

Државната комисија за жалби по јавни набавки во состав: Маја Малахова – претседател, м-р Мишо Василевски – заменик претседател, Елита Шуки – член и Томо Томовски – член, врз основа на член 200 од Законот за јавните набавки, одлучувајќи по жалбата на жалителот – „АЛКАЛОИД КОНС“ ДООЕЛ Скопје, наш број 08-605/1 од 21.09.2018 година, изјавена против Одлуката за избор на најповолна понуда бр.05-531/43 од 12.09.2018 година, донесена по Огласот за доделување на договор за јавна набавка со Отворена постапка бр.10/2018 за набавка на стоки – лекови – кои се на товар на ФЗОМ, лекови – кои не се на товар на ФЗОМ, лекови кои не се регистрирани во Р.М. на договорниот орган ЈЗУ Универзитетска клиника за кардиологија - Скопје, врз основа на член 220 став (1) алинеја 4 и став 3 и 4, член 211 и член 228 став (2) и (7) од Законот за јавните набавки (Службен весник на Република Македонија бр.27/2015, бр.78/2015, бр.192/2015, бр.27/2016, бр.120/2016, бр.165/2017 и бр.83/2018), на 48^{-та} Седница одржана на ден 03.10.2018 година го донесе следното:

РЕШЕНИЕ

1. Жалбата на жалителот „АЛКАЛОИД КОНС“ ДООЕЛ Скопје, изјавена против Одлуката за избор на најповолна понуда бр.05-531/43 од 12.09.2018 година, за деловите 2, 12, 13, 16, 26, 56 и 57, донесена по Огласот за доделување на договор за јавна набавка со Отворена постапка бр.10/2018 за набавка на стоки – лекови – кои се на товар на ФЗОМ, лекови – кои не се на товар на ФЗОМ, лекови кои не се регистрирани во Р.М. на договорниот орган ЈЗУ Универзитетска клиника за кардиологија - Скопје, **СЕ УВАЖУВА.**

2. СЕ УКИНУВА Одлуката за избор на најповолна понуда бр.05-531/43 од 12.09.2018 година, за деловите 2, 12, 13, 16, 26, 56 и 57, донесена по Огласот за доделување на договор за јавна набавка со Отворена постапка бр.10/2018 за набавка на стоки – лекови – кои се на товар на ФЗОМ, лекови – кои не се на товар на ФЗОМ, лекови кои не се регистрирани во Р.М. на договорниот орган ЈЗУ Универзитетска клиника за кардиологија - Скопје **и предметот се враќа на повторно постапување и одлучување на договорниот орган.**

3. Договорниот орган е должен да постапи по решението на Државната комисија, во спротивно ќе се смета дека не е спроведена постапката за доделување на договор за јавна набавка согласно со Законот за јавните набавки.

4. Се задолжува договорниот орган на жалителот да му ги надомести трошоците на жалбената постапка во висина од 250,00 денари на име

административна такса и надомест за водење на постапка во висина од 18.450,00 денари **во рок од 15 дена од денот на приемот на решението.**

5. Решението на Државната комисија за жалби по јавни набавки **е конечно.**

Образложение

Економскиот оператор „АЛКАЛОИД КОНС“ ДООЕЛ Скопје, наш број 08-605/1 од 21.09.2018 година, изјавена против Одлуката за избор на најповолна понуда бр.05-531/43 од 12.09.2018 година, донесена по Огласот за доделување на договор за јавна набавка со Отворена постапка бр.10/2018 за набавка на стоки – лекови – кои се на товар на ФЗОМ, лекови – кои не се на товар на ФЗОМ, лекови кои не се регистрирани во Р.М., поради суштествени повреди на одредбите на постапката за доделување на договор за јавна набавка, погрешно и нецелосно утврдена фактичка состојба и погрешна примена на материјалното право и бара Државната комисија за жалби по јавни набавки да ја уважи жалбата, да ја поништи одлуката на договорниот орган и воедно да му наложи на договорниот орган да изврши повторен избор на најповолен понудувач за предметот на набавката за сите делови со тоа што ќе го врати предметот на повторна евалуација како и да го задолжи договорниот орган да му ги надомести трошоците на постапката на жалителот.

