

KLINIČKI BOLNIČKI CENTAR OSIJEK

Služba za poslove nabave
Voditelj Službe:
Boris Flegar, dipl.oec.
Josipa Huttlera 4
31000 Osijek, Hrvatska
Tel: 031/511-111
E-mail: boris.flegar@gmail.com



UNIVERSITY HOSPITAL OSIJEK

Department of Supply
Head of Department
Boris Flegar, B.Sc (Econ.)
Josipa Huttlera 4
31000 Osijek, Hrvatska
Phone: +385 31 511 111
E-mail: boris.flegar@gmail.com

SVIM ZAINTERESIRANIM GOSPODARSKIM

SUBJEKTIMA

Urbroj: R6 – 11044-1 /2020.
Osijek, 09.10. 2020.

PREDMET: Izvješće o provedenom prethodnom savjetovanju sa zainteresiranim gospodarskim subjektima za pripremu i provedbu postupka javne nabave: **LIJEKOVI S DJELOVANJEM NA PROBAVNI SUSTAV I METABOLIZAM**, za potrebe Kliničkog bolničkog centra Osijek, Evidencijski broj nabave: MV-20/79.
- dostavlja se obavijest!

Poštovani,

Klinički bolnički centar Osijek (u daljnjem tekstu: Naručitelj) proveo je prethodno savjetovanje sa zainteresiranim gospodarskim subjektima u otvorenom postupku javne nabave za nabavu lijekova s djelovanjem na probavni sustav i metabolizam s namjerom sklapanja Okvirnog sporazuma za razdoblje od jedne (1) godine za svaku grupu predmeta nabave. Predmet nabave je podijeljen u 31 grupa predmeta nabave.

Naručitelj je sukladno članku 198. stavku 3. Zakona o javnoj nabavi (NN, br. 120/2016., u daljnjem tekstu: ZJN 2016), te članku 9. stavku 1. Pravilnika o planu nabave, registru ugovora, prethodnom savjetovanju i analizi tržišta u javnoj nabavi (NN br. 101/2017., u daljnjem tekstu: Pravilnik) dana 28.09.2020.g. objavio nacrt Dokumentacije o nabavi i tehničku specifikaciju predmeta nabave – s opisom predmeta nabave i predviđenim (okvirnim) jednogodišnjim količinama, u Elektroničkom oglasniku javne nabave, modul *Prethodno savjetovanje*, te na službenoj internetskoj stranici Naručitelja: <http://www.kbco.hr/informacije/javna-nabava/> Svaki zainteresirani gospodarski subjekt u ovom postupku javne nabave mogao je dostaviti Naručitelju zahtjev s primjedbama i prijedlozima u vezi s informacijama i dokumentacijom koji su objavljeni do **05. listopada 2020. godine**, do kada je bilo otvoreno prethodno savjetovanje. U danom roku 3 gospodarska subjekta dostavila su Naručitelju svoje prijedloge i zahtjeve za izmjenom dokumentacije o nabavi predmetnog postupka javne nabave.

U nastavku citiramo zahtjeve te dajemo odgovor i obrazloženje o prihvaćenim i neprihvaćenim primjedbama i prijedlozima zainteresiranih gospodarskih subjekata.

1. Zahtjev zainteresiranog gospodarskog subjekta:

1) Pitanje

„Ad. 1

Točka 6.4. Način određivanja cijene, propisali ste:

„Cijena lijekova koji se nalaze na Listama lijekova Hrvatskog zavoda za zdravstveno osiguranje definirana je kao promjenjiva sukladno zakonskim odredbama o formiranju cijene lijekova Pravilnikom o mjerilima za određivanje cijena lijekova na veliko i o načinu izvješćivanja o cijenama na veliko (Narodne novine, broj: 155/09., 22/10., 12/14., 69/14., 22/15. i 84/15., svim izmjenama i dopunama odluka o utvrđivanju Osnovne i Dopunske liste lijekova HZZO-a, i ostalih propisa), i to na način da ako sukladno zakonskim odredbama dođe do promjene cijena lijekova uvrštenih na osnovnu i dopunsku listu lijekova HZZO-a, a koji su predmet ove nabave, ispod ugovorenih jediničnih cijena, Naručitelj će primjenjivat cijene lijekova sukladno osnovnoj i dopunskoj listi lijekova HZZO-a, s time da ponuditelj može obavijestiti Naručitelja o sniženju cijena koje mogu biti i niže od cijena na Listi HZZO-a. Isporučitelj je obavezan pisanim putem obavijestiti Naručitelja za koje stavke koje grupe i za koji lijek je došlo do promjene cijene na Listi HZZO-a.

