtjeva iz dokumentacije o nabavi te o tome sastavlja zapisnik.

Članak 20. stavak 1. Zakona o obveznom zdravstvenom osiguranju (Narodne novine, broj 80/13, 137/13, 98/19) propisuje da osnovna i dopunska lista lijekova Zavoda iz članka 18. stavka 1. točke 4. ovoga Zakona sadrži lijekove koji imaju odobrenje za stavljanje u promet u Republici Hrvatskoj. Zatim, prema stavku 7. tog članka osnovnu i dopunsku listu lijekova, uz prethodno pribavljeno mišljenje Hrvatske liječničke komore, donosi Upravno vijeće Zavoda.

Prema članku 26. stavak 10. Statuta Hrvatskog zavoda za zdravstveno osiguranje (Narodne novine, broj 18/09, 33/10, 8/11, 18/13, 1/14 i 83/15), Upravno vijeće Zavoda donosi opće akte za provedbu obveznog zdravstvenog osiguranja, između ostalog i o utvrđivanju osnovne i dopunske liste lijekova.

Uvidom u Odluku o utvrđivanju Osnovne liste lijekova Hrvatskog zavoda za zdravstveno osiguranje koju je donijelo Upravno vijeće Hrvatskog zavoda za zdravstveno osiguranje uz prethodno pribavljeno mišljenje Hrvatske liječničke komore na 13. izvanrednoj sjednici održanoj 7. prosinca 2020. godine, a koja je objavljena u Narodnim novinama broj 137/20 od 10. prosinca 2020. i stupila je na snagu 24. prosinca 2020. godine, razvidno je da cijena lijeka Moditen depo, Proizvođača: Krka d.d. navedenog u stavci 25. troškovnika iznosi 20,54 kuna (Cijena u kn za jed. obl.), odnosno 21,56 kuna (Cijena u kn za jed. obl. s PDV-om).

Zatim, uvidom u Odluku o utvrđivanju Osnovne liste lijekova Hrvatskog zavoda za zdravstveno osiguranje koju je donijelo Upravno vijeće Hrvatskog zavoda za zdravstveno osiguranje uz prethodno pribavljeno mišljenje Hrvatske liječničke komore na 19. izvanrednoj sjednici održanoj 5. veljače 2021. godine, a koja je objavljena u Narodnim novinama broj 14/21 od 12. veljače 2021. i stupila je na snagu 1. ožujka 2021. godine, razvidno je da cijena lijeka Moditen depo, Proizvođača: Krka d.d. navedenog u stavci 25 troškovnika iznosi 24,51 kuna (Cijena u kn za jed. obl.), odnosno 25,74 kuna (Cijena u kn za jed. obl. s PDV-om).

Odredbom članka 31. Pravilnika o mjerilima za stavljanje lijekova na listu lijekova HZZO-a kao i načinu utvrđivanja cijena lijekova koje će plaćati HZZO te načinu izvještavanja o njima (Narodne novine, broj 33/19), propisan je način utvrđivanja cijene lijeka za listu lijekova i cijene lijeka koju će plaćati HZZO te usklađivanje cijena lijekova na listi lijekova. Stavkom 4. tog članka propisana je osnova za izračun cijene lijeka za listu lijekova i cijene lijeka koju će plaćati HZZO za lijek na listi lijekova HZZO-a, odnosno propisano je da se u obzir uzima: cijena lijeka izračunata sukladno odredbama pravilnika kojim se utvrđuju mjerila za određivanje najviše dozvoljene cijene lijeka; cijene lijekova koji su već stavljeni na listu lijekova; terapijske skupine i podskupine lijekova s liste lijekova; određena mjerila iz članka 3. i članka 8. tog Pravilnika.

Člankom 1. Pravilnika o mjerilima za određivanje najviše dozvoljene cijene lijeka na veliko i iznimno više od najviše dozvoljene cijene lijeka na veliko i godišnjeg izračuna cijene lijeka (Narodne novine, broj 33/19) propisano je između ostalog da se

tim Pravilnikom utvrđuju mjerila za određivanje najviše dozvoljene cijene lijeka na veliko.

Odredbom članka 188. stavka 9. Zakona o lijekovima (Narodne novine, broj 76/13, 90/14, 100/18) propisano je u bitnome da nositelj odobrenja za stavljanje lijeka u promet, odnosno veleprodaja, ne smiju prodavati lijek po cijeni višoj od najviše dozvoljene cijene lijeka, a koju cijenu (sukladno stavku 1. tog članka te članku 212. stavak 1. tog Zakona) određuje Agencija za lijekove i medicinske proizvode.

Odredbom članka 193. Zakona o lijekovima propisano je da nadzor nad provedbom Zakona o lijekovima, vezano uz lijekove, ..., izradom, prometom, ..., obavlja farmaceutska inspekcija nadležnog ministarstva.

