



Република Србија  
РЕПУБЛИЧКА КОМИСИЈА ЗА  
ЗАШТИТУ ПРАВА У ПОСТУПЦИМА  
ЈАВНИХ НАБАВКИ

Бр. 4-00-325/2021  
Датум, 16.06.2021. године  
Београд

ОБЈАВЉЕНО НА WEB  
РЕЗУЛТАТИ И ОДЛАСНОЈ  
ТАБЛИ ДАНА 11.08.2021  
ГОДИНЕ.  
ОБАВЕЗУЈЕ СЕ СМАТРА  
ИЗУСНИМ ИСХОД ДАНА  
26.08.2021. ГОДИНЕ.

Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки (у даљем тексту: Републичка комисија), одлучујући о захтеву за заштиту права који је подносилац захтева „Auroga 2222“ d.o.o. из Београда, ул. Коче Капетана бр. 16/2, чији је пуномоћник Јелица Драговић, адвокат из Крагујевца, ул. Стојана Протића бр. 22/21, поднео поводом отвореног поступка јавне набавке добара – набавка лекова које набавља здравствена установа, ЈН бр. 1245/2021, обликованог по партијама, за који је јавни позив за подношење понуда објављен дана 11.03.2021. године на Порталу јавних набавки (послат на објављивање дана 10.03.2021. године), наручиоца Опште болнице Нови Пазар, Нови Пазар, ул. Генерала Живковића бр. 1, у већу састављеном од чланице Републичке комисије Весне Гојковић Милин као председнице већа, те чланица Републичке комисије Весне Станковић и Светлане Ражић, као чланица већа, на основу чланова 187, 198. и 226. Закона о јавним набавкама („Сл. гласник Републике Србије“ бр. 91/2019, у даљем тексту: ЗЈН), на седници одржаној дана 16.06.2021. године, донела је:

### РЕШЕЊЕ

**УСВАЈА СЕ КАО ОСНОВАН** захтев за заштиту права подносиоца захтева „Auroga 2222“ d.o.o. из Београда и **У ЦЕЛИНИ ПОНИШТАВА** отворени поступак јавне набавке добара – набавка лекова које набавља здравствена установа, ЈН бр. 1245/2021, обликован по партијама, за који је јавни позив за подношење понуда објављен дана 11.03.2021. године на Порталу јавних набавки (послат на објављивање дана 10.03.2021. године), наручиоца Опште болнице Нови Пазар, за партију 15 – „Atenuirani bacilli Mycobacterium bovis, soj BCG“.

**ОБАВЕЗУЈЕ СЕ** наручилац Општа болница Нови Пазар да подносиоцу захтева „Auroga 2222“ d.o.o. из Београда надокнади трошкове поступка заштите права у износу од 131.250,00 динара, у року од 15 дана од дана пријема овог решења.

### Образложење

Ради спровођења отвореног поступка јавне набавке добара – набавка лекова које набавља здравствена установа, ЈН бр. 1245/2021, обликованог по партијама, чија је укупна процењена вредност опредељена на износ од 2.272.727,27 динара без ПДВ-а (за партију 15 – 1.032.000,00 динара без ПДВ-а), наручилац Општа болница Нови Пазар донео је Одлуку о спровођењу поступка јавне набавке бр. 1245 од 09.03.2021. године.

Јавни позив за предметни поступак јавне набавке је дана 11.03.2021. године објављен на Порталу јавних набавки (послат на објављивање дана 10.03.2021. године), када је објављена и конкурсна документација.

У јавном позиву је било наведено да рок за подношење понуда истиче дана 29.03.2021. године у 10:00 часова.

Фаза стручне оцене понуда у делу који се односи на партију 15 – „Atenuirani bacilli *Mycobacterium bovis*, сој BCG“ окончана је доношењем Одлуке о додели уговора бр. 1787 од 16.04.2021. године.

У наведеној одлуци констатовано је да се уговор о јавној набавци у делу који се односи на партију 15 – „Atenuirani bacilli *Mycobacterium bovis*, сој BCG“ додељује понуђачу „Ino-Pharm“ d.o.o. из Београда (у даљем тексту: изабрани понуђач), који је као цену понуде определио износ од 803.880,00 динара без ПДВ.

Након што је дана 19.04.2021. године, у складу са одредбама члана 146. ЗЈН, наведена одлука објављена на Порталу јавних набавки, понуђач „Aurora 2222“ d.o.o. из Београда (у даљем тексту: подносилац захтева) иницирао је поступак заштите права поводом предметног поступка јавне набавке тако што је дана 29.04.2021. године, електронским путем преко Портала јавних набавки, наручиоцу поднео захтев за заштиту права.

