



**REPUBLIKA HRVATSKA
DRŽAVNA KOMISIJA ZA KONTROLU
POSTUPAKA JAVNE NABAVE**

**KLASA: UP/II-034-02/24-01/207
URBROJ: 354-02/4-24-10
Zagreb, 27. svibnja 2024.**

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, OIB: 95857869241, u Vijeću sastavljenom od članova Maje Kuhar, predsjednice te Zvonimira Jukića i Karmele Dešković, članova, povodom žalbe žalitelja Oktal Pharma d.o.o., Zagreb, OIB: 30750621355, na odluku o odabiru u odnosu na Grupu 2, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2024/S F02-0000450, predmet nabave: lijek rituksimab (po grupama), naručitelja Klinička bolnica Merkur, Zagreb, OIB: 25883882856, Zagreb, 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 članaka 398. i 425. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 120/16 i 114/22; dalje u tekstu: ZJN 2016) donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba žalitelja Oktal Pharma d.o.o., Zagreb, odbija se kao neosnovana.
2. Zahtjev žalitelja Oktal Pharma d.o.o., Zagreb, za naknadom troškova žalbenog postupka, odbija se kao neosnovan.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Klinička bolnica Merkur, Zagreb, objavio je 29.1.2024. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske (dalje u tekstu: EOJN) poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2024/S F02-0000450, predmet nabave: lijek rituksimab (po grupama). Kriterij odabira ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda koja se određuje na temelju kriterija: cijena (90 bodova) i rok isporuke (10 bodova).

U predmetnom postupku javne nabave u Grupi 2 pristigle su dvije ponude koje je naručitelj ocijenio valjanima te je dana 18. travnja 2024. godine donio, te istog dana u EOJN RH objavio, Odluku o odabiru broj 01-3013/1 kojom je u Grupi 2 odabrao ponudu ponuditelja PHOENIX Farmacija d.o.o., Zagreb, kao ekonomski najpovoljniju.

Nezadovoljan predmetnom Odlukom o odabiru, urednu žalbu je dana 26. travnja 2024. godine izjavio ponuditelj Oktal Pharma d.o.o., Zagreb. Žalitelj u žalbi u bitnome osporava valjanost ponude odabranog ponuditelja, žalbenim zahtjevom predlaže poništenje Odluke o odabiru za Grupu 2 te zahtijeva naknadu troškova žalbenog postupka.

Naručitelj i odabrani ponuditelj u svojim odgovorima na žalbu u bitnome osporavaju osnovanost žalbenog navoda s prijedlogom da se žalba žalitelja odbije kao neosnovana.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od obavijesti o nadmetanju, dokumentacije o nabavi, ponude odabranog ponuditelja, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, odluke o odabiru za Grupu 2 te ostalih dokaza.

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

Žalba je neosnovana.

Žalitelj u žalbi navodi da ponuda odabranog ponuditelja u Grupi 2 nije u skladu s dokumentacijom o nabavi pod nazivom „Tehničke specifikacije predmeta nabave za grupe 1., 2., 3., 4.“ kojom je propisano: „Tehničke specifikacije predmeta nabave za grupe 1., 2., 3., 4. sadržane su u troškovniku. Troškovnik je poseban dokument učitani u EOJN RH i dostupan je za preuzimanje. Ponuditelj ga je dužan dostaviti u istom formatu u kojem je i objavljen u EOJN RH. Ponuditelj mora ispuniti sve tražene stavke (stupce i retke) iz troškovnika. Ponuditelj je obvezan u ponudi dostaviti u cijelosti popunjen troškovnik. Troškovnik je objavljen u elektroničkom oglasniku javne nabave u nestandardiziranom obliku. Ako ponuditelj ne ispuni troškovnik u skladu sa zahtjevima iz ove dokumentacije o nabavi ili promijeni tekst ili količine navedene u obrascu troškovnika, smatrat će se da je takav troškovnik nepotpun i nevažeći te će ponuda biti odbijena“, niti je u skladu s uvjetom iz samog Troškovnika Grupe 2 u kojem je naručitelj naveo sljedeće: „Ponuda na obrascu mora biti cjelovita, te obuhvatiti sve navedene artikle“. Žalitelj obrazlaže da iz dostavljenog Troškovnika odabranog ponuditelja za Grupu 2 nije jasno vidljivo koji je oblik i jačinu lijeka odabrani ponuditelj ponudio pošto je u koloni Oblik i originalno pakiranje u stavci 1. samo naveo BOC1X500MG/50ML. Pozivajući se na tablicu sa važeće liste lijekova HZZO-a od 1. travnja 2024., žalitelj navodi da se na toj listi nalazi više oblika, jačina i pakiranja istog nezaštićenog naziva traženog lijeka rituksimab od 500mg/50ml, ali da naručitelj prilikom pregleda i ocjene ponuda, a prije donošenja odluke o odabiru, nije zatražio pojašnjenje od odabranog ponuditelja kako bi pojasnio o kojem se točno obliku, jačini i pakiranju radi. Stoga da je iz opisanog razloga ponuda odabranog ponuditelja u odnosu na Grupu 2 neprikladna i nevaljana te ju naručitelj kao takvu nije smio prihvatiti i cijeliti kao valjanu već ju je sukladno odredbi članka 295. stavak 1. ZJN 2016 trebao odbiti kao nepravilnu.