Во одговорот на жалбата договорниот орган наведува дека наводите на жалителот се во целост неосновани и предлага жалбата да се одбие како таква.

Жалителот, на ден 01.10.2018 година изврши увид во документацијата на предметот и достави дополнување на жалбата на ден 02.10.2018 година во кое останува на претходно дадениот предлог во жалбата.

Договорниот орган достави одговор на дополнувањето на жалбата во кое наведува дека во целост останува на барањето дадено во одговорот на жалбата.

Државната комисија за жалби по јавни набавки во текот на жалбената постапка ги изведе писмените докази и тоа: жалбата и дополнувањето на жалбата, одговорот на жалбата, одлуката за јавна набавка, тендерската документација, записникот од отворањето на понудите, извештајот од спроведена постапка, понудите на понудувачите, одлуката за избор на најповолна понуда, како и останатата документација приложена во предметот,

при што врз основа на член 220 став (1) алинеја 4 од Законот за јавните набавки најде:

Жалбата е дозволена, навремена и изјавена од овластен подносител.

Жалбата е основана.

Од увидот во доставените списи на предметот и испитувајќи ги жалбените наводи, Државната комисија за жалби по јавни набавки ја утврди следната фактичка состојба:

Договорниот орган, спровел постапка за јавна набавка со Отворена постапка бр.10/2018 за набавка на стоки – лекови – кои се на товар на ФЗОМ, лекови – кои не се на товар на ФЗОМ, лекови кои не се регистрирани во Р.М., за што претходно била донесена Одлука за јавна набавка бр.05-531/7 од 30.04.2018 година. Со оглед на вредноста на набавката, договорниот орган спровел технички дијалог за што бил составен и Записник од спроведување на технички дијалог бр.05-531/9 од 09.05.2018 година а потоа огласот бил објавен на ЕСЈН на Бирото за јавни набавки, Службен весник на Р.М и во Службено гласило на ЕУ и во него било наведено дека набавката е делива на 57 дела, а договорниот орган предвидел дека како критериум за избор ќе се користи најниска цена, постапката ќе се спроведе во електронска форма и ќе заврши со спроведување на електронска аукција. Од понудувачите било побарано да достават Изјава за независна понуда, Изјава за сериозност и 10.00 Гаранција за квалитетно извршување на договорот.

До крајниот рок за поднесување на понудите 29.06.2018 година до 13:00 часот, пристигнале вкупно 11 (единаесет) понуди, за што бил составен Записник од отворањето на понудите бр.05-531/17 од 29.06.2018 година. Комисијата за јавни набавки на договорниот орган извршила проверка на комплетноста и валидноста на понудите, по што прифатливите понуди ги поканила на учество на електронска аукција односно поднесување на конечна цена за сите делови од предметот на набавката. По завршувањето на електронската аукција односно поднесувањето на конечна цена, а врз основа на електронски генерираните извештаи, Комисијата за јавни набавки изготвила Извештај од спроведена постапка бр.05-531/40 од 07.09.2018 година со предлог за избор на најповолна понуда за сите делови од предметот на набавката. Ваквиот предлог бил прифатен од страна на одговорното лице на договорниот орган по што била

