

Државната комисија за жалби по јавни набавки врз основа на член 130 од Законот за јавните набавки, одлучувајќи по жалбата на жалителот „ЛГ ВЕСТ БАЛКАН индустриски и медицински гасови“ ДООЕЛ Скопје, изјавена против Одлуката за избор на најповолна понуда бр.05-2020-13921/21/1од 06.10.2020 година, донесена по Оглас за јавна набавка со постапка од мала вредност бр. 13921/2020 за набавка на стоки - Медицински гасови и потрошен материјал на договорниот орган ЈЗУ Општа болница Велес, врз основа на член 160 став (1) точка 4 и став (2), (3), (4), (5) и (6) и член 166 став (6) од Законот за јавните набавки („Службен весник на Република Македонија“ бр.24/2019), на 57<sup>та</sup> Седница одржана на ден 21.10.2020 година донесе:

## РЕШЕНИЕ

**11.Жалбата** на жалителот оператор „ЛГ ВЕСТ БАЛКАН индустриски и медицински гасови“ ДООЕЛ Скопје, изјавена против Одлуката за избор на најповолна понуда бр.05-2020-13921/21/1од 06.10.2020 година, донесена по Оглас за јавна набавка со постапка од мала вредност бр. 13921/2020 за набавка на стоки - Медицински гасови и потрошен материјал на договорниот орган ЈЗУ Општа болница Велес, **ДЕЛУМНО СЕ УСВОЈУВА.**

**2.СЕ ПОНИШТУВА** Одлуката за избор на најповолна понуда бр.05-2020-13921/21/1од 06.10.2020 година, и **СЕ ПОНИШТУВА** постапката од мала вредност по Оглас за јавна набавка бр. 13921/2020 за набавка на стоки - Медицински гасови и потрошен материјал на договорниот орган ЈЗУ Општа болница Велес.

**3. Секоја страна во постапката ги сноси сопствените трошоци.**

**4. Решението** на Државната комисија за жалби по јавни набавки **е конечно по извршената достава.**

**5. Сите странки** се должни да ја почитуваат и да ја спроведат конечната одлука на Државната комисија.

**6. Договорниот орган** е должен да постапи согласно со одлуката на Државната комисија во рок од 30 дена од денот на приемот на одлуката, при што ги применува правното сфаќање и дадените забелешки на Државната комисија во одлуката.

## ***Образложение***

Договорниот орган, спровел постапка за јавна набавка со Оглас за јавна набавка со постапка од мала вредност бр. 13921/2020 за набавка на стоки - Медицински гасови и потрошен материјал, за што претходно била донесена Одлука за јавна набавка бр. 05-2020-13921/01/1од 25.09.2020 година. Постапката била објавена на ЕСЈН на Бирото за јавни набавки и во Службен весник на РСМ, како делива, на шест делови а договорниот орган во тендерската документација и огласот предвидел дека како критериум за доделување на договор за јавна набавка ќе го користи критериумот економски најповолна понуда врз основа на цената, без спроведување на е-аукција. Од понудувачите било побарано да достават Изјава за сериозност на понудата.

До крајниот рок за поднесување на понудите 02.10.2020 година, пристигнале вкупно 4 (четири) понуди, за што бил составен Записник од отворањето на понудите заведен под број 05-2020-13921/17/1. Комисијата за јавни набавки на договорниот орган извршила проверка на комплетноста и валидноста на понудите. По целосна евалуација на понудите, врз основа на Извештајот од спроведена постапка, Комисијата за јавни набавки дала предлог за најповолна понуда за деловите 1, 2, 3 и 4 да биде избрана понудата на економскиот оператор: Технички гасови ДОО Скопје, а за деловите 5 и 6 да биде избрана понудата на Евро Тим ДООЕЛ Скопје. Ваквиот предлог бил прифатен од страна на одговорното лице на договорниот орган по што била донесена Одлуката за избор на најповолна понуда бр.05-2020-13921/21/1од 06.10.2020 година.

Незадоволен од донесената Одлука за избор на најповолна понуда бр.05-2020-13921/21/1од 06.10.2020 година, жалба до Државната комисија за жалби по јавни набавки поднесе економскиот оператор „ЛГ ВЕСТ БАЛКАН индустриски и медицински гасови“ ДООЕЛ Скопје.

