

Katowice, dnia 9 lipca 2012 r.

DYREKTOR
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

WO-0212-98/..609.....-bw/12

DECYZJA Nr 119 /2012

Na podstawie art. 154 ust. 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. Nr 164, poz. 1027, z 2008 r. z późn. zm.) zwanej dalej ustawą oraz art. 104 i 107 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. Nr 98, poz. 1071, z 2000 r. z późn. zm.) po rozpatrzeniu odwołania złożonego przez: **Piotra Bednarskiego prowadzącego Śląski Ośrodek Onkologii SANIVITAS, 41-902 Bytom, Plac Akademicki 15/6**, dotyczącego rozstrzygnięcia konkursu ofert na zawieranie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od 01.07.2012 r. do dnia 31.12.2014 r., kod postępowania: **12-12-001008/LSZ/03/5/1**, w rodzaju: leczenie szpitalne, świadczenia w zakresie: program lekowy – leczenie raka piersi, leki w programie lekowym – leczenie raka piersi,

Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ postanawia:

1. oddalić odwołanie **Piotra Bednarskiego prowadzącego Śląski Ośrodek Onkologii SANIVITAS, 41-902 Bytom, Plac Akademicki 15/6**, od rozstrzygnięcia postępowania w trybie konkursu ofert ogłoszonego w dniu 14.05.2012 r., kod postępowania: **12-12-001008/LSZ/03/5/1**, poprzedzającego zawarcie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju: leczenie szpitalne, świadczenia w zakresie: program lekowy – leczenie raka piersi, leki w programie lekowym – leczenie raka piersi, prowadzonego przez Dyrektora Śląskiego OW NFZ w Katowicach,
2. nadać decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

UZASADNIENIE

W dniu 14.05.2012 r. Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ na podstawie art. 139 ust. 2 ustawy ogłosił konkurs ofert poprzedzający zawarcie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od 01.07.2012 r. do dnia 31.12.2014 r., w rodzaju: leczenie szpitalne, świadczenia w zakresie: program lekowy – leczenie raka piersi, leki w programie lekowym – leczenie raka piersi, nr ogłoszenia 12-12-001008/LSZ/03/5/1. Oferty w niniejszym postępowaniu należało złożyć w terminie do dnia 28.05.2012 r. W ogłoszeniu wskazano obowiązujące przepisy dotyczące wymogów, jakie muszą być spełnione przez podmioty składające oferty. Ogółem złożono 11 ofert. W wyżej wymienionym postępowaniu podano wartość zamówienia nie większą niż 15 227 520,00 zł, a wartość rozstrzygnięcia wyniosła 14 678 406,80 zł. Odwołujący złożył ofertę w terminie. Nr oferty 12-12-001008/LSZ/03/5/1/7/0403.

W części jawnej postępowania konkursowego Komisja dokonała oceny formalno-prawnej złożonych ofert, stwierdzając, że Oferent nie spełnia wymaganych warunków wynikających z przepisów prawa określonych przez Prezesa NFZ na podstawie art. 146 ust. 1 pkt 3 ustawy i na posiedzeniu w dniu 01.06.2012 r. ofertę odrzuciła. W dniu 08.06.2012 r. Oferent złożył protest, który Komisja Konkursowa uznała za bezzasadny i postanowiła go nie uwzględnić.

W dniu 23.06.2012 r. Komisja Konkursowa ogłosiła rozstrzygnięcie konkursu ofert w powyższym zakresie.

Oferent złożył w terminie odwołanie wnosząc o ponowne przeprowadzenie postępowania, weryfikację wniosków z przeprowadzonej kontroli i przywrócenie oferty do oceny, a tym samym umożliwienie zawarcia umowy o wykonywanie świadczeń zdrowotnych. Odwołujący wskazał, że zgodnie z załącznikiem nr 3 do zarządzenia Prezesa NFZ nr 27/2012/DGL zapewnił dostępność do badań USG i EKG, natomiast brak było wymogu wskazania konkretnych urządzeń w dziale „zasoby” oferty. Nadto Odwołujący wskazał naruszenie zasady równego traktowania oferentów oraz naruszenie art. 149 ust. 1 pkt 2 i ust. 3 ustawy poprzez błędną ocenę i niewłaściwe zastosowanie w drodze uznania, że w okolicznościach niniejszej sprawy zaistniały podstawy do odrzucenia oferty.

Do strony niniejszego postępowania skierowano pismo informujące o wynikającym z art. 10 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego prawie wglądu do dokumentów i wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów, materiałów oraz zgłoszonych żądań. Odwołujący z przysługującego mu prawa nie skorzystał.

Odwołanie na uwzględnienie nie zasługuje.