Naručitelj je podnio odgovor na žalbu u kojem u cijelosti osporava osnovanost žalbenog navoda. Navodi da je u Troškovniku koji je sastavni dio natječajne dokumentacije, svaka stavka/lijek definiran, između ostalih specificiranih podataka, i podacima specificiranim kao "ATK šifra" s važeće liste HZZO-a koja je jedinstvena za svaki zaštićeni lijek kao i podacima specificiranim kao "Oblik i jačina lijeka". Ističe da je za sporni lijek u Troškovniku odabranog ponuditelja navedena "ATK šifra: L01FA01 07" i "Oblik i jačina lijeka: konc. za otop. za inf., boč. stakl. 500 mg/50ml". Stoga da iako u polju s podacima specificiranim kao "Oblik i originalno pakiranje" odabrani ponuditelj nudi BOC 1x500mg/50ml, s obzirom na specificirane podatke u poljima "ATK šifra" i "Oblik i jačina lijeka", kao i specificirane podatke u polju "Tvornički naziv lijeka" koji odabrani ponuditelj popunjava sa Truxima, jasno je vidljivo i nije sporno koji lijek, oblik lijeka i u kojoj jačini se nudi. Slijedom svega navedenog naručitelj navodi kako nije imao potrebu zatražiti dodatno pojašnjenje.

Odabrani ponuditelj u svojem odgovoru na žalbu osporava osnovanost žalbenog navoda. Navodi da iako u polju "Oblik i originalno pakiranje" u kojem je navedeno originalno pakiranje i jačina „BOC 1x500MG/50ML " nedostaje opis oblika koji glasi „konc. za otop. za inf.“, da netočno žalitelj u žalbi navodi kako zbog toga nije jasno vidljivo koji je oblik i jačinu lijeka ponuditelj ponudio. Naime, navodi da je naručitelj u troškovniku precizirao predmet

nabave navođenjem pune ATK šifre, koja je sastavni dio troškovnika, te je time na nesumnjiv način definirao zaštićeni lijek koji je predmet postupka. U odnosu na tako navedenu ATK šifru može se ponuditi samo lijek zaštićenog naziva i nositelja odobrenja kojeg je odabrani ponuditelj i ponudio. Dakle, ističe odabrani ponuditelj, u istom retku Troškovnika za Grupu 2 u koji žalitelj upire, retku 1., kao sastavni dio istoga navedeni su puna ATK šifra koja određuje lijek (L01FA01 07) i opis oblika i jačine lijeka („konc. za otop. za inf., boč. stakl. 500 mg/50 ml“), što u kombinaciji s podacima dostavljenim od strane odabranog ponuditelja, među kojima je i navođenje naziva Truxima u polju „Tvornički naziv lijeka“, čini potpuno nespornim lijek, oblik i jačinu koju je odabrani ponuditelj konkretno ponudio.