донесена Одлуката за избор на најповолна понуда бр.05-531/43 од 12.09.2018 година со која за дел 1, 2, 6, 10, 15, 17, 19, 20, 24, 31, 38, 40, 42, 53, 55 и 56 е избран „АЛКАЛОИД КОНС“ ДООЕЛ Скопје, за дел 4, 8, 9 и 11 е избран „РЕПЛЕК“ АД Скопје, за дел 5 и 49 е избран „ФАРМА ТРЕЈД“ ДООЕЛ Скопје, за дел 7, 12 и 33 е избран „ЗЕГИН“ ДОО Скопје, за дел 13, 21, 34 и 52 е избран „МАКЕДОНИЈАЛЕК“ ДОО Скопје, за дел 16, 22, 26, 27, 35, 39 и 48 е избран „ФЕНИКС ФАРМА“ ДООЕЛ Скопје, за дел 18 е избран „ПРОМЕДИКА“ ДООЕЛ Скопје, за дел 23 и 45 е избран „ГАЛИНОС ФАРМ“ ДОО Скопје, за дел 25 и 44 е избран „ЕЛБИЈОР“ ДООЕЛ Скопје, за дел 28, 29 и 43 е избран „МЕДЕКС ФАРМ“ ДОО Скопје и за дел 57 е избран „ФАРМАГЕН“ ДООЕЛ Скопје.

Незадоволен од донесената Одлука за избор на најповолна понуда бр.05-531/43 од 12.09.2018 година, жалба до Државната комисија за жалби по јавни набавки поднесе економскиот оператор „АЛКАЛОИД КОНС“ ДООЕЛ Скопје.

Постапувајќи по жалбата и жалбените наводи, Државната комисија го утврди следното:

Жалителот во жалбата наведува дека дека договорниот орган извршил повреда на постапката согласно член 210 став 1, алинеја 6 од Законот за јавните набавки затоа што погрешно и нецелосно ја утврдил фактичката состојба, односно направил погрешна евалуација на понудите на економските оператори, по што следело и носење на несоодветна Одлука за избор на најповолна понуда. Имено, жалителот смета дека бил направен пропуст при евалуацијата на документацијата со која се докажува исполнувањето на сите услови наведени во Техничката спецификација кај економските оператори и од тие причини ја спори Одлуката за избор на најповолна понуда за доделување на договорот за јавна набавка на стоки. Во рамки на спроведување на оваа постапката по жалба, жалителот бара Државната комисија, врз основа на член 223 став 4 од Законот за јавните набавки, да му овозможи увид во документацијата со понуди од Отворената постапка бр.10/2018 за доделување на договор за јавна набавка на стоки, како и го задржува правото за дополнување и/или проширување на жалбата. Во смисла на горенаведеното, жалителот предлага Државната комисија да ја прифати оваа жалба и да ја поништи Одлуката на договорниот орган и воедно да му наложи на договорниот орган да изврши повторен избор на најповолен понудувач за предметот на набавката за сите делови со тоа што ќе го врати предметот на повторна евалуација како и да го задолжи договорниот орган да му ги надомести трошоците на постапката на жалителот.

Во одговорот на жалбата, договорниот орган наведува дека жалбата е неоснована, нејасна и непрецизна. Имено, при евалуацијата на понудите за

набавка на стоки-лекови кои се на товар на ФЗОМ, лекови кои не се на товар на ФЗОМ и лекови кои не се регистрирани во Р.М. од страна на комисијата било постапено согласно член 2 од Законот за јавните набавки. Постапката била спроведена транспарентно и со еднаков третман и недискриминација на економските оператори. Договорниот орган при евалуацијата утврдил дека економскиот оператор Алкалоид Конс Дооел Скопје ги исполнува условите од тендерската документација и техничката спецификација освен за дел 54 каде немал доставено решение за ставање на лекот во промет и бил отфрлен од понатамошна евалуација за тој дел од понудата бидејќи решението е задолжителен елемент од техничката понуда. Оттука, договорниот орган смета дека евалуацијата на понудите е уредно направена и согласно тоа Решението за избор на најповолна понуда е донесено законски и не биле направени повреди регулирани во член 210 став 1 алинеја 6 од Законот за јавните набавки. Договорниот орган истакнува дека Решението за избор на најповолен понудувач е донесено врз основа на предлогот од Комисијата за јавни набавки, а по претходно спроведена евалуација и е-аукција согласно Законот за јавните набавки. Согласно горе наведеното, договорниот орган истакнува дека постапката е транспарентна и законски водена, па оттука предлага Државната комисија за жалби по јавни набавки да донесе решение со кое жалбата поднесена од економскиот оператор Алкалоид Конс Дооел Скопје ќе ја отфрли во целост како неоснована, Решението донесено од договорниот орган за избор ќе го потврди во целост како основано со што ќе се овозможело пристап за склучување на договор за јавна набавка.