У аргументацији изложеној у оквиру поднетог захтева за заштиту права подносилац захтева је оспорио стручну оцену своје понуде као неприхватљиве, те је цитирао садржину конкурсне документације, у делу Описа и спецификације предмета, услова испоруке и извршења. С тим у вези је истакао да у погледу паковања и у погледу јачине није дефинисано да ли је реч о броју инстилација или броју ампула, бочица, односно било ког другог облика дефинисања и количине. Такође је навео да је понуду дао на наведену количину ампула, те да је неприхватљиво образложење наручиоца које је наведено у оспореној одлуци о додели уговора, а из којег произилази да је наручилац „подразумевао“ да је јединица 1 инстилација=1 ампула.

У вези са тим, у оквиру поднетог захтева за заштиту права је указано да у конкурсној документацији наручилац ни у једном делу исте није навео да инстилација подразумева 1 ампулу, те да се одлука о додели уговора базира на промени захтева и околности које су дате у конкурсној документацији, а чиме се понуђачи доводе у неравноправан положај, али и крше одредбе у погледу услова за доделу уговора. Према указивању подносиоца захтева нејасно је како је наручилац извршио увид у Упутства различитих произвођача за лек *Atenuirani bacilli* *Mycobacterium bovis*, сој BSG када од подносиоца захтева није тражио никакво додатно појашњење нити достављање упутства за лек.

Подносилац захтева је даље указао да је имајући у виду сам појам инстилације на који се наручилац позива, а у циљу поређења која понуда је заиста повољнија, потребно навести да се производи који су понуђени за партију 15 од стране оба понуђача користе у континуитету а не једнократно, те да лек који је понудио подносилац захтева у циклусу лечења једног пацијента обухвата 6 инстилација (6x4 ампуле, укупно 24 ампуле), док примена лека који је понудио изабрани понуђач, по општим сазнањима и упутству за лек, подразумева 32 инстилације са по једном ампулом.

Према ставу подносиоца захтева, наведено значи да се у лечењу користи мањи број ампула лека који је понудио, тако да су погрешни и неосновани ставови наручиоца о неисплативости истог.

С тим у вези, подносилац захтева је указао да се додатне информације о свим битним питањима као што је јединица мере за лек *Atenuirani bacilli* *Mycobacterium bovis*, сој BSG који се користи у терапији пацијената оболелих од канцера бешике могу прибавити од Републичког фонда за здравствено осигурање као тела које је до скоро, као централизовано тело, набављало поменути лек дефинишући управо бочицу (ампулу) као јединицу мере, а не инстилацију, имајући у виду различит како број инстилација, тако и различит број бочица по инстилацији, уз додатну напомену да ће сагледавање свих релевантних питања на објективан начин омогућити тешко оболелим пацијентима континуирану доступност лека у односу на протекли, дужи период у коме је био доступан само један бренд (изабраног понуђача) и у коме су пацијенти често били без терапије због несташице лека.

Подносилац захтева је даље навео да је наручилац дужан да приликом дефинисања набавке и услова у обзир узме природу болести, начин лечења, потребе пацијената, а све у

односу на резултате спроведеног истраживања тржишта, како би сачинио одговарајуће захтеве који би му омогућили поређење и вредновање понуде, при чему је истакао да се у обзир морају узети и начини дозирања и примене лека и дужина примене терапије, како би се дошло до објективног и тачног закључка у погледу тога који је лек повољнији и одговарајући, што у конкретној ситуацији није био случај.

У оквиру поднетог захтева за заштиту права, подносилац захтева је оспорио прихватљивост понуде понуђача „Panonija Pharm“ указујући да иста не садржи образац структуре цене и табелу са описом и спецификацијом предмета, услова испоруке и извршења, те да је наручилац у конкретном случају, оцењујући исту као одговарајућу, поступио противно члану 144. ЗЈН.

Из наведених разлога, подносилац захтева је предложио да се предметни захтев за заштиту права усвоји, те је поставио и захтев да му, као трошкове поступка заштите права, наручилац надокнади износ од 120.000,00 динара на име таксе уплаћене поводом поднетог захтева, уз додатни износ од 25.000,00 динара на име ангажовања адвоката за састав наведеног поднеска.

У складу са чланом 218. ЗЈН, наручилац је дана 29.04.2021. године, електронским путем преко Портала јавних набавки, доставио копију поднетог захтева изабраном понуђачу који је, на исти начин, дана 07.05.2021. године доставио своје мишљење у вези са истим.

У складу са чланом 220. став 1. тачка 2) ЗЈН, наручилац је одговор поводом поднетог захтева за заштиту права доставио Републичкој комисији електронским путем преко Портала јавних набавки дана 10.05.2021. године, а путем поште дана 11.05.2021. године, када је доставио и документацију из предметног поступка јавне набавке.

У складу са чланом 220. став 1. тачка 2) ЗЈН, наручилац је дана 10.05.2021. године, електронским путем преко Портала јавних набавки, доставио подносиоцу захтева примерак одговора датог поводом поднетог захтева за заштиту права.

