

Katowice, dnia 1 marca 2012 r.

DYREKTOR
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

WO-0212-73/ 338 - pm/12

DECYZJA Nr 99 /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: **Pana Zbigniewa Leńko prowadzącego Niepubliczny Specjalistyczny Zakład Opieki Zdrowotnej „Chirurgia Żył” w Bielsku - Białej, ul. Daszyńskiego 78**, dotyczącego rozstrzygnięcia konkursu ofert na zawieranie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na lata 2012-2014, kod postępowania: **12-12-000801/LSZ/03/1/03.4530.032.02/1**, w rodzaju: leczenie szpitalne, świadczenia w zakresie: chirurgia naczyniowa - zespół chirurgii jednego dnia,

Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ postanawia:

1. oddalić odwołanie **Pana Zbigniewa Leńko prowadzącego Niepubliczny Specjalistyczny Zakład Opieki Zdrowotnej „Chirurgia Żył” w Bielsku - Białej, ul. Daszyńskiego 78**, od rozstrzygnięcia postępowania w trybie konkursu ofert ogłoszonego w dniu 22.12.2011 r., kod postępowania: **12-12-000801/LSZ/03/1/03.4530.032.02/1**, poprzedzającego zawarcie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju: leczenie szpitalne, świadczenia w zakresie: chirurgia naczyniowa - zespół chirurgii jednego dnia, prowadzonego przez Dyrektora Śląskiego OW NFZ w Katowicach,
2. nadać decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

UZASADNIENIE

W dniu 22.12.2011 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 lata 2012-2014 w rodzaju leczenie szpitalne, świadczenia w zakresie: chirurgia naczyniowa - zespół chirurgii jednego dnia, nr ogłoszenia 12-12-000801/LSZ/03/1/03.4530.032.02/1. Oferty w niniejszym postępowaniu należało złożyć w terminie do dnia 05.01.2012 r. W ogłoszeniu wskazano obowiązujące przepisy dotyczące wymogów, jakie muszą być spełnione przez podmioty składające oferty. Ogółem złożono 13 ofert. W wyżej wymienionym postępowaniu podano wartość zamówienia nie większą niż 3 533 452,00 zł, a wartość rozstrzygnięcia wyniosła 3 533 446,80 zł. Odwołujący złożył ofertę w terminie. Nr oferty 12-12-000801/LSZ/03/1/03.4530.032.02/1/10/0403.

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 16.01.2012 r. ofertę odrzuciła. W dniu 24.01.2012 r. do Komisji Konkursowej wpłynęło pismo, w którym Oferent odwołuje się od decyzji Komisji Konkursowej z dn. 16.01.2012 r. o odrzuceniu oferty. Pismem z dnia 24.01.2012 r. Komisja Konkursowa poinformowała Oferenta, że zgodnie z art. 153 ustawy, w toku postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, do czasu zakończenia postępowania, oferent może złożyć do komisji umotywowany protest w terminie 7 dni od dnia dokonania zaskarżonej czynności. Pismo Oferenta ww. wymogów nie spełniało.

W dniu 24.01.2012 r. Komisja Konkursowa ogłosiła rozstrzygnięcie konkursu ofert w powyższym zakresie.

Oferent złożył w terminie odwołanie wnosząc o jego uwzględnienie oraz o ponowne przeprowadzenie postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w zakresie chirurgii naczyniowej – zespołu chirurgii jednego dnia, zarzucając jednocześnie naruszenie zasad przeprowadzania postępowania konkursowego poprzez pozostawienie bez rozpatrzenia jego protestu, który zgodnie z pismem Komisji Konkursowej z dnia 24 stycznia 2012 r., nie spełniał wymogów skutecznie wniesionego protestu. Odwołujący decyzję Komisji Konkursowej w powyższym zakresie uważa za błędną, gdyż jego zdaniem protest został wniesiony w terminie, szczegółowo umotywowany, a fakt, że zamiast „protest” zatytułowano „odwołanie” pozostaje bez znaczenia w kontekście określenia w tytule pisma o jaką czynność Komisji Konkursowej chodzi. Odwołujący uznał odrzucenie oferty za bezzasadne, a pozostawienie bez rozpatrzenia protestu, jego zdaniem uniemożliwiło mu udział w dalszej części postępowania konkursowego, co stanowi naruszenie jego interesu prawnego.

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 w dniu 14.02.2012 r. skorzystał z prawa wglądu do akt sprawy, z powyższej czynności został sporządzony protokół, w którym Odwołujący zwrócił uwagę na daty korespondencji skierowanej do Komisji Konkursowej (pismo nadane dnia 23.01.2012 r., data wpływu do Śląskiego OW NFZ 24.01.2012 r.). Zdaniem Odwołującego został zachowany ustawowy termin dostarczenia pisma (w rozumieniu Odwołującego – protestu), które nie zostało przez Komisję Konkursową rozpatrzone.

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 powiela zatem czynności zarezerwowanych przez ustawę dla komisji powoływanej przez Dyrektora Oddziału Wojewódzkiego Funduszu. 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 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,
- 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 72/2011/DSOZ z dnia 20 października 2011 r. (z późn. zm.) w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju leczenia szpitalne.