Wskazać należy, że Dyrektor Oddziału rozpoznający odwołanie nie prowadzi ponownie postępowania w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, lecz rozpoznaje

sprawę w odniesieniu do konkretnego podmiotu i konkretnych czynności. Nie powieła zatem czynności zarezerwowanych przez ustawę dla komisji powoływanej przez Dyrektora Oddziału Wojewódzkiego NFZ. Dyrektor Oddziału bada czy rozstrzygnięcie postępowania dokonane przez komisję zostało podjęte z naruszeniem zasad postępowania i czy wskutek tego doszło do naruszenia interesu prawnego Odwołującego się.

Oferenci przystępujący do konkursu ofert, oprócz wymagań wynikających z przepisów prawa powszechnie obowiązującego winni, zgodnie z art. 146 ust. 1 pkt 3 ustawy, spełnić wymagania określone przez Prezesa NFZ w:

- zarządzeniu Prezesa NFZ Nr 46/2011/DSOZ z dnia 16 września 2011 r. (z późn. zm.) w sprawie warunków postępowania dotyczących zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej,
- zarządzeniu Prezesa NFZ Nr 27/2012/DGL z dnia 10 maja 2012 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju leczenie szpitalne w zakresie programy zdrowotne (lekowe).

Ogłoszenie o konkursie ofert zawierało wskazanie aktów prawnych obowiązujących w postępowaniu, w tym powyższych zarządzeń. Nadto treść ich była dostępna dla świadczeniodawców na stronach internetowych zarówno Centrali NFZ jak i Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ.

Ocena ofert w postępowaniu była dokonywana w oparciu o zarządzenie Prezesa NFZ Nr 54/2011/DSOZ z dnia 30 września 2011 r. (z późn. zm.) w sprawie określenia kryteriów oceny ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej. Powyższe zarządzenie zostało wydane przez Prezesa NFZ w oparciu o delegację ustawową określoną w art. 146 ust. 1 pkt 2 ustawy.

Odwołujący złożył w ofercie oświadczenie, że zapoznał się z warunkami postępowania oraz warunkami zawierania umów i nie zgłasza co do nich zastrzeżeń oraz przyjmuje do stosowania.

W wymienionym postępowaniu zostało złożonych 11 ofert. W części jawnej postępowania konkursowego Komisja Konkursowa dokonała oceny formalno-prawnej złożonych ofert stwierdzając, że Oferent nie spełnia wymaganych warunków wynikających z przepisów prawa oraz przepisów określonych przez Prezesa NFZ na podstawie art. 146 ust. 1 pkt 3 ustawy. Oferent nie spełniał warunku, co do wymagań w zakresie zapewnienia realizacji badań zgodnie z wymogiem określonym w zał. nr 3 do zarządzenia Prezesa NFZ nr 27/2012/DGL z dnia 10 maja 2012 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju leczenie szpitalne w zakresie programy zdrowotne (lekowe).

Oferent w przedstawionej ofercie wskazał podwykonawców oraz umowy z nimi zawarte, na podstawie których wykazał zapewnienie dostępu do realizacji wymaganych badań z wyjątkiem EKG i USG. W sprawie przedmiotowych badań zostało złożone oświadczenie oferenta o ich samodzielnym wykonaniu bez zlecenia podwykonawstwa. Równocześnie formularz ofertowy zakładu nie zawiera wykazu zasobów (część V i VI). Puste strony (bez wykazu sprzętu) części V i VI stanowiącego integralną część oferty zostały zaparafowane przez osobę uprawnioną do reprezentowania ośrodka i należy uznać, że odpowiadają stanowi faktycznemu – brak sprzętu w komórce organizacyjnej. Tym

samym złożone przez Oferenta oświadczenie nie znalazło potwierdzenia w ofercie – brak samodzielnego wykonywania badań USG i EKG bez posiadanego sprzętu.

Punkt 9.1.4 załącznika nr 3 przywołanego wyżej zarządzenia, określa wymagania odnośnie realizacji badań w brzmieniu:

- Tomografia komputerowa,
- Scyntygrafia,
- Echo lub Muga (scyntygrafia bramkowana serca),
- USG,
- RTG,
- EKG,
- badania laboratoryjne (biochemiczne, morfologia krwi z rozmazem),
- badania immunohistochemiczne (receptory HER2, ER i PGR).

Bezspornym jest, że powyższego warunku Oferent nie spełnił, nie wykazując sprzętu do badań USG i EKG w formularzu ofertowym w części V i VI – wykaz zasobów.

Ponieważ w złożonej ofercie Oferent nie spełnił ww. warunków wymaganych Komisja Konkursowa na posiedzeniu w dniu 01.06. 2012 r. odrzuciła ofertę Odwołującego. Dnia 08.06.2012 r. Oferent wniósł protest, który Komisja Konkursowa uznała za bezzasadny i postanowiła go nie uwzględnić.