Постапувајќи по изјавената жалба, Државната комисија за жалби по јавни набавки изврши увид во досието на постапката на Електронскиот систем за јавни набавки и врз основа на член 160 став (1) точка 4 и став (2), (3), (4), (5) и (6) од Законот за јавните набавки најде:

***Жалбата е дозволена, навремена и изјавена од овластен подносител.***

***Жалбата е делумно основана.***

Во жалбата жалителот истакнува дека договорниот орган сторил битна повреда во процесот на евалуација на понудите, на начин што при оценувањето на понудата на економскиот оператор ТГС Технички гасови АД Скопје во делот за исполнетост на условите за професионална дејност, а во врска со техничките спецификации на стоката која била предмет на набавка на јавниот оглас-медицински гасови, требало истиот да го исклучи од постапката. Имено, договорниот орган ЈЗУ Општа Болница Велес, имајќи го предвид предметот на набавката и неговата сензитивност (непосредно поврзан со уставното загарантирано право на здравје) во тендерската документација требал да утврди потреба и соодветно да предвиди обврска за понудувачите за доставување Одобрение за ставање лек во промет во согласност со позитивните законски прописи кои се однесуваат на таквата материја. За една стока во конкретниот случај МЕДИЦИНСКИ ГАСОВИ, биде предмет на склучување договор за јавна набавка, морало да има издадено одобрение за ставање лек во промет од Агенцијата за лекови и медицински средства, согласно член 11 став 1 алинеја 1 и член 17 став 1 од Законот за лекови и медицински средства. Дека било така од страна на ЛГ Вест Балкан Индустриски и медицински гасови довел Скопје до Агенцијата за лекови и медицински средства Скопје доставено било барање за добивање информација за тоа дали лекот за да можел да се прометува требало да има валидно одобрение за ставање лек во промет, на што од Агенцијата за лекови и медицински средства со допис бр.12-7971/2 од 19.08.2020 бил доставен одговор дека лекот може да биде во промет ако има одобрение за ставање во промет издадено согласно Законот за лекови и медицински средства. Во конкретниот случај со донесувањето на одлуката за избор на најповолен понудувач сторена била повреда токму во овој дел од причина што економскиот оператор што бил избран како најповолен понудувач-ТГС Технички гасови АД Скопје-не поседувал важечко одобрение за ставање лек во промет. Како потврда за овие тврдења до Државната комисија за жалби по јавни набавки доставуваат доказ-Известување од Агенцијата за лекови и медицински средства од 19.08.2020 заведено под архивски број 04-7720/2 со кое информираат дека лекот МЕДИЦИНСКИ КИСЛОРОД на производителот ТГС Технички гасови АД Скопје, согласно официјалната база на податоци за лекови за кои било издадено одобрение, во регистарот има податок за КОМПРИМИРАН

МЕДИЦИНСКИ КИСЛОРОД на производителот ТГС Технички гасови АД Скопје за кои имал одобренија за ставање лек во промет со важност до 30.01.2019 година. Овие факти можеле да се потврдат и со преглед на веб-страницата односно во регистарот на издадени одобренија за лекови кој го води Агенцијата за лекови и медицински средства, дека најповолниот понудувач ТГС Технички гасови АД Скопје, немал одобрение за ставање во промет на МЕДИЦИНСКИ КИСЛОРОД. Од горе наведеното сметаат дека договорниот орган направил пропусти во тендерската документација во однос на Законот за лекови и медицински средства, па согласно горенаведеното бараат Државната комисија за жалби по јавни набавки постапувајќи по жалбените наводи и по службена должност да ја уважи жалбата, да ја поништи одлуката за избор на најповолна понуда по Оглас број 13921/2020 за набавка на Медицински гасови и потрошен материјал објавена од договорниот орган ЈЗУ Општа Болница Велес и предметот да го врати на повторно постапување и одлучување пред договорниот орган, како и да го задолжи договорниот орган да му ги надомести на жалителот трошоците сторени по повод постапката за жалба.