Žalitelj je u daljnjem tijeku žalbenog postupka dostavio dodatna očitovanja od 6. svibnja 2024. godine i 14. svibnja 2024. godine na koja je odabrani ponuditelj odgovorio svojim očitovanjima od 10. svibnja 2024. godine i 16. svibnja 2024. godine. Stranke su u navedenim očitovanjima, u bitnome, ostale kod svojih već ranije iznesenih navoda dodatno proširujući raspravu na problematiku paralelnog prometa (distribucije) lijekovima. Međutim, pitanje paralelnog prometa (distribucije) lijekovima je irelevantno za predmet ovog žalbenog postupka obzirom da je predmet žalbe pitanje je li iz troškovnika odabranog ponuditelja jasno koji oblik i jačinu lijeka u stavci 1. odabrani ponuditelj nudi.

Ocjenjujući osnovanost žalbenog navoda, izvršen je uvid u dokumentaciju o nabavi, dokument naziva "Tehničke specifikacije predmeta nabave za grupe 1., 2., 3., 4." kojim je naručitelj, kako to pravilno citira i žalitelj u svojoj žalbi, propisao sljedeće: "Tehničke specifikacije predmeta nabave za grupe 1., 2., 3., 4. sadržane su u troškovniku. Troškovnik je poseban dokument učitani u EOJN RH i dostupan je za preuzimanje. Ponuditelj ga je dužan dostaviti u istom formatu u kojem je i objavljen u EOJN RH. Ponuditelj mora ispuniti sve tražene stavke (stupce i retke) iz troškovnika. Ponuditelj je obavezan u ponudi dostaviti u cijelosti popunjen troškovnik. Troškovnik je objavljen u elektroničkom oglasniku javne nabave u nestandardiziranom obliku. Ako ponuditelj ne ispuni troškovnik u skladu sa zahtjevima iz ove dokumentacije o nabavi ili promijeni tekst ili količine navedene u obrascu troškovnika, smatrat će se da je takav troškovnik nepotpun i nevažeći te će ponuda biti odbijena".

Uvidom u obrazac Troškovnika Grupe 2, koji je također sastavni dio dokumentacije o nabavi, utvrđeno je da je naručitelj u istom odredio da: „Ponuda na obrascu mora biti cjelovita, te obuhvatiti sve navedene artikle".

Iz Troškovnika Grupe 2 koji je sastavni dio dokumentacije o nabavi, je razvidno da je svaka stavka/lijek definiran podacima specificiranim kao "ATK šifra" kao i podacima specificiranim kao "Oblik i jačina lijeka". Za sporni lijek rituksimab iz stavke 1. navedena je "ATK šifra: L01FA01 071" i "Oblik i jačina lijeka: konc. za otop. za inf., boč. stakl. 500 mg/50ml".

Ponuditelji su sukladno dokumentaciji o nabavi morali ispuniti sve tražene stavke (stupce i retke) iz troškovnika i to: jediničnu i ukupnu cijenu te stopu PDV-a, Proizvođača, Zemlju, Oblik i originalno pakiranje te Tvornički naziv lijeka.

Uvidom u ponudu odabranog ponuditelja utvrđeno je da je odabrani ponuditelj dostavio popunjeni Troškovnik za Grupu 2 u kojem je popunio sve tražene stavke (stupce i retke) iz troškovnika. Za sporni lijek rituksimab iz stavke 1. je naveo sljedeće podatke: „Proizvođač: Millmount Healthcare Ltd., Nuvisan GmbH, Nuvisan France SARL, Zemlja: EU, Oblik i originalno pakiranje: BOC 1X500MG/50ML, te Tvornički naziv lijeka: Truxima.“

Uvidom u tablicu sa važeće liste lijekova HZZO-a od 1. travnja 2024. koju je žalitelj priložio u svojoj žalbi, razvidno je da se pod:

- ATK šifrom „L01FA01 071“ nalazi lijek nezaštićenog naziva: rituksimab, zaštićenog naziva: Truxima, Oblika, jačine i pakiranja: „konc.za otop.za inf., boč.stakl. 1X500mg/50ml“,
- ATK šifrom „L01FA01 062“ nalazi lijek nezaštićenog naziva: rituksimab, zaštićenog naziva: Mabthera, Oblika, jačine i pakiranja: „boč. 1X500mg/50ml“,
- ATK šifrom „L01FA01 082“ nalazi lijek nezaštićenog naziva: rituksimab, zaštićenog naziva: Rixathon, Oblika, jačine i pakiranja: „konc.za otop.za inf., boč.stakl. 1X500mg/50ml“;

- pod ATK šifrom „L01FA01 084“ nalazi lijek nezaštićenog naziva: rituksimab, zaštićenog naziva: Ruxlence, Oblika, jačine i pakiranja: „konc.za otop.za inf., boč.stakl. 1X500mg/50ml“.