Ako se jedinična cijena na Listi lijekova HZZO-a promijeni na više, ponuditelj ne može mijenjati ugovorenu cijenu za vrijeme trajanja okvirnog sporazuma.“

Točka 3.3. Prijedloga ugovora, propisali ste:

„Cijena lijekova koji se nalaze na Listama lijekova Hrvatskog zavoda za zdravstveno osiguranje definirana je kao promjenjiva sukladno zakonskim odredbama o formiranju cijene lijekova Pravilnikom o mjerilima za određivanje cijena lijekova na veliko i o načinu izvješćivanja o cijenama na veliko (Narodne novine, broj: 155/09., 22/10., 12/14., 69/14., 22/15. i 84/15.), svim izmjenama i dopunama odluka o utvrđivanju Osnovne i Dopunske liste lijekova HZZO-a i ostalim propisima.

U slučaju da se tokom važenja Okvirnog sporazuma promijeni Lista lijekova HZZO-a na niže cijene od onih koje su iskazane u ponudi i zaključenom Okvirnom sporazumu, Naručitelj će bez odgode primijeniti nove cijene s Liste lijekova HZZO-a, s time da je odabrani Ponuditelj dužan obavijestiti Naručitelja o sniženju cijena koje mogu biti i niže od cijena na Listi lijekova HZZO-a.

Ako se jedinična cijena na Listi lijekova HZZO-a promijeni na više, ponuditelj ne može mijenjati ugovorenu cijenu za vrijeme trajanja okvirnog sporazuma.“

Pravilnik o dokumentaciji o nabavi te ponudi u postupcima javne nabave (NN 65/2017) (dalje u tekstu: Pravilnik), u članku 6. Način određivanja cijene ponude navodi:

- 1) Naručitelj u dokumentaciji o nabavi određuje je li cijena ponude promjenjiva ili nepromjenjiva.
- 2) Promjenjiva cijena je cijena koja se tijekom trajanja ugovora o javnoj nabavi ili okvirnog sporazuma može mijenjati.
- 3) Ako je cijena ponude promjenjiva, naručitelj mora u dokumentaciji o nabavi odrediti način i uvjete izmjene cijene.
- 4) Nepromjenjiva cijena je cijena koja tijekom trajanja ugovora o javnoj nabavi ili okvirnog sporazuma ostaje nepromijenjena.“

Iz navedenih odredbi jasno proizlazi da cijena ponude mora biti određena ili kao promjenjiva ili kao nepromjenjiva.

Naručitelj je u ovoj dokumentaciji o nabavi propisao način promjene cijene na način da je istovremeno odredio da je cijena i promjenjiva i nepromjenjiva, jer je u slučaju promjene cijene na Listi lijekova HZZO- a na niže ponuditelj obavezan ponudenu cijenu smanjiti, a u slučaju promjene cijene na listi lijekova HZZO- a na više, ponuditelj je dužan ostaviti cijenu nepromijenjenu.