Dijelom V. Zakona o lijekovima, koji se odnosi na prekršajne odredbe, propisano je da će se novčanom kaznom kazniti za prekršaj fizička ili pravna osoba koja, između ostaloga, prodaje lijek po cijeni višoj od najviše dozvoljene cijene lijeka.

Ocjenjujući ovaj žalbeni navod utvrđeno je činjenično stanje iz kojeg proizlazi da je ponuđena cijena lijeka iz stavke 25. troškovnika odabranog ponuditelja u iznosu od 23,04 kune viša od cijene koja je izražena na važećoj listi lijekova HZZO-a na dan predaje ponude (15. veljače 2021.), odnosno na dan isteka roka za predaju ponuda (17. veljače 2021.), a koja je iznosila 20,54 kune. Međutim, ovdje je potrebno napomenuti da je na dan predaje ponude odnosno na dan isteka roka za predaju ponuda u Narodnim novinama broj 14/21 već bila objavljena nova Odluka o utvrđivanju Osnovne liste lijekova Hrvatskog zavoda za zdravstveno osiguranje (objavljena je 12. veljače 2021.), koja je stupila na snagu 1. ožujka 2021. Dakle, odabrani ponuditelj je prilikom izrade i predaje ponude bio upoznat sa novo objavljenom Odlukom prema kojoj najviša dozvoljena cijena predmetnog lijeka iznosi 24,51 kune od dana stupanja na snagu predmetne odluke (1. ožujka 2021.), pa je sukladno objavljenoj novoj Listi lijekova izradio svoju ponudu i ponudio cijenu spornog lijeka. Dakle, iako u trenutku predaje ponude odabranog ponuditelja cijena ponuđenog lijeka nije bila sukladna važećoj Listi lijekova HZZO-a, već je bila sukladna objavljenoj novoj Listi lijekova koja još nije stupila na snagu, s obzirom na navedene okolnosti te s obzirom da iz točke 6.5. dokumentacije o nabavi ne proizlazi da je u tom slučaju naručitelj bio dužan odbiti ponudu odabranog ponuditelja, utvrđeno je da naručitelj nije povrijedio odredbe članka 290. ZJN 2016, kao što to ukazuje žalitelj. Naime, točka 6.5. dokumentacije o nabavi propisuje način određivanja cijene ponude kojom je određeno da je cijena ponude promjenjiva, te je naručitelj jasno propisao način i uvjete izmjene cijene ponude odnosno lijeka u slučaju promjene cijena lijeka na listi HZZO-a. Dakle, točka 6.5. dokumentacije o nabavi se primarno odnosi na postupak izmjene cijene ponude tijekom trajanja ugovora. Osim toga, s obzirom da je navedenom točkom dokumentacije o nabavi jasno propisano da će se cijena lijeka u svakom slučaju (dakle neovisno o ponuđenoj cijeni) vezati uz cijenu lijeka na Listi lijekova koja će biti važeća u vrijeme trajanja ugovora, proizlazi da ponuđena cijena spornog lijeka a koja je usklađena s cijenom na Listi lijekova koja je u trenutku pregleda i ocjene ponuda bila na snazi, ne predstavlja nezakonitost radi koje bi naručitelj bio dužan odbiti ponudu odabranog ponuditelja niti su iz navedenog razloga drugi ponuditelji stavljeni u nepovoljniji položaj. Slijedom navedenog, s obzirom na citirane izvore prava te utvrđeno činjenično stanje iz kojeg proizlazi da je naručitelj ponudu odabranog ponuditelja pregledao i odabrao sukladno odredbama dokumentacije o nabavi, žalbeni navod ocjenjuje se kao neosnovan.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 404. ZJN 2016, a u odnosu na osobito bitne povrede postupka javne nabave iz članka 404. stavka 2. toga Zakona, ovo državno tijelo nije utvrdilo postojanje osobito bitnih povreda.

Sukladno navedenom, a temeljem članka 425. stavka 1. točke 3. ZJN 2016, žalba se odbija kao neosnovana, kako je i odlučeno u točki 1. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka. Sukladno odredbi članka 431. stavak 4. ZJN 2016, u slučaju odbijanja žalbe žalitelj nema pravo na naknadu troškova žalbenog postupka. Stoga je odlučeno kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

#### **UPUTA O PRAVNOM LIJEKU**

Protiv ovoga Rješenja nije dopuštena žalba, ali se može pokrenuti upravni spor pred Visokim upravnim sudom Republike Hrvatske u roku od 30 dana od isteka osmog dana od dana javne objave Rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave. Tužba se predaje Visokom upravnom sudu Republike Hrvatske neposredno u pisanom obliku, usmeno na zapisnik ili se šalje poštom, odnosno dostavlja elektronički.



**ZAMJENIK PREDsjedNICE**

**Andelko Rukelj**

#### **Stranke žalbenog postupka:**

1. Medika d.d.,  
Zagreb, Capraška 1
2. Dom zdravlja Šibenik,  
Šibenik, Stjepana Radića 83
3. Medical intertrade d.o.o.,  
Sveta Nedjelja, dr. Franje Tuđmana 3