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.

Określa ono bardzo precyzyjnie przez pryzmat jakich okoliczności każde z kryteriów jest oceniane. Zawiera również szczegółowe parametry kryteriów oceny, ich wagę w ocenie łącznej oraz dokładne wskazanie sposobu oceny oferty pod względem kryterium ceny.

W wymienionym postępowaniu zostało złożonych 13 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 określonych przez Prezesa NFZ na podstawie art. 146 ust. 1 pkt 3 ustawy i na posiedzeniu w dniu 16.01.2012 r. odrzuciła ofertę Odwołującego wskazując, że Oferent nie spełniał wymagań w zakresie zapewnienia dostępu do badań radiologicznych naczyniowych. Wyjaśniając powyższe Komisja Konkursowa wskazała, że zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 29 sierpnia 2009 r. w sprawie świadczeń gwarantowanych z zakresu leczenia szpitalnego (Dz. U. nr 140 poz. 1143 z 2009 r. z późn. zm.) warunkiem wymaganym dla zakresu chirurgia naczyniowa – zespół chirurgii jednego dnia jest zapewnienie dostępu do badań radiologicznych naczyniowych.

W ocenie Komisji, z uwagi na niewykazanie podmiotu wykonującego badania radiologiczne naczyniowe powyższego warunku Oferent nie spełnił.

Dnia 23.01.2012 r. (wpływ do Śląskiego OW NFZ dnia 24.01.2012 r.) Oferent złożył pismo, które jako niespełniające wymogów zawartych w ustawie o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (art. 153) nie zostało uznane jako protest.

Odnosząc się do zarzutów podniesionych w odwołaniu wskazuję co następuje.

W pierwszej kolejności wskazać należy, że odrzucenie przez Komisję Konkursową oferty było prawidłowe. W toku postępowania wyjaśniającego Komisja Konkursowa stwierdziła m. in., że w dołączonych przez Oferenta umowach z podwykonawcami brak jest zapisu o wykonywaniu badań radiologicznych naczyniowych. Brak było również odrębnej umowy na wykonywanie powyższych badań. Jednocześnie na pytanie ankietowe 1.7.1.5., zawarte w części VIII formularza ofertowego *"Czy oferent zapewnia dostęp do badań radiologicznych naczyniowych?"* oferent odpowiedział: *"Spełniam warunek w dniu złożenia oferty i będę go spełniał od początku obowiązywania umowy."*

W konsekwencji Komisja Konkursowa prawidłowo wezwała Oferenta do wyjaśnienia powyższej rozbieżności. W odpowiedzi Oferent dostarczył umowę zawartą z Euromedic Medical Center, Katowice, ul. Kościuszki 92 zawartą w Sosnowcu, dnia 28.12.2012 r. Z treści umowy wynika, że została zawarta na czas nieokreślony z mocą obowiązywania od 01.01.2012 r. Komisja Konkursowa wyjaśnień Oferenta w powyższym zakresie nie przyjęła trafnie wskazując, że Oferent wskazał nowy podmiot w ofercie nie ujęty. Czynności Komisji Konkursowej, wbrew twierdzeniom Oferenta, były prawidłowe.

Podkreślić 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 składania ofert możliwość jej uzupełnienia, czy też dokonania w niej zmian jest niemożliwe. W konsekwencji dostarczenie nowej umowy, której w ofercie nie było przez Komisję nie mogło zostać przyjęte. Dodatkowo wskazać należy, że wprawdzie w umowie jest wpis, że obowiązuje od 01.01.2012 r., co mogłoby potencjalnie wskazywać na oczywistą omyłkę w dacie zawarcia umowy, jednakże w piśmie przesłanym do Komisji Konkursowej z dnia 23.01.2012 r. Oferent wskazuje w sposób jednoznaczny, że po otrzymaniu pisma wzywającego do złożenia wyjaśnień (z dnia 10.01.2012 r.) zawarł dodatkową umowę, co budzi zasadnicze wątpliwości, co do terminu jej zawarcia. Stąd odrzucenie oferty przez Komisję Konkursową należy uznać za prawidłowe.

Odnosząc się do podniesionej przez Odwołującego kwestii nierozpatrzenia pisma z dnia 23.01.2012 r. (wpływ do Śląskiego OW NFZ dnia 24.01.2012 r.) jako protest wskazuję, że powyższe działanie nie stanowiło naruszenia zasad postępowania w stopniu pozbawiającym Oferenta możliwości zawarcia umowy. Gdyby nawet hipotetycznie przyjąć, iż Komisja winna była powyższe pismo rozpatrzyć jako protest, to w świetle zgromadzonego materiału dowodowego niewątpliwie musiałaby uznać go za bezzasadny.

W konsekwencji stwierdzić należy, że 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 umów 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.

DYREKTOR
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
Dyrektor Śląskiego OW
Narodowego Funduszu Zdrowia
Zygmunt Kłosa
-1-

Otrzymują:

- 1) Świadczeniodawca,
- 2) Wydział Organizacyjny a/a,
- 3) Wydział Świadczeń Opieki Zdrowotnej,
- 4) Wydział Ekonomiczno-Finansowy.