Takvim određivanjem promjenjivosti cijene naručitelj je povrijedio prethodno navedenu odredbu članka 6. Pravilnika. Također, takav način propisivanja dovodi ponuditelja u neravnopravan položaj odnosno diskriminira ga se u odnosu na naručitelja kao slabija strana, što je u suprotnosti s člankom 3. ZOO-a. Nadalje, članak 200. stavak 1. ZJN 2016 propisuje da dokumentacija o nabavi mora biti jasna, precizna, razumljiva i nedvojbeno te izrađena na način da omogući podnošenje usporedivih ponuda. Stavak 2. istog članka propisuje da dokumentacija o nabavi mora omogućiti izračun cijena bez preuzimanja neuobičajenih rizika i poduzimanja opsežnih predradnji ponuditelja te podnošenje usporedivih ponuda. Slijedom svega navedenog, predlažemo nadopuniti navedenu točku DON način kako slijedi:

„Ako se jedinična cijena na Listi lijekova HZZO-a promijeni na više, ponuditelj može uvećati cijenu, ali samo za iznos razlike jedinične cijene s nove Liste HZZO u odnosu na jediničnu cijenu koja je bila na Listi lijekova HZZO u trenutku dostave ponude.“

✓ **Odgovor Naručitelja:**

Naručitelj prihvaća prijedlog zainteresiranog gospodarskog subjekta te će u budućoj dokumentaciji o nabavi (DoN-u) izmijeniti tekst u točki 6.4. i dio teksta u čl. 3.3. predloženog Okvirnog sporazuma, na način da se briše dio teksta u točki 6.4. *Način određivanja cijene: i dio odredbe članka 3. Prijedloga Okvirnog sporazuma, stavak 3.3.* „... Ako se jedinična cijena na Listi lijekova HZZO-a promijeni na više, ponuditelj ne može mijenjati ugovorenu cijenu za vrijeme trajanja okvirnog sporazuma.

Upisuje se slijedeći tekst:

„Ako se jedinična cijena na Listi lijekova HZZO-a promijeni na više, ponuditelj može uvećati cijenu, ali samo za iznos razlike jedinične cijene s nove Liste HZZO-a u odnosu na jediničnu cijenu koja je bila na Listi lijekova HZZO-a u trenutku dostave ponude.“

2) Pitanje:

„Ad.2

Točka 9.2. Prijedloga ugovora, propisali ste:

„Naručitelj nema nikakve obveze ni odgovornosti ukoliko se pojave zahtjevi prema Isporučitelju nezavisno kojeg karaktera od strane trećih osoba.“

S obzirom na prijedlog Ugovora, te navedenog članka molimo vas da sukladno odredbi čl. 200.st.6. ZJN 2016 izmijenite dokumentaciju o nabavi na način da iz prijedloga Ugovora izostavite citirani članak. Razlozi za navedeno proizlaze iz odredbi čl. 218 ZJN 2016, te čl. 285 ZJN 2016.

Čl. 218 ZJN 2016 propisano je da Javni naručitelj može odrediti posebne uvjete vezane uz izvršenje ugovora, pod uvjetom da su oni povezani s predmetom nabave u smislu čl. 285.st. 2 Zakona.

Članak 285 ZJN 2016 propisuje da kriteriji za odabir ponude ne smiju biti diskriminirajući, moraju biti povezani s predmetom nabave te moraju omogućiti učinkovito nadmetanje. Stavak 2. istog Članka propisuje da se smatra da su kriteriji za odabir ponude povezani s predmetom nabave ako se odnose na radove, robu ili usluge koje će se pružati u okviru tog ugovora u bilo kojem pogledu i u bilo kojoj fazi njihova životnog vijeka, uključujući čimbenike kako je navedeno u st. 2. čl. 285 ZJN.

Navedeni čl. 9.2. prijedloga Ugovora nije ni na koji način povezan uz izvršenje ugovora, a niti je povezan s predmetom nabave na način kako to opisuje čl. 285 ZJN. Predloženi uvjet je ograničavajući za ponuditelja, te stvara nejednaku ekonomsku ravnotežu između stranka koja nema objektivnog uporišta ni opravdanja ni u pogledu obveze vezanih uz izvršenje ugovora ni predmeta nabave. Iz navedenih razloga, a uzevši u obzir da uvjeti postavljeni unutar prijedloga Ugovora iz dokumentacije o nabavi ne slijedi uvjete propisane samom dokumentacijom o nabavi, te da isti nije ni na koji način povezan s predmetom nabave, predlažemo vam ispravak dokumentacije o nabavi na način da iz prijedloga ugovora

izostavite članak 9.2. „Naručitelj nema nikakve obveze ni odgovornosti ukoliko se pojave zahtjevi prema Isporučitelju nezavisno kojeg karaktera od strane trećih osoba.“

