

Del. broj: O16-11/5-4

Datum: 29.08.2016.

PREDMET: Odgovori na pitanja ponuđača u postupku javne nabavke br. O16-11 za 2016. god. (hirurški konci)

PITANJA:

1. Da li će Naručilac u partiji br. 2 dozvoliti da se u stavkama 8, 11, 13 i 14 pored tipa igle Taper Point plus ponudi i tip igle Taper point kako bi se povećala konkurentnost?

2. Da li će Naručilac u partijama 1, 2 i 3 dozvoliti kao i ranijih godina da se pored polyglactina 910 i lactomera 9-1 ponudi i PGA (Polyglycolic acid) kao ekvivalent ovim koncima. a sve u smislu Člana 71. stavka 1 ZJN gde se naručilac obavezuje da u tehničkoj specifikaciji svako pozivanje mora da bude praćeno rečima "ili odgovarajuće". Smatramo da bi se ovim postigla veća konkurentnost.

3.

Naime, dodatnim uslovima iz konkursne dokumentacije naručilac je definisao zahtev da je uslov za prihvatljivost ponude za sve partije da ponuđač u okviru svoje ponude dostavi dokaz o poslovnom kapacitetu i to u vidu potvrda kupaca da je ponuđač unazad tri godine izvršio isporuku dobara koja su predmet javne nabavke najmanje u visini procenjene vrednosti partije i to za svaku partiju.

Smatramo da ovakav zahtev krši načelo jednakosti ponudjača predviđeno čl. 12ZJN kao I odredbe čl. 76. St. 6. ZJN koji zabranjuju korišćenje uslova koji diskriminišu ponuđače. Naime, ovako formulisan zahtev naručioca je diskriminišući prema ponuđačima koji se kratkim vremenskim periodom bave prometom dobara koja su predmet Javne nabavke, što je u suprotnosti sa načelom obezbeđivanja konkurencije predviđeno čl. 12 Zakona o javnim nabavkama.

Naime, preduzeće \_\_\_\_\_ je osim što se bavi prometom medicinskih sredstava I proizvođač hirurškog konca " \_\_\_\_\_ " koji je Resenjem ALIMS-a dobio dozvolu za stavljanje u promet. Samim tim preduzeće \_\_\_\_\_ nije u mogućnosti da dostavi dokaze zahtevane konkursnom dokumentacijom (ovu tvrdnju smo u mogućnosti da dokažemo dostavljanjem rešenja ALIMS) jer se prometom hirurških konaca po proizvodnom program nije bavio pre 2016. Godine. Medjutim, s obzirom da se preduzeće \_\_\_\_\_ već dugi niz godina uspešno bavi prometom medicinskih sredstava I da ispunjava sve finansijske, tehničke I druge uslove predviđene konkursnom dokumentacijom, smatramo da je navedeni uslov diskriminišući prema navedenom ponuđaču.

Takodje, smatramo da se poslovni kapacitet preduzeća koje je u isto vreme i proizvođač i ponuđač dokazuje na drugačiji način: veličinom lagera gotovog proizvoda, lagerom sirovina (repro materijala) kao i obimom dnevne proizvodnje pa se iz svega toga može zaključiti da je poslovni kapacitet takvog preduzeća (proizvođač ujedno i ponuđač) značajno veći od ponudjača koji se bavi samo distribucijom predmeta javne nabavke.

Iz svih navedenih razloga, molimo Vas da izvršite odgovarajuću izmenu konkursne dokumentacije kojom ćete dodatni uslov iz konkursne dokumentacije isključiti kao obavezan za preduzeća koja se bave proizvodnjom i prometom dobra koje je predmet javne nabavke tek

od 2016. godine, i na taj način obezbedite što veću konkurenciju u postupku javne nabavke, što je u potpunosti u duhu zakona o javnim nabavkama i u interesu samog naručioca koji bi na ovaj način bio u mogućnosti da nabavi materijal vrhunskog kvaliteta po najpovoljnijim tržišnim uslovima, ili proizvođače hirurških konaca koji neposredno učestvuju u postupku javne nabavke u svojstvu ponudjača oslobodite dokazivanja poslovnog kapaciteta.

Osim navedenog, naručilac je konkursnom dokumentacijom predvideo obavezu da je svaki ponuđač dužan da uz ponudu za sva dobra koja nudi dostavi CE sertifikat.

Smatramo da je naručilac na ovaj način direktno prekršio načelo obezbeđivanja konkurencije predviđeno čl. 10 Zakona o javnim nabavkama, načelo jednakosti ponudjača predviđeno čl. 12. Zakona o javnim nabavkama kao i odredbe čl. 76. st. 6. Zakona o javnim nabavkama.

Naime, CE sertifikat izdat od strane ovlašćenog sertifikacionog tela je nedvosmisleno sertifikat koji podrazumeva izvršenu kontrolu kvaliteta, bezbednosti i efikasnosti medicinskog sredstva i dozvoljava promet na teritoriji Evropske Unije. Kao takav, on predstavlja direktan ekvivalent setrifikatu FDA koji se odnosi na teritoriju SAD, odnosno ekvivalent Rešenju o dozvoli za stavljanje u promet koji za teritoriju Republike Srbije izdaje Agencija za lekove i medicinska sredstva Srbije. Iz navedenog nedvosmisleno sledi da je naručilac zahtevom iz konkursne dokumentacije direktno prekršio čl. 12. ZJN, jer je određivanjem teritorijalnog uslova vezanog za promet na teritoriji Evropske Unije potencijalne ponudjače doveo u nejednak položaj, odnosno potpuno eliminisao ponudjače koji nude dobra proizvođača koji se ne bavi prometom na teritoriji EU, i tako izvršio kršenje odredaba čl. 10. ZJN, i čl. 76. st.6. ZJN koji zabranjuje određivanje dodatnih uslova koji diskriminišu ponudjače.