Жалителот, на ден 01.10.2018 година изврши увид во документацијата на предметот и достави дополнување на жалбата на ден 02.10.2018 година во кое наведува дека по извршениот увид во документацијата на понуди од отворената постапка бр.10/2018 на 01.10.2018 година и по добиената копија од одговор на жалба доставен до Државната комисија за жалби по јавни набавки од страна на договорниот орган со архивски број 05-531/46 од 25.09.2018 година, не се согласува со образложението во одговорот на жалба од договорниот орган во кое е наведено дека постапката е водена транспарентно и со еднаков третман и недискриминација на економските оператори. Имено, по извршениот увид од страна на АЛКАЛОИД КОНС ДООЕЛ Скопје на документацијата со понудите на економските оператори, увидено е дека за деловите 56 и 57 биле приложени истечени Решенија за ставање на лек во промет од страна на конкурентскиот економскиот оператор заради што договорниот орган направил пропуст евалуирајќи неприфатлива понуда за споменатите делови (понуда во која недостасуваат валидни Решенија за ставање на лек во промет, а кои се задолжителни согласно Техничката спецификација во Тендерската документација), наместо да го повика АЛКАЛОИД КОНС ДООЕЛ Скопје на

конечна цена за двата дела. Во смисла на горенаведеното, АЛКАЛОИД КОНС ДООЕЛ Скопје предлага Државната комисија да ја прифати оваа дополна на жалба и да ја поништи Одлуката на договорниот орган и воедно да му наложи на договорниот орган да го врати предметот на повторна евалуација.

Договорниот орган достави одговор на дополнувањето на жалбата во кое наведува дека комисијата за јавни набавки на договорниот орган ЈЗУУ Клиника за Кардиологија го разгледала дополнувањето на жалбата поднесено од страна на економскиот оператор Алкалоид Конс Дооел Скопје и утврдила дека жалбениот навод не е основан бидејќи комисијата при евалуацијата на постапката за набавка на лекови од повеќе економски оператори добила решенија кои се со помината важност, но земајќи го во предвид Законот за лекови кој требало да се има во предвид во оваа постапка, а согласно член 35 од истиот според кој: Лекот чие што одобрение за ставање во промет е истечено и не било обновено во рокот утврден со овој закон може да биде во промет по денот на истекување на тој рок, но не подолго од 18 месеца од истекот на одобрението за ставање во промет, освен во случаи поврзани со безбедноста и ефикасноста на лекот. Повикувајќи се на овој член од Законот за лекови, Решенијата кои биле истечени, а влегувале во рокот предвиден во член 35 од Законот за лекови продолжиле во понатамошна евалуација. Исто така, Комисијата за јавни набавки во текот на евалуацијата се обратила до Агенција за лекови и медицински средства Малмед каде упатила неколку прашања кои биле нејасни во евалуацијата и одговор на прашањата добила во допис заверен со архивски број 05-531/34 од 20.07.2018 година кој е во прилог на претходно доставениот одговор по жалба. Агенцијата за лекови и медицински средства Малмед исто така го посочила Законот за лекови т.е член 35 од истиот, а во врска со Решенијата кои се однесуваат на ставање лек во промет. Договорниот орган истакнува дека евалуацијата била направена согласно Законот за јавни набавки и Законот за лекови и медицински помагала и постапката е водена транспарентно и еднакво за сите економски оператори. Целта на договорниот орган била да обезбеди поголема конкуренција, подобар квалитет и пониски цени, а притоа сите понудувачи да бидат исправни пред горенаведените закони. Доколку се воделе само по Законот за јавни набавки не земајќи го во предвид и Законот за лекови договорниот орган сметал дека ќе ја нарушел конкуренцијата и ќе го попречел законското право на економските оператори предвидено во член 35 од Законот за лекови и медицински средства. Согласно горенаведеното, предлага Државната комисија за жалби по јавни набавки да донесе решение со кое ќе ја одбие жалбата како неоснована, Решението донесено од договорниот орган за избор ќе го потврди во целост како основано со што ќе се овозможи пристап за склучување на договор за јавна набавка.