✓ **Odgovor Naručitelja:**

Naručitelj prihvaća prijedlog zainteresiranog gospodarskog subjekta na način da će u budućem Prijedlogu okvirnog sporazuma u DoN-u predmetnog postupka izbrisati sporne odredbe sporazuma. *Ostali uvjeti provedbe okvirnog sporazuma* definirane člankom 9. glasit će:

9.1.

Na uređenje svih ostalih odnosa iz ovog Okvirnog sporazuma primjenjuju se odredbe Zakona o obveznim odnosima.

9.2.

U slučaju bilo kakvih razlika između ugovorne ponude i troškovnika Isporučitelja i specifikacije iz Naručiteljeve Dokumentacije o nabavi, mjerodavna je Naručiteljeva Dokumentacija o nabavi.

9.3.

Eventualna sporna pitanja realizacije ovog Sporazuma, ugovorne strane će rješavati dogovorno, a ako na taj način ne budu riješena, odnosno u slučaju sudskog spora ugovorne strane ugovaraju nadležnost stvarno nadležnog suda u Osijeku.

9.4.

Odredbe ovog Sporazuma izraz su volje ugovornih strana, te ga se iste odriču pobijati.

9.5.

Ovaj Okvirni sporazum stupa na snagu danom obostranog potpisa ugovornih strana

9.6.

Ovaj Sporazum sačinjen je u četiri (4) istovjetna primjerka od kojih po dva (2) pripadaju svakoj ugovornoj strani.“

2. Zahtjev zainteresiranog gospodarskog subjekta:

3) Pitanje:

Postovani,

sukladno čl. 198. Zakona o javnoj nabavi (u nastavku: ZJN) javljamo se kao zainteresirani gospodarski subjekt sa komentarima na objavljeni nacrt dokumentacije o nabavi (u nastavku: DON) u gore navedenom predmetu nabave, kako slijedi:

Ad. 1.

U točki 6.4. Dokumentacije o nabavi te čl. 3.3. predloženog teksta Ugovora, istovremeno ste odredili da je cijena posebno skupih lijekova na listama HZZO-a promjenjiva i nepromjenjiva, odnosno u slučaju promjene cijene na Listi HZZO-a na niže, ponuditelj je obavezan ponudenu cijenu smanjiti, a u slučaju promjene cijene na više ne može mijenjati ugovorenu cijenu za vrijeme trajanja ugovora.

Takav način propisivanja dovodi ponuditelja u neravnopravan položaj, odnosno diskriminira ga se u odnosu na naručitelja, kao slabiju stranu, što je u suprotnosti s člankom 3. Zakona o obveznim odnosima, a osobito u okolnostima gospodarske krize uzrokovane pandemijom SAR-COV-2 koja je gospodarskim subjektima iznimno otežala poslovanje.

Naručitelj ovakvim propisivanjem nije način promjene cijene odredio jasno, odnosno nije opisao promjenu cijene na nedvojbenu i razumljiv način, kako bi se omogućio izračun cijena bez preuzimanja neuobičajenih rizika (osobito u okolnostima pandemije SARS-COV-2) i poduzimanja opsežnih predradnji ponuditelja te podnošenje usporedivih ponuda, protivno članku 200. stavak 1. ZJN 2016.

U prilog navedenom, ljubazno molimo da uzmete u obzir i kako su na stranici Ministarstva gospodarstva <http://www.javnabava.hr/default.aspx?id=7192> objavljena njihova Mišljenja za 2019. godinu te su se u jednom od njih osvrnuli i na situaciju kada u dokumentaciji o nabavi naručitelj predvidi promjene cijena samo na niže. U navedenom mišljenju, koje vam dostavljamo u prilogu, Ministarstvo je zauzelo isto stajalište, odnosno kako naručitelj takvim određivanjem cijene narušava ravnopravnost sudionika i načelo jednake vrijednosti činidaba te dovodi gospodarske subjekte u nepovoljan položaj.