Takođe, naručilac se u predmetnom postupku postavlja kao državno regulatorno telo jer u potpunosti zanemaruje odredbe Zakona o lekovima i medicinskim sredstvima Srbije po kojima je ALIMIS jedino regulatorno telo koje odlučuje o dozvoli za stavljanje u promet dobara na teritoriji Srbije, a naročito čl. 177 i 179 Zakona o lekovima i medicinskim sredstvima Srbije koji određuju uslove pod kojim određeno medicinsko sredstvo može biti u prometu u našoj republici, i određuje odnos CE sertifikata i njegovu ulogu u postupku dobijanja dozvole za stavljanje u promet, a da ne napominjemo potpuno eliminisanje dobara domaćih proizvođača koji nisu u obavezi da poseduju CE sertifikat da bi svoja dobra mogli stavljati u promet.

Takođe, ukazujemo da je o zahtevu za dostavljanje CE i FDA sertifikata svojevremeno Republička komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki odlučila svojim rešenjem br. 4-00-742/2012 kojim je u potpunosti poništila postupak javne nabavke i ocenila da je takav zahtev nezakonit (Rešenje u prilogu).

Iz svih navedenih razloga zahtevamo da naručilac izvrši izmenu konkursne dokumentacije i to tako što će izbrisati obavezu dostavljanja CE sertifikata.

Prilog: rešenje br. 4-00-742/2012

## ODGOVORI:

1. Konkursna dokumentacija se koriguje u delu koji se odnosi na "Taper Point plus". Korigovana dokumentacija će biti objavljena na Portalu javnih nabavki i na internet stranici Naručioca. Briše se "plus".
2. Naručilac ostaje pri zahtevu konkursne dokumentacije. Pozivanje na robni znak, patent, naziv proizvođača, standard ili sl. treba da bude praćeno rečima "ili odgovarajuće", što ovde nije slučaj.
3. Naručilac određuje dodatne uslove za učešće u postupku javne nabavke u pogledu finansijskog, poslovnog, tehničkog i kadrovskog kapaciteta uvek kada je to potrebno, imajući u vidu predmet javne nabavke. Za naručioca je važno da ponuđač dokaže da poseduje poslovni kapacitet u delu koji se odnosi na isporuku dobara koja su predmet ove javne nabavke. Ovako definisan dodatni uslov u potpunosti je opravdan i svrsishodan kao i dokazi kojima se isti dokazuje. Obrzirom, da smo kao ustanova tercijarnog nivoa u kojoj se obavljaju i složene hirurške procedure do sada bili u situaciji da ponuđači ugovore dobro koje nemaju da isporuče, prinuđeni smo da ustanovu zaštitimo od takvih nepoželjnih situacija. Potencijalni ponuđač uvek može podneti zajedničku ponudu shodno čl. 81. ZJN, gde je stavom 2. navedenog člana predviđeno da svaki ponuđač iz grupe ponuđača mora da ispuni obavezne uslove iz čl. 75.st.1 tač.1) do 4) Zakona, a dodatne uslove ispunjavaju zajedno.
4. Prilikom pripremanja konkursne dokumentacije za predmetnu javnu nabavku, naručilac je postupio u skladu sa članom 71. stav 1. tačka 1. ZJN-a, odnosno pozvao se na evropski standard, u ovom slučaju CE znak iz razloga obezbeđivanja proizvoda koji su u skladu sa smernicama EU i odgovarajućim evropskim normama. CE standard naručiocu garantuje kvalitet u smislu garancije proizvođača, da je njegov proizvod napravljen u skladu sa evropskim direktivama. Naručilac je istom prilikom ispustio da doda reči koje prate pozivanje na standarde (ili odgovarajuće), te će u tom smislu izmeniti konkursnu dokumentaciju i istu objaviti na Portalu javnih nabavki i internet stranici Ustanove. Ističemo, ZJN jasno definiše, da je naručilac slobodan u izboru standarda, a jedini izuzetak je predviđen kada postoji tehnički propis koji se poziva na srpski standard, što utvrđuje nadležno ministarstvo i što ovde nije slučaj. Pored ostalog, napominjemo, naručilac nije u obavezi da se bavi regulativom ALIMS-a i načinu izdavanja dozvola za stavljanje u promet proizvoda, te koje dokaze za izdavanje istih prilažu proizvođači, odnosno ponuđači. Naručiocu je dozvoljeno da pripremi konkursnu dokumentaciju u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, što je ovom prilikom i učinjeno (čl. 71. stav. 1 tačka 1. ZJN). Naručiocu nije dozvoljeno da favorizuje ili diskriminiše ponuđače prema nacionalnoj ili bilo kojoj sličnoj osnovi. Jednakost među ponuđačima važi za sve ponuđače, a ne samo za ponuđače sa teritorije Republike Srbije. Preferencijalni status ponuđača određen je pozitivnim zakonskim propisima, te Zakonom o javnim nabavkama ali ne u delu određivanja i načinom određivanja tehničkih specifikacija.

KOMISIJA ZA JAVNU NABAVKU