Државната комисија за жалби по јавни набавки постапувајќи по жалбата и жалбените наводи, одговорот на жалба како и постапувајќи по службена должност утврди дека жалбата е основана.

Државната комисија за жалби по јавни набавки утврди дека договорниот орган направил повреда при евалуација на понудите. Имено, основан е жалбениот навод на жалителот дека е направен пропуст при евалуацијата на документацијата со која се докажува исполнување на условите наведени во техничката спецификација односно при ценењето на решенијата за пуштање во промет на лекот за деловите 56 и 57, односно Државната комисија утврди дека членот 35 од Законот за лекови на кој што се повикува договорниот орган во одговорот на дополнувањето на жалбата не се однесува на самото Решение туку на лекот кој е веќе пуштен во промет. Државната комисија утврди дека оваа повреда е направена не само во деловите 56 и 57 туку и во 2, 12, 13, 16 и 26 и од тие причини, Државната комисија одлучи жалбата на жалителот да се уважи, одлуката за избор за деловите 2, 12, 13, 16, 26, 56 и 57 да се укине и предметот за овие делови да се врати на повторна евалуација.

Согласно член 32 став 1 од Законот за јавните набавки:„ (1) Договорниот орган е должен во тендерската документација да ги наведе барањата, условите, критериумите и други неопходни информации, со цел да му обезбеди на економскиот оператор целосни, точни и прецизни информации во врска со начинот на спроведување на постапката за доделување на договор за јавна набавка.“.

Согласно член 140 став 7 и 8 од Законот за јавни набавки:„ (7) Неприфатливите понуди комисијата нема да ги евалуира. (8) Евалуацијата на понудите се врши исклучиво во согласност со критериумите наведени во тендерската документација и објавени во огласот за доделување на договорот за јавна набавка.“.

Согласно член 210 став 1 алинеја 6 од Законот за јавни набавки:„ Битни повреди на законот во постапките за доделување на договор за јавна набавка се, ако: - се сторени битни пропусти кои се однесуваат на евалуацијата на понудите,“.

Согласно член 211 од Законот за јавни набавки: „Во постапката за правна заштита Државната комисија постапува во границите на жалбените наводи, а по службена должност и во поглед на битните повреди пропишани во член 210 од овој закон.“.

Согласно член 35 од Законот за лекови: „**Лекот** чиешто одобрение за ставање во промет е истечено и не било обновено во рокот утврден со овој закон може да биде во промет по денот на истекување на тој рок, но не подолго од 18 месеца од истекот на одобрението за ставање во промет, освен во случаи поврзани со безбедноста и ефикасноста на лекот. “.

Со оглед на фактот што жалителот успеал во постапката, трошоците на постапката за правна заштита ќе му бидат надоместени во целост, согласно со член 228 став (2) и (7) од Законот за јавните набавки.

Од причини погоре изложени, се донесе Решение како во диспозитивот.

Упатство за правно средство: Согласно член 230 од Законот за јавните набавки и член 20 од Законот за управните спорови, против ова решение незадоволната странка може да поднесе тужба до Управниот суд на Република Македонија во рок од 30 од денот на приемот на решението.

Бр.08-605/19
03.10.2018 год.
С к о п ј е

**ПРЕТСЕДАТЕЛ,
Маја Малахова**

Доставено до:

- Архива,
- „АЛКАЛОИД КОНС“ ДООЕЛ Скопје, бул. „Александар Македонски“ бр.12, Скопје
- ЈЗУ Универзитетска клиника за кардиологија – Скопје, ул. „Водњанска“ бр.17, Скопје