

Katowice, dnia 03 kwietnia 2009 r.

**DYREKTOR**  
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego  
Narodowego Funduszu Zdrowia  
w Katowicach

WO- 0212 - 4 / 41 - tm /2009

DECYZJA Nr 41 /2009

Na podstawie art. 154 ust. 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych. (t.j. Dz. U. Nr 164 poz.1027 z 2008 r. z późn. zm.) oraz art.104 i 107 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz.1071 z późn. zm.) po rozpatrzeniu odwołania złożonego przez:

Andrzeja Jurkiewicza i Adama Świebodę prowadzących **NZOZ Specjalistyczne Gabinety Ortopedyczne „OSTEON” s.c.** w Rogoźniku ul. Okrzei 46, dotyczącego rozstrzygnięcia konkursu ofert na zawieranie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na rok 2009 i lata następne nr ogłoszenia **12-09-001184/LSZ/03/1/03.4580.032.02/1**,

w rodzaju: leczenie szpitalne,

w zakresie: ortopedii i traumatologii narządu ruchu – zespół chirurgii jednego dnia

**Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ postanawia:**

1. oddalić odwołanie Andrzeja Jurkiewicza i Adama Świebodę prowadzących **NZOZ Specjalistyczne Gabinety Ortopedyczne „OSTEON” s.c.** w Rogoźniku ul. Okrzei 46, dotyczące rozstrzygnięcia postępowania prowadzonego w trybie konkursu ofert ogłoszonego w dniu **15.01.2009 r.**, nr ogłoszenia **12-09-001184/LSZ/03/1/03.4580.032.02/1** poprzedzającego zawarcie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej **w rodzaju: leczenie szpitalne w zakresie: ortopedii i traumatologii narządu ruchu - zespół chirurgii jednego dnia** prowadzonego przez Dyrektora Śląskiego OW NFZ w Katowicach,
2. nadać decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

## UZASADNIENIE

W dniu 15.01.2009 r. Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ ogłosił konkurs ofert poprzedzający zawarcie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na rok 2009 i lata następne w rodzaju: leczenie szpitalne, w zakresie: ortopedii i traumatologii narządu ruchu –zespół chirurgii jednego dnia nr ogłoszenia **12-09-001184/LSZ/03/1/03.4580.032.02/1**. Oferty w niniejszym postępowaniu należało złożyć w terminie do dnia 02.02.2009 r. W ogłoszeniu wskazano obowiązujące przepisy dotyczące wymogów jakie muszą być spełnione przez podmioty składające oferty.

Odwołujący złożył ofertę w powyższym postępowaniu w dniu 23.01.2009 r., nr oferty **12-09-001184/LSZ/03/1/03.4580.032.02/1/2/0403**.

W części jawnej postępowania konkursowego komisja konkursowa stwierdziła, że oferta nie spełnia wymaganych warunków określonych w przepisach prawa oraz warunków określonych przez Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia na podstawie art. 146 ust. 1 pkt. 3 ustawy, gdyż w ofercie nie wykazano następującego sprzętu zgodnie z wymaganiami zawartymi w załączniku nr 3 do Zarządzenia nr 93/2008/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 22 października 2008 r.:

- aparatu do znieczulenia ogólnego z respiratorem anestetycznym,
- wyciąg gazów anestetycznych,
- sprzętu do dożylnego podawania leków,- monitora stężenia tlenu w układzie anestetycznym z alarmem wartości granicznych,
- kapnografu,
- monitora zwiotczenia mięśniowego,
- monitora gazów anestetycznych,
- sprzętu do szybkich oraz regulowanych przetoczeń płynów,
- aparatów do pomiaru ciśnienia krwi,
- stanowiska znieczulenia ogólnego wyposażonego w sprzęt do inwazyjnego pomiaru ciśnienia krwi,
- aparatury anestezyjologicznej wyposażonej w alarm nadmiernego ciśnienia w układzie oddechowym oraz alarmu rozłączenia w układzie oddechowym,
- stanowiska nadzoru pooperacyjnego w sali wybudzeniowej/obserwacyjnej wyposażonej w źródła: tlenu, powietrza i próżni,
- aparatu do pomiaru ciśnienia krwi,
- kardiomonitora,
- pulsoksymetru.

