



Broj 9-3/17  
Dana 28.03.2017.godine

**PREDMET: Pitanje potencijalnog ponuđača i odgovor naručioca  
u postupku javne nabavke medicinskih pomagala u Doma zdravlja „Dr Jovan Jovanović  
Zmaj“ Stara Pazova.**

**Pitanje:**

Poštovani,

Molimo Vas da nam u skladu sa članom 63. stav 2. Zakona o javnim nabavkama ("Sl. glasnik RS" br: 124/2012, 14/2015 i 68/2015) dostavite dodatne informacije ili pojašnjenje u vezi sa konkursnom dokumentacijom za javnu nabavku dobara, po partijama, javna nabavka broj 9-3/17.

1. Odredbom člana 8. Modela ugovora predviđeno je :

*„ 8.1 U slučaju da Prodavac ponudi da isporuči proizvode sa rokom upotrebe kraćim od šest meseci, ponuda mora da sadrži naziv tih proizvoda, cenu i rok upotrebe.*

*8.2 Kupac može Prodavcu izvršiti povraćaj isporučene robe čiji je rok upotrebe kraći od šest meseci, mesec dana pre isteka roka proizvoda, a Prodavac se obavezuje da za vraćenu robu izda knjižno pismo – odobrenje u roku od 7 dana od dana povraćaja robe“.*

S tim u vezu upućujemo Vas na Odluku Uprave za javne nabavke broj 404-02-4005/14 od 24.02.2015. godine ( koju Vam u prilogu dostavljamo ), kojim je Uprava za javne nabavke, a u vezi sa tim da li Naručilac ima pravo da konkursnom dokumentacijom predvidi pravo za zamenu neutrošene količine lekova sa lekovima boljeg roka trajanja ( a sa kojim slučajem se izjednačuje zahtev postavljen u članu 8. Modela ugovora za predmetni postupak javne nabavke ), dala mišljenje da Naručilac nema prava da postavlja ovakav zahtev.

Uprava za javna nabavke dalje navodi da Zakonom o javnim nabavkama nije predviđeno da se kroz postupak javne nabavke istovremeno predvidi mogućnost da se **nakon predaje predmeta nabavke koji nema pravne i materijalne nedostatke**, nakon određenog perioda izvrši zamena već isporučene količine dobara ( naročito u slučaju kada je naručilac predvideo minimalni rok upotrebe ponuđenih dobara, koji se računa od dana isporuke dobara, a kao što je slučaj u predmetnom postupku javne nabavke ). **U tom slučaju ponuđač bi bio doveden u neopravdano nepovoljan i neravnopravan položaj, u kome bi bilo narušeno osnovno načelo jednake vrednosti davanja.**

Uprava za javne nabavke napominje i da Naručilac ima obavezu da pravovremeno planira potrebne količine predmeta nabavke, da iste predvidi u onom obliku u kome su neophodne za zadovoljenje svojih stvarnih potreba na efikasan, ekonomičan i efektivan način, ali u skladu sa načelima Zakona o javnim nabavkama.

Činjenica da je odredbama člana 8. Modela ugovora Naručilac predvideo mogućnost da prihvati isporuku dobara sa kraćim rokom upotrebe od zahtevanog roka ( 6 meseci od dana isporuke ) ne daje mogućnost Naručiocu da, kada je već dao svoj izričiti pristanak na isporuku dobara sa ovakvim rokom trajanja, da izvrši povraćaj istih u slučaju da ista nije potrošio do isteka njihovog roka upotrebe. Navedeno još više dobija na značaju ukoliko se ima u vidu da su isporuke sukcesivne, ta da Naručilac može i mora planirati svoje potrebe na način koji ne zahteva navedeno postupanje.

S obzirom na sve izneto, molimo Vas da izvršite neophodne izmene konkursne dokumentacije, te da navedeni zahtev izbacite kao zahtev postavljen u predmetnom postupku javne nabavke u celosti, odnosno da iz konkursne dokumentacije obrišete član 8. Modela ugovora.

2. Potencijalni ponuđač ukazuje Naručiocu da je prilikom izrade konkursne dokumentacije načinio očiglednu omašku, gde je kao naziv člana 7. Modela ugovora naveo „ Docnja kupca zbog docnje RFZO-a“ dok se sadržina navedenog člana odnosi na promenu cena.

Molimo Vas za izvršite ispravku konkursne dokumentacije u ovom delu.