По кратката хронологија на постапката договорниот орган наведува дека од жалбата можело да се види дека жалителот ја побивал содржината на тендерската документација конкретно начинот на утврдување на способност каде навел дека договорниот орган требало да предвиди обврска за понудувачите за доставување на Одобрение за ставање на лек во промет. Согласно член 143 од Законот за јавните набавки било наведено: “(1) Во отворената постапка, жалба се изјавува во рок од десет дена, додека во поедноставената отворена постапка и набавката од мала вредност во рок од пет дена, од денот на: 1. објавување на огласот за јавна набавка, во однос на содржината на огласот или тендерската документација; 2. објавување на известувањето за измени и дополнителни информации, во однос на содржината на измените и дополнителните информации; 3. отворање на понудите, во однос на пропуштањето на договорниот орган соодветно да одговори на навремените прашања или барања за појаснување или измени на тендерската документација или 4. прием на одлуката за избор на најповолна понуда или за поништување, во однос на постапката на евалуација и избор на најповолна понуда, или за причините за поништување на постапката.” Што значело дека по донесувањето на Одлуката за избор жалителот не можел како основа за поднесување на жалба бидејќи истиот ја прифатил истата и по истите критериуми и самиот доставил понуда и учествувал на електронска негативна аукција. Комисијата за јавни набавки направила правилна евалуација во постапката

согласно Тендерската документација и критериумите наведени во истата за исполнување на техничка и професионална способност. Имајќи го во предвид погоре наведеното неспорно било дека договорниот орган ЈЗУ Општа болница Велес во целокупната постапка правилно ја утврдил фактичката состојба и правилно го применил материјалното право во постапката за доделување на договор за јавна набавка бр. на оглас 13921/2020, се придржувал на начелата на Законот за јавните набавки, меѓу кои и начелото на конкуренција на економските оператори во смисла на тоа во постапката за јавна набавка, договорниот орган не смеел неоправдано да ја ограничува конкуренцијата помеѓу економските оператори, според тоа договорниот орган донел законита одлука за избор на најповолен понудувач и на Државната комисија да ја одбие жалбата како неоснована.

Државната комисија за жалби по јавни набавки постапувајќи согласно член 141 од Законот за јавните набавки, а врз основа на сите докази од предметот за спроведената постапка за доделување договор за јавна набавка, утврди дека жалбата на жалителот е „ЛГ ВЕСТ БАЛКАН индустриски и медицински гасови“ ДООЕЛ Скопје, делумно се усвојува.

Државната комисија жалбените наводи кои се однесуваат на тендерската документација ги третираше како задоцнети. Согласно член 143 кај постапка од мала вредност жалбата се изјавува во рок од пет дена, од денот на: објавување на огласот за јавна набавка, во однос на содржината на огласот или тендерската документација. Согласно став (2), жалителот кој пропуштил да изјави жалба во однос на одредбите од ставот (1) точките 1, 2 и 3 на овој член, нема право на жалба во подоцнежната фаза на постапката за истиот правен основ. Државната комисија постапувајќи по службена должност утврди дека договорниот орган при изготвување на тендерската документација сторил битна повреда на член 141 став (2) точка 6 од Законот за јавните набавки.

Државната комисија за жалби по јавни набавки смета дека договорниот орган, имајќи го предвид предметот на набавка, требал да ја утврдил потребата економските оператори да поседуваат одобрение за ставање во промет на лек односно стоките (медицински гасови) согласно прописите кои се однесуваат на лекови и медицински средства и соодветно на тоа да предвиди обврска за понудувачите за доставување на истото во согласност со прописите имајќи го предвид предметот на набавка. Во врска со наведеното, Државната комисија за жалби по јавни набавки ги имаше предвид одредбите од Законот за лекови и

медицински средства, согласно кои „Агенцијата може да одобри увоз само на препарати кои се категоризирани како лекови, а немаат одобрение за ставање во промет “а со оглед на тоа дека медицинскиот кислород е регистриран и има такво одобрение, економските оператори не можат без решение за ставање на лек во промет да ги прометуваат овие стоки.

Имајќи го предвид горенаведеното, Државната комисија одлучи делумно да ја усвои жалбата, да ја поништи Одлуката за избор на најповолна понуда бр.05-2020-13921/21/1од 06.10.2020 година, и ја поништи постапката од мала вредност по Оглас за јавна набавка бр. 13921/2020 за набавка на стоки - Медицински гасови и потрошен материјал на договорниот орган ЈЗУ Општа болница Велес. При повторно спроведување на предметната постапка, договорниот орган е потребно да изготви тендерска документација и да спроведе постапка за јавна набавка која ќе биде во целост во согласност со Законот за јавните набавки и прописите од областа на предметната јавна набавка.