Odnosząc się do zarzutu naruszenia art. 149 ust. 1 pkt 2 i ust. 3 ustawy stwierdzić należy, że niespełnienie wymaganych warunków wynikających z przepisów prawa oraz przepisów określonych przez Prezesa NFZ na podstawie art. 146 ust. 1 pkt 3 ustawy nie jest brakiem formalnym w rozumieniu art. 149 ust. 3 ustawy. Brak w ofercie (w części V i VI) wykazu zasobów stanowi wadę oferty, której nie można poprawić na etapie oceny oferty. Dokonanie jakichkolwiek zmian w ofercie w części jawnej postępowania nie jest możliwe, gdyż stanowi, niedopuszczalną w świetle obowiązujących przepisów, zmianę treści oferty. Oferta jest dokumentem najwyższej staranności, winna więc spełniać wszystkie wymogi określone w obowiązujących przepisach prawa. Należy również podkreślić, że odpowiedzialność za prawidłowość i aktualny stan danych zawartych w ofercie zarówno w wersji elektronicznej, jak i papierowej spoczywa na Oferencie.

W tym miejscu wskazać należy, że w świetle przepisów prawa uzupełnienie oferty, zgodnie z § 17 ust. 1 zarządzenia nr 46/2011/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 16 września 2011r (z późn. zm.) jest możliwe pod warunkiem, że oddział Funduszu otrzyma powiadomienie o uzupełnieniu oferty przed upływem terminu składania ofert. Oferent może również przed upływem terminu składania ofert złożoną przez siebie ofertę wycofać i złożyć na nowo. Po upływie terminu składania ofert, oferent jest związany ofertą do czasu rozstrzygnięcia postępowania (§ 17 ust. 4 zarządzenia).

Bezspornym zatem jest, w świetle przytoczonego § 17 ust. 4 zarządzenia Prezesa NFZ nr 46/2011/DSOZ (z późn. zm.), że po upływie terminu składnia ofert możliwość uzupełnienia oferty, czy też dokonania w niej zmian jest niemożliwe.

Odnosząc się do zarzutu naruszenia zasady równego traktowania oferentów stwierdzić należy, że w danym postępowaniu konkursowym obowiązywały takie same akty prawne w oparciu, o które Komisja Konkursowa dokonuje oceny wszystkich świadczeniodawców ubiegających się o zawarcie umowy na udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej. W związku z powyższym nie sposób zgodzić się z zarzutem Odwołującego o naruszeniu zasady równego traktowania oferentów.

Biorąc pod uwagę fakt, że Oferent nie spełniał w dniu złożenia oferty wymaganych warunków w zakresie zapewnienia realizacji badań EKG i USG określonych w przepisach prawa oraz warunków określonych przez Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia na podstawie art. 146 ust. 1 pkt 3 Komisja Konkursowa podjęła decyzję o odrzuceniu oferty nr 12-12-001008/LSZ/03/5/1/7/0403.

W świetle powyższych okoliczności stwierdzić należy, że postępowanie Komisji Konkursowej było zgodne z przepisami ustawy oraz Regulaminem pracy komisji prowadzącej postępowania w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej przyjętym uchwałą nr 36/2005/I Rady Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 4 października 2005 r.

Postępowanie wyjaśniające wywołane wniesionym odwołaniem nie wykazało, by Komisja Konkursowa naruszyła zasady postępowania dokonując sprawdzenia złożonych ofert, w tym oferty Odwołującego. Działanie Komisji w tym zakresie było prawidłowe i oparte na obowiązujących przepisach prawa. Stwierdzić zatem należy, że Komisja Konkursowa nie naruszyła zasad przeprowadzania postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, które mogłoby spowodować uszczerbek w interesie prawnym Odwołującego.

Wobec powyższego przy braku podstaw do uwzględnienia odwołania, na podstawie art. 154 ust. 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. nr 164, poz. 1027 z 2008 r. z późn. zm.) należało je oddalić.

Decyzji na podstawie art. 108 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego, ze względu na ochronę zdrowia lub życia ludzkiego, nadano rygor natychmiastowej wykonalności.

POUCZENIE

W oparciu o art. 154 ust. 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. nr 164, poz. 1027 z 2008 r. z późn. zm.)

od niniejszej decyzji stronie przysługuje odwołanie do Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia w Warszawie ul. Grójecka 186. Odwołanie wnosi się za pośrednictwem Dyrektora Oddziału Wojewódzkiego NFZ w terminie 7 dni od dnia otrzymania decyzji.

~~Z upoważnienia Dyrektora~~
~~Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego~~
~~Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach~~
~~ZASTĘPCA DYREKTORA DS. MEDYCZNYCH~~
~~Dyrektor Śląskiego OW~~
Narodowego Funduszu Zdrowia
Marcin Pakulski
w Katowicach

Otrzymują:

- 1) Świadczeniodawca,
- 2) Wydział Organizacyjny a/a,
- 3) Wydział Gospodarki Lekami,
- 4) Wydział Ekonomiczno-Finansowy