W związku z powyższym Komisja Konkursowa na podstawie art. 149 ust. 1 pkt. 7 ustawy odrzuciła ofertę, o czym oferent został prawidłowo zawiadomiony.

Pismem z dnia 16.02.2009 r. oferent złożył protest, który Komisja Konkursowa oddaliła, o czym oferent został prawidłowo zawiadomiony.

W dniu 20.03.2009 r. Komisja Konkursowa Śląskiego OW NFZ ogłosiła rozstrzygnięcie konkursu ofert w powyższym zakresie.

Pismem z dnia 26.03.2009 r. oferent złożył odwołanie od rozstrzygnięcia podnosząc między innymi:

- istotną sprzeczność w zakresie dokonanych ustaleń Komisji Konkursowej Śląskiego OW NFZ co do posiadanego i wykazanego przez świadczeniodawcę sprzętu medycznego poprzez nierzetelne stwierdzenie jego braku gdy tymczasem potwierdzenie posiadania wymaganego sprzętu medycznego w pełnym zakresie znajduje się w ankiecie ogólnej dotyczącej komórki, organizacyjnej stanowiącej integralną część aplikacji ofertowej dostarczonej przez Oddział Funduszu,

- istotne naruszenie przepisów art.149 ust.3 ustawy z dnia z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t. j. Dz. U. 2008 r. Nr 164 poz. 1027 z późn. zm.) poprzez bezzasadne zaniechanie przez Komisję Konkursową ustawowego obowiązku wezwania świadczeniodawcy NZOZ OSTEON do usunięcia braków formalnych oferty jak i przez bezzasadną odmowę uznania Komisji Konkursowej, iż dokonany przez NZOZ Osteon wykaz faktycznie posiadanego już sprzętu medycznego w ankiecie ofertowania w Portalu Potencjału był zwykłym błędem formalnym który należało w trybie wskazanego wyżej artykułu 149 ust. 3 cyt. ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej usunąć,

- naruszenie art.147 ustawy o świadczeniu opieki zdrowotnej poprzez naruszenie zasady iż *"Kryteria oceny ofert i warunki wymagane od świadczeniodawców są jawne i nie podlegają zmianie w toku postępowania"* gdy tymczasem Komisja Konkursowa nie wzięła pod uwagę , iż informacje dotyczące sposobu przygotowania oferty zgodnego z oczekiwaniami Komisji Konkursowej nie zostały zawarte w dokumentacji do Portalu Potencjału i aplikacji ofertowej opublikowanej na stronie internetowej Oddziału Funduszu.

### **Odwołanie na uwzględnienie nie zasługuje.**

Wskazać należy, że Dyrektor Oddziału rozpoznający odwołanie nie prowadzi ponownie postępowania w sprawie zawarcia umowy 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 skutek tego doszło do naruszenia interesu prawnego odwołującego się.

Podniesione przez odwołującego zarzuty są całkowicie bezzasadne. Bezsprzeczne jest bowiem, że oferent nie wykazał w ofercie wyżej wskazanego sprzętu. Formularz ofertowy złożony przez odwołującego zawiera 54 kolejno ponumerowane strony, wszystkie zaparafowane przez składającego ofertę. W formularzu ofertowym złożonym przez odwołującego od strony 25 do strony 29 znajduje się wykaz sprzętu. Wykaz ten nie zawiera wyżej wskazanych pozycji. Tym samym twierdzenia odwołującego w tym zakresie nie są trafne. Zauważyć przy tym należy, że ankiety na które powołuje się odwołujący są zestawem pytań do oferenta i nie zwalniają go od przedstawienia wykazu sprzętu. Dowodem posiadania sprzętu jest wykaz sprzętu nie ankietą. Błędny jest również zarzut odwołującego naruszenia przez Komisję Konkursową art. 149 ust. 3 ustawy, a to przez nie wezwanie oferenta do uzupełnienia braków formalnych oferty polegających jego zdaniem na braku w wykazie wymaganego sprzętu. Oferent przedstawił bowiem wykaz sprzętu, który to wykaz został przez Komisję Konkursową sprawdzony pod kątem wymagań określonych w wyżej już wspomnianym zał. nr 3 do Zarządzenia Prezesa NFZ. W następstwie tych czynności Komisja dostrzegła, iż wykaz nie zawiera sprzętu wyżej wskazanego, a wymaganego na podstawie w/w Zarządzenia Prezesa NFZ. W związku z powyższym mając na uwadze, że Prezes NFZ jest uprawniony na podstawie art. 146 ust. 1 pkt. 3 ustawy do określenia warunków wymaganych od świadczeniodawców, a oferta ich nie spełniała, zasadnie ją odrzuciła bez wezwania do uzupełnienia braków formalnych.