Во согласност со член 2 точка 11 од Законот за јавните набавки, „Одредени поими употребени во овој закон го имаат следново значење: 11. „Прифатлива понуда“ е понуда поднесена од понудувачот, која ги исполнува условите за утврдување способност, потребите и барањата на договорниот орган наведени во техничките спецификации и останатата тендерска документација, што е навремена, која нема невообичаено ниска цена, а чија конечна цена не ги надминува средствата обезбедени или кои може да се дообезбедат од договорниот орган согласно со овој закон;“.

Согласно член 3 од Законот за јавните набавки: „(1) Уредувањето, развојот на системот на јавни набавки и неговото спроведување се темелат врз начелата на слободно движење на стоките, слобода за основање, слобода за обезбедување услуги, како и начелата на економичност, ефикасност, конкуренција помеѓу економските оператори, транспарентност, еднаков третман на економските оператори и сразмерност.“.

Согласно член 109 на Законот за јавните набавки Евалуација на понудите (1) Кај отворената постапка и поедноставената отворена постапка, комисијата, пред да пристапи кон евалуација на понудите, ја проверува комплетноста и валидноста на документацијата за утврдување на способноста на понудувачот.

(2) При проверката на комплетноста и валидноста на документацијата за утврдување на способноста на понудувачот и при евалуација на понудата, комисијата може да побара понудувачите да ги појаснат или дополнат документите, доколку не станува збор за значителни отстапувања од бараната документација. Комисијата не смее да создава предност во корист на одреден економски оператор со користење на бараните појаснувања или дополнувања.

(3) Бараното објаснување понудувачот го доставува преку ЕСЈН во рокот кој го определила комисијата. (4) Никакви промени во финансиската и техничката понуда, освен исправката на аритметички грешки, не смеат да се бараат, нудат или да се дозволат од страна на комисијата или од понудувачот. (5) Комисијата може да бара директно од понудувачот, а со цел за објаснување на понудата, превод на делот од понудата кој е во врска со техничката документација за кој во тендерската документација дозволил истата да биде изработена на странски јазик и за истото да одреди примерен рок. (6) Неприфатливите понуди комисијата нема да ги евалуира. (7) Евалуацијата на понудите се врши исклучиво во согласност со критериумите наведени во тендерската документација. (8) По извршената евалуација, комисијата ќе пристапи кон рангирање на понудите и изготвување предлог за избор на најповолна понуда. (9) Членот на комисијата кој не се согласува со предлогот за избор на најповолна понуда, ги изнесува своите ставови подготвени како забелешка приложена кон извештајот од спроведената постапка. (10) При евалуација на понудите кај ограничената постапка, постапките со преговарање, конкурентниот дијалог и партнерството за иновации, комисијата соодветно ги применува одредбите од овој член. (11) Министерот за финансии го пропишува начинот на исправка на аритметичка грешка во фазата на евалуација на понудите.

Согласно член 141 став 1 од Законот за јавните набавки: „(1) Во жалбената постапка Државната комисија постапува во границите на жалбените наводи, а по службена должност проверува дали се сторени битни повреди од ставот (2) на овој член“.

Согласно член 143 став 1, точка 1 од Законот за јавните набавки: „(1) Во отворената постапка, жалба се изјавува во рок од десет дена, додека во поедноставената отворена постапка и набавката од мала вредност во рок од пет дена, од денот на: 1. објавување на огласот за јавна набавка, во однос на содржината на огласот или тендерската документација.“.

Согласно член 166 став (6) од Законот за јавните набавки „Во случај на делумно усвојување на жалбата, Државната комисија може да одлучи секоја страна да ги намира своите трошоци, трошоците за жалбената постапка да ги подели на еднакви делови или пропорционално со усвојување на жалбата“.

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

**Упатство за правно средство:** Согласно член 170 од Законот за јавните набавки и член 26 од Законот за управните спорови, против ова решение незадоволната странка може да поднесе тужба до Управниот суд во рок од 30 од денот на приемот на решението.

Бр.09-926/7  
21.10.2020 год.  
Скопје

**ПРЕТСЕДАТЕЛ,  
Кирил Каранфилов**

Доставено до:

- Архива,
- „ЛГ ВЕСТ БАЛКАН индустриски и медицински гасови“ ДООЕЛ Скопје
- ЈЗУ Општа болница Велес