Кроз аргументацију изложену у оквиру одговора датог поводом поднетог захтева за заштиту права, наручилац је навео да је техничку спецификацију, односно потребне количине ампула за лечење пацијената предметним леком определио према 1 инстилација – 1 ампула, имајући у виду претходне набавке овог лека. У складу са обавезом поступања на економичан и ефикасан начин, према указивању наручиоца, понуду подносиоца захтева је одбио иако је по цени једне ампуле повољнија, али је по инстилацији скоро четири пута скупље лечење, те је указао да је иста неприхватљива јер је неупоредива са другим понудама у којима је понуђена једна ампула за једну инстилацију.

Даље је навео да му није била позната околност да се на тржишту налази и лек који за једну инстилацију користи четири ампуле, а не једну, те да је подносиоцу захтева наведена околност била позната, па је на основу члана 97. ЗЈН могао да укаже наручиоцу на ову околност или да, с обзиром на у документацији тражене количине и трајање уговора затражи појашњење конкурсне документације.

У вези са тим, наручилац је указао да ако би уговор био додељен подносиоцу захтева и ако би се уговорила количина предвиђена техничком спецификацијом број ампула би био довољан само за четвртину планираног лечења пацијената.

У погледу понуде понуђача „Panonija Pharm“, наручилац је навео да је иста у обрасцу понуде садржавала: потпун технички опис-назив партије (као што је дат у техничкој спецификацији), укупну цену без ПДВ-а и са ПДВ-ом, рок испоруке, рок плаћања и рок важења понуде, као и остале елементе које иначе садржи овај образац.

У мишљењу датом у вези са поднетим захтевом за заштиту права које је доставио наручиоцу, користећи законску могућност утврђену чланом 218. ЗЈН, изабрани понуђач је навео да је подносилац захтева понудио 120 ампула које не представљају 120 дозних облика траженог лека што је правило у овој врсти поступака, односно четири пута мање дозних облика што је знатно мање од захтеване количине, као и да је цена 120 дозних облика лека који је исти понудио већа од процењене вредности јавне набавке.

погледу одређивања техничких спецификација, при чему је дужан да води рачуна да начином на који ће иста бити опредељена буде омогућена конкуренција међу понуђачима.

Републичка комисија је имала у виду да је подносилац захтева кроз наводе захтева за заштиту права оспорио прихватљивост понуде понуђача „Panonija Pharm”, али исте није посебно разматрала нити јер исто у конкретном случају не би било од утицаја на другачију одлуку о основаности поднетог захтева за заштиту права.

Одлука о трошковима поступка заштите права је донета на основу члана 226. став 1. тачка 13) у вези са чланом 225. ст. 5. и 9. ЗЈН и тарифног броја 37. став 1. у вези са тарифним бројем 13. Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката («Сл. гласник РС» бр. 121/12, 99/2020 и 37/2021 у даљем тексту: Тарифа) који је примењен с обзиром на процењену вредност партије 15 предметног поступка јавне набавке поводом које је поднет предметни захтев за заштиту права, а исти како је то Републичка комисија утврдила, представљају издатке које је подносилац захтева имао на име таксе плаћене за поднети захтев за заштиту права у износу од 120.000,00 динара, те ангажовања адвоката за састав захтева за заштиту права којим је покренут предметни поступак заштите права у износу од 11.250,00 динара, што укупно представља износ од 131.250,00 динара.

Републичка комисија напомиње да је у вези тражених адвокатских трошкова одлучено на наведени начин стога што према одредби члана 204. став 2. ЗЈН захтев за заштиту права представља поднесак којим се покреће поступак заштите права, а поднет је у процењивом предмету, у односу на које поднеске се награда адвокату за њихово састављање одређује према тарифном броју 13. Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката.

На основу изложеног Републичка комисија је донела одлуку као у ставу II изреке овог решења.

На основу одредбе члана 230. став 1. ЗЈН наручилац је дужан да поступи у складу са налозима Републичке комисије садржаним у њеној одлуци.

У складу са чланом 233. став 1. тачка 4) ЗЈН постоји законски основ за поништење уговора о јавној набавци уколико се утврди да је наручилац закључио уговор о јавној набавци **противно** одлуци Републичке комисије из члана 226. ЗЈН.

## **ПОУКА О ПРАВНОМ ЛЕКУ:**

Против одлуке Републичке комисије не може да се изјави жалба.

Против одлуке Републичке комисије може да се покрене управни спор подношењем тужбе Управном суду у року од 15 дана од дана достављања одлуке подносиоцу захтева.

  
ПРЕДСЕДНИЦА ВЕЋА  
Весна Гојковић Милин

### **Доставити (по ЗУП-у):**

- 1. наручиоцу:** Општа болница Нови Пазар, Нови Пазар, ул. Генерала Живковића бр. 1
- 2. подносиоцу захтева:** „Auroga 2222“ d.o.o, Београд, ул. Коче Капетана бр. 16/2
- 3. пуномоћнику подносиоца захтева:** адвокат Јелица Драговић, Београд, ул. Стојана Протића бр. 22/21
- 4. изабраном понуђачу:** „Ino-Pharm“ d.o.o, 11030 Београд, ул. Боре Станковића бр. 2