W tym miejscu należy wskazać, że również nietrafny jest zarzut naruszenia art. 147 ustawy. Wskazać należy, że ogłoszenie konkursu zawierało pełną informację w tym zakresie. Wszystkie regulacje były powszechnie dostępne. Podkreślić należy, że zgodnie z § 10 warunków postępowania dotyczących zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (zał. do Zarządzenia Prezesa nr 76/2008/DSOZ z dn. 03.10.2008 r.) oferent zobowiązany jest między innymi do zapoznania się z narzędziami informatycznymi określonymi przez oddział Funduszu w regulaminie technicznym przygotowania oferty oraz do zapoznania się i stosowania

regulaminu Portalu Narodowego Funduszu Zdrowia.

Świadczeniodawca złożył stosowne oświadczenie, w którym między innymi oświadczył, że zapoznał się z: warunkami postępowania oraz z warunkami zawierania umów i nie zgłasza do nich zastrzeżeń oraz przyjmuje do stosowania, regulaminem technicznym przygotowania oferty określonym przez oddział, a także aplikacjami informatycznymi określonymi przez oddział w regulaminie technicznym przygotowania oferty.

Nadto wszelkie dokumenty dotyczące Portalu Potencjału były dostępne na stronie Śląskiego OW NFZ od 06.11.2008 r.

Nie kwestionując faktu, iż odwołujący uczestniczył w szkoleniu dot. konkursu ofert w dniu 23.01.2009, wskazać należy dla porządku, iz pierwotny termin składania ofert upływał w dniu 29.01.2009 r. Termin ten został przedłużony do 02.02.2009 r. Tym samym nie istniała konieczność po stronie oferenta do złożenia oferty już w dniu 23.01.2009 r.

Podkreślić należy, że oferta złożona w postępowaniu jest wiążąca dla Komisji i w oparciu o zawarte w niej treści dokonuje jej sprawdzenia i oceny, natomiast postępowanie prowadzone przez Komisję Konkursową, zmierzające do wyłonienia najkorzystniejszej oferty na udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej nie jest postępowaniem administracyjnym, stąd zarzut naruszenia przez Komisję Konkursową art. 80 kpa jest całkowicie chybiony.

Przy czym zauważyć należy również, że to na oferencie spoczywa obowiązek przygotowania i złożenia oferty zgodnie z warunkami postępowania oraz z warunkami zawierania umów.

Odnosząc się do poruszonej kwestii złożonego protestu. Bezspornym jest, że w proteście odwołujący wskazał, iż „cały wyżej wymieniony sprzęt stanowi wyposażenie Bloku operacyjnego (...)” i został wpisany w Portalu Potencjału jako sprzęt tejże komórki, „(...) dlatego nie został wykazany szczegółowo w złożonej ofercie(...)”. Stąd można domniemywać, przy założeniu prawdziwości tego twierdzenia, że wykaz sprzętu zawarty w Potencjale w Bloku Operacyjnym nie został udostępniony dla zakresu – świadczenia w ortopedii i traumatologii narządu ruchu - zespół chirurgii jednego dnia, co spowodowało jego brak w ofercie. Jednakże ponownego podkreślenia wymaga, że Komisja Konkursowa jest związana złożoną ofertą, której obowiązek prawidłowego sporządzenia spoczywa na oferencie, a Komisja Konkursowa nie ma dostępu do Portalu Potencjału.

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

umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, które mogłyby 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 (t. j. Dz. U. nr 164 poz. 1027 z 2008 r. ze 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 (t. j. Dz. U. nr 164 poz. 1027 z 2008 r. ze 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 w Katowicach

*Zygmunt Kłosa*

-1-

.....  
Dyrektor Śląskiego OW  
Narodowego Funduszu Zdrowia  
w Katowicach

**Otrzymują:**

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