Među strankama je, dakle, sporno je li u konkretnom slučaju jasno koji je oblik i jačinu lijeka odabrani ponuditelj ponudio u stavci 1. Troškovnika Grupe 2.

Analizom navoda stranaka, dokaznog materijala te uvjeta i zahtjeva iz dokumentacije o nabavi, ovo tijelo je ocijenilo da je u konkretnom slučaju jasno koji je oblik i jačinu lijeka odabrani ponuditelj ponudio u stavci 1. Troškovnika Grupe 2. Naime, iz prethodno utvrđenog činjeničnog stanja je razvidno da je u Troškovniku Grupe 2, koji je sastavni dio dokumentacije o nabavi, svaka stavka/lijek definiran podacima specificiranim kao "ATK šifra" s važeće liste HZZO-a koja je jedinstvena za svaki zaštićeni lijek kao i podacima specificiranim kao "Oblik i jačina lijeka". Tako je sporni lijek rituksimab iz stavke 1. Troškovnika Grupe 2 definiran sa „ATK šifra: L01FA01 071" i "Oblik i jačina lijeka: konc. za otop. za inf., boč. stakl. 500 mg/50ml". Navedeni podaci odgovaraju podacima s važeće liste HZZO-a koju je sam žalitelj dostavio u žalbi. Također je iz navedene liste HZZO-a razvidno da lijek rituksimab zaštićenog naziva Mabthera, Rixathon i Ruxlence imaju različite ATK šifre (L01FA01 062, L01FA01 082 i L01FA01 084) u odnosu na predmetno sporni lijek ATK šifre: L01FA01 071, tvorničkog naziva Truxima. Stoga, uzimajući u obzir da je u stavci 1. Troškovnika Grupe 2 traženi lijek definiran sa punom ATK šifrom koja određuje lijek (L01FA01 071) i opisom oblika i jačine lijeka („konc. za otop. za inf., boč. stakl. 500 mg/50ml"), što u kombinaciji s podacima dostavljenim od strane odabranog ponuditelja među kojima je i navod o obliku i originalnom pakiranju „BOC 1X500MG/50ML“ kao i naziv Truxima u stupcu „Tvornički naziv lijeka“, jasno je koji oblik i jačinu lijeka odabrani ponuditelj konkretno nudi. Žalitelj, uostalom, ni ne tvrdi da ponuđeni oblik i jačina lijeka ne udovoljava traženju naručitelja niti tvrdi i dokazuje da postoji isti takav lijek ATK šifre: L01FA01 071 istog zaštićenog naziva Truxima, ali drukčijeg oblika i jačine.

Dakle, na temelju utvrđenog činjeničnog stanja, ocjena je ovoga tijela da je suprotno tvrdnji žalitelja, iz dostavljenog Troškovnika Grupe 2 odabranog ponuditelja u kojem je u stupcu „Oblik i originalno pakiranje“ naveden podatak „BOC 1X500MG/50ML“ u kombinaciji sa ostalim podacima dostavljenim od strane odabranog ponuditelja, jasno vidljivo koji je oblik i jačinu lijeka odabrani ponuditelj u stavci 1. ponudio slijedom čega je žalbeni navod ocijenjen neosnovanim.

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 žalbeno tijelo nije utvrdilo postojanje osobito bitnih povreda.

Slijedom svega naprijed navedenog, temeljem članka 425. stavka 1. točke 3. ZJN 2016., žalba žalitelja odbijena je kao neosnovana te je odlučeno kao u točki 1. izreke ovoga rješenja.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka u iznosu od 608,49 eura. Sukladno odredbi članka 431. stavka 4. ZJN 2016, u slučaju odbijanja žalbe žalitelj nema pravo na naknadu troškova žalbenog postupka. Stoga je odlučeno kao u točki 2. izreke ovoga 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 u elektroničkom obliku putem informacijskog sustava.

PREDSJEDNICA

Maja Kuhar