3. Odredbom člana 10.2 Modela ugovora predviđeno je sledeće :

*„ U slučaju da Prodavacne izvrši svoju obavezu ni u roku od 10 dana od dana isteka roka iz člana 5.1 ovog Ugovora, Kupac će zaračunati kaznene poene u visini od 5% vrednosti robe koja nije isporučena a da do toga nije došlo krivicom kupca niti usled dejstva više sile.Prodavac je obavezan da na mesečnom nivou plati kupcu na ime ugovorne kazne 5% vrednosti robe koju u toku jednog meseca nije isporučio kupcu“.*

U skladu sa navedenom odredbom ukazujemo Naručiocu da je predviđena ugovorna kazna, po svojoj pravnoj prirodi, ugovorna kazna u slučaju neispunjenja ugovorne obaveze ( „ u slučaju da Prodavac ne izvrši svoju obavezu...“ ) te da je, imajući to u vidu, odredba navedenog člana Modela ugovora u suprotnosti sa Zakonom o obligacionim odnosima.

Naime, članom 273. Zakona o obligacionim odnosima predviđeno je da kada je kazna ugovorena za slučaj neispunjenja obaveze, poverilac može zahtevati ili ispunjenje obaveze ili ugovornu kaznu.

U skladu sa navedenim, ukoliko Prodavac ne bi ispunio svoju ugovornu obavezu Kupac ( Naručilac) bi mogao ili da zahteva ispunjenje obaveze ili ugovornu kaznu. Ukoliko bi zahtevao ugovornu kaznu, Kupac ( Naručilac ) više ne bi mogao zahtevati izvršenje obaveze ( isporuku dobara ), te bi se samim tim ugovor smatrao raskinutim.

S obzirom na sve navedeno odredba navedenog člana Modela ugovora se ne može primenjivati u navedenom obliku, budući da je suprotna Zakonu o obligacionim odnosima. Nikako ne bi mogla postojati obaveza Prodavca ( Ponuđača ) da na mesečnom nivou plaća ugovornu kaznu u slučaju neispunjenja ugovorne obaveze, budući da bi Naručilac, u slučaju neispunjenja ugovorne obaveze, imao pravo da zahteva ili isporuku ( bez ugovorne kazne u kom slučaju bi ugovor ostao na snazi ) ili isplatu ugovorne kazne ( bez isporuke dobara, u kom slučaju bi se ugovor imao smatrati raskinutim ).

Nadalje, ukazujemo Naručiocu da je neophodno usklađivanje i odredbi člana 10.3 Modela ugovora, a u vezi sa svim gore navedenim.

Imajući u vidu sve navedeno, molimo Vas da izvršite neophodne izmene konkursne dokumentacije, te odredbe člana 10.2 i 10.3 Modela ugovora uskladite sa pozitivno-pravnim propisima.

Takođe ukazujemo Naručiocu da je kao naslov člana 10. Modela ugovora označio „ Raskid ugovora „, dok sadržina člana ne korespondira sa nazivom, te da je potrebno da izvrši izmenu i ove očigledno načinjene omaške.

4. Na strani 37 konkursne dokumentacije navedeno je da Naručilac može ponuđaču da uputi zahtev za dostavu izoraka za stavke koje je naručilac naveo u *Vrsta, tehničke karakteristike (specifikacija), kvalitet, količina i opis dobara i usluga*, te da Naručilac zadržava pravo da shodno uzorcima koje dobije od strane ponuđača za tražene partije, donese odluku o dodeli ugovora, **mimo kriterijuma za izbor najpovoljnije ponude.**

Budući da mogućnost Naručioca da odluku o dodeli ugovora donese mimo kriterijuma za izbor najpovoljnije ponude, odnosno u postupku koji će podrazumevati da Naručilac ne primeni ovaj kriterijum, kako je predviđeno konkursnom dokumentacijom, je u suprotnosti sa Zakonom o javnim nabavkama.

Naručilac ne bi mogao da odluku donese mimokriterijuma. Naručiocu su Zakonom o javnim nabavkama predviđene druge mogućnosti čijom primenom bi mogao da ponudu određenog ponuđača proglasi za neodgovarajuću, ali svakako en na način koji je naveden u konkursnoj dokumentaciji, te je potrebno da u skladu sa tim izvršite izmene konkursne dokumentacije.

S poštovanjem,

**Odgovor:**

Poštovani,

Obaveštavamo Vas da je naručilac usvojio vaše zahteve za postavljena pitanja i da će izvršiti korekciju kroz izmenu konkursne dokumentacije koja će biti objavljena na Portalu javnih nabavki.

**Komisija za javne nabavke Doma zdravlja  
“Dr Jovan Jovanović Zmaj”  
Stara Pazova**