Slijedom navedenog, predlažemo izmijeniti navedeni članak i te propisati kako je cijena u cijelosti promjenjiva s obzirom na promjenu cijena na Listi HZZO-a.

Nadalje, predlažemo predmetnu odredbu u dijelu kojim se određuje kako je u slučaju da je listom lijekova HZZO-a određena veća cijena nego što je ugovorena odabrani ponuditelj obavezan primijeniti cijenu iz ponude, izmijeniti na način kako slijedi:

„Ako se jedinična cijena na Listi lijekova HZZO-a promijeni na više, ponuditelj može uvećati cijenu, ali samo za iznos razlike jedinične cijene s nove Liste HZZO u odnosu na jediničnu cijenu koja je bila na Listi lijekova HZZO u trenutku dostave ponude.“

Predloženi tekst izmjene kopiran je iz dokumentacija o nabavi drugih naručitelja koji provode postupke za iste ili slične predmete nabave.

✓ Odgovor Naručitelja:

Naručitelj je prethodno prihvatio traženu izmjenu DoN-a, molimo vidjeti odgovor na 1. pitanje

4) **Pitanje:**

Ad. 2.

Ljubazno molimo brisanje sljedećih članaka predloženog teksta Ugovora:

„9.1.

Isporučitelj jamči Naručitelju oslobađanje od bilo kojih odgovornosti za plaćanje iznosa po svim traženjima, zahtjevima, sudskim presudama i od svih vrsta rashoda u svezi s povredama nesretnim slučajevima u procesu izvršenja ugovornih obaveza od strane Isporučitelja, isključujući slučajeve kada je šteta nastala krivnjom Naručitelja.

9.2.

Naručitelj nema nikakve obveze ni odgovornosti ukoliko se pojave zahtjevi prema Isporučitelju nezavisno kojeg karaktera od strane trećih osoba.“

Naime, s obzirom na svoj sadržaj koji je posve protivan postojećoj primjenjivoj zakonskoj regulativi ove odredbe predstavljaju ništetne odredbe sukladno čl. 322. Zakona o obveznim odnosima.

✓ **Odgovor Naručitelja:**

Naručitelj je prethodno prihvatio traženu izmjenu DoN-a, molimo vidjeti odgovor na 2. pitanje.

5) **Pitanje:**

Grupa 19, stavka 3 inzulini aspart (kao FIASP ili jednakovrijedan) FlexTouch otop.za inj., brizg.napunj. FlexTouch 5x3 ml (100 U/ml) – molimo Naručitelja da iz kolone „Oblik“ izbriše jedinicu pakiranja.

✓ **Odgovor Naručitelja:**

Prijedlog se prihvaća.

6) **Pitanje:**

Grupa 21, stavka 1 vildagliptin + metformin tbl.film obl. tbl. film obl. (50 mg +1000 mg) - Obzirom da je Ministarstvo zdravstva raspisalo natječaj za predmet nabave „Lijekovi na listama HZZO-a koji imaju generičke paralele za zdravstvene ustanove u Republici Hrvatskoj“. U dokumentaciji o nabavi propisano je:

*„Na temelju Odluke o obveznoj zajedničkoj provedbi određenog postupka nabave za javnu nabavu/javnih ustanova/zdravstvenih ustanova kojima je osnivač Republika Hrvatska radi sklapanja ugovora i okvirnih sporazuma za određene predmete nabave (KLASA: 011-02/17-01/76, URBROJ: 534-09-3/1-17-1 od 21. travnja 2017. godine), kako je zadnje izmijenjena Odlukom o izmjenama i dopunama Odluke (KLASA: 011-02/17-01/76, URBROJ: 534-06-3/1-19-202 od 27. svibnja 2019. godine) Ministarstvo zdravstva ima status naručitelja sukladno člancima 189. i 190. stavak 2. ZJN 2017. te provodi postupak javne nabave za naručitelje kako slijedi:
...“4. Klinički bolnički centar Osijek, J. Huttlera 4, Osijek“...*

Nastavni na navedena, vi ste se gore navedenim Sporazum obvezali lijekove sa lista HZZO-a kojima su generičke paralele nabaviti putem središnjeg tijela za javnu nabavu, u ovom slučaju putem Ministarstva zdravstva, te prema ZJN 2017 (MHZZO)16) ne možete samostalno provoditi postupak nabave za isti predmet nabave. Uparište za navedeno nalazimo i u Mišljenju Uprave za politiku javne nabave (Prilog) koja je dala tumačenje da nije dozvoljeno za isti predmet nabave i potrebne količine provoditi dva

postupka. Planove i planirane količine se pripremi za najvišeni postupak izjednače rasare, a veći
prijavama da usklađite svoje postupanje nabave, odnosno da obvestite od postupka nabave lijekova
sa lista HZZO-a koji imaju generičke parafere ili da radite sporazum u provedbi postupka izjednače
nabave koji imate sa Ministarstvom zdravlja.

✓ **Odgovor Naručitelja:**

Naručitelj će sukladno navedenom iz troškovnika grupe 21 izbrisati stavku 1.

3. Zahtjev zainteresiranog gospodarskog subjekta:

7) **Pitanje:**

Točka 6.4. Način određivanja cijene ponude – navodite da je cijena ponude promjenjiva, ali istovremeno navodite i: „Ako se jedinična cijena na Listi lijekova HZZO-a promijeni na više, ponuditelj ne može mijenjati ugovorenu cijenu za vrijeme trajanja okvirnog sporazuma.“

Molimo da razmotrite izmjenu dokumentacije na sljedeći način:

„Ukoliko se cijena na listi lijekova poveća, ponuditelj može zaračunati veću cijenu lijeka od cijene koju je iskazao u ponudi, ali samo za iznos razlike jedinične cijene s nove Liste HZZO u odnosu na jediničnu cijenu koja je bila na Listi lijekova HZZO u trenutku dostave ponude. Isporučitelj je obavezan pisanim putem obavijestiti Naručitelja za koje stavke koje grupe i za koji lijek je došlo do povećanja cijene.“

✓ **Odgovor Naručitelja:**

Naručitelj je prethodno prihvatio isti prijedlog gospodarskog subjekta (molim vidjeti 1).

8) **Pitanje:**

Molimo Vas da razmotrite nadopunu točke 7.13.2. Jamstvo za uredno izvršavanje okvirnog sporazuma Dokumentacije o nabavi sljedećim:

„Ukoliko je ugovorena vrijednost po sklopljenom Okvirnom sporazumu manja od 50.000,00 kn bez PDV-a, gospodarski subjekt neće biti u obvezi dostaviti bjanko zadužnicu kao jamstvo za uredno ispunjenje okvirnog sporazuma.“

✓ **Odgovor Naručitelja:**

Ne prihvaća se prijedlog za izmjenom DoN-a vezano uz uvjete jamstva za uredno izvršavanje okvirnog sporazuma.

9) Pitanje:

Molimo Vas da razmotrite nadopunu točke 7.21.2. Sklapanje okvirnog sporazuma za nabavu lijekova Dokumentacije o nabavi na sljedeći

Ako su za više grupa predmeta nabave odabrane ponude istog gospodarskog subjekta, naručitelj će s tim gospodarskim subjektima sklopiti jedan Okvirni sporazum za sve grupe za koje su odabrane njihove ponude.

✓ **Odgovor Naručitelja:**

Naručitelj prihvaća prijedlog, te će navedenu odredbu uvrstiti u buduću dokumentaciju o nabavi predmetnog postupka javne nabave.

Nakon provedenog prethodnog savjetovanja sa zainteresiranim gospodarskim subjektima, Naručitelj će objaviti otvoreni postupak javne nabave lijekova s djelovanjem na probavni sustav i metabolizam za potrebe KBC-a Osijek u EOJN-u.

S poštovanjem,

Klinički bolnički centar Osijek
Služba za poslove nabave