

Katowice, dnia 20.06.2014 r.

DYREKTOR
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

Znak: WOKS-I-0212/238/791-MS/2014

DECYZJA Nr 12-994/OD-206/WOKS/2014

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. z 2008 r. Nr 164, poz. 1027 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą oraz art. 104, 107 i 108 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 267 z późn. zm.), po rozpatrzeniu odwołania złożonego przez Panów: Krzysztofa Lehnort, Jerzego Małocha, reprezentujących PŚZ i PZ ELVITA-Jaworzno III Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, zwanych dalej „Odwołującym”, dotyczącego rozstrzygnięcia postępowania prowadzonego w trybie konkursu ofert na zawieranie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od 01.07.2014 r. do 30.06.2019 r., kod postępowania: 12-14-000406/REH/05/1/05.1310.208.02/01, w rodzaju świadczeń rehabilitacja lecznicza, w zakresie fizjoterapia ambulatoryjna, przy udziale Stron:

1. Szpital Wielospecjalistyczny w Jaworznie, 43-600 Jaworzno, Chełmońskiego 28
2. Zespół Lecznictwa Otwartego Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 43-600 Jaworzno, Grunwaldzka 235
3. Ośrodek Rehabilitacyjno-Wychowawczy dla Dzieci Niepełnosprawnych, 43-608 Jaworzno, Ks. J. Sulińskiego 41
4. Joanna Gwiazda – Ślusarczyk, Janusz Miskus – „SALUS” Spółka Cywilna Joanna Gwiazda-Ślusarczyk, Janusz Miskus, 43-603 Jaworzno, Inwalidów Wojennych 10

Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ orzeka:

- 1. oddalić odwołanie,**
- 2. nadać decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.**

UZASADNIENIE

W dniu 13.03.2014 r. Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ na podstawie art. 139 ust. 2 ustawy ogłosił prowadzone w trybie konkursu ofert postępowanie poprzedzające zawarcie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od 01.07.2014 r. do 31.12.2019 r., kod postępowania: 12-14-000406/REH/05/1/05.1310.208.02/01, w rodzaju świadczeń rehabilitacja lecznicza, w zakresie fizjoterapia ambulatoryjna na obszarze miasta Jaworzno. W ogłoszeniu podano wartość zamówienia nie większą niż 1 068 828, 80 zł. Oferty w przedmiotowym postępowaniu należało złożyć w terminie do dnia 31.03.2014 r. W ogłoszeniu wskazano obowiązujące przepisy dotyczące wymogów, jakie muszą być spełnione przez podmioty składające oferty. W postępowaniu ogółem złożono 6 ofert. Odwołujący oferty nr 12-14-000406/REH/05/1/05.1310.208.02/01/5/0405, 12-14-000406/REH/05/1/05.1310.208.02/01/6/0405 złożył w terminie.

W części jawnej Komisja Konkursowa dokonała oceny formalno–prawnej złożonych ofert oraz zweryfikowała spełnienie przez wszystkich Oferentów wymagań określonych w przepisach prawa odrzucając dwie oferty złożone przez Odwołującego oraz stwierdzając, że dwie oferty zawierają braki formalne. Oferenci uzupełnili braki formalne w wyznaczonym terminie. W części niejawnej postępowania, działając na podstawie art. 148 ustawy oraz Zarządzenia Nr 3/2014/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 23 stycznia 2014 r. w sprawie określenia kryteriów oceny ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (z późn. zm.), Komisja Konkursowa dokonała oceny ofert, w wyniku której oferty Odwołującego zostały odrzucone. W dniu 5.06.2014 r. Komisja Konkursowa ogłosiła rozstrzygnięcie postępowania, dokonując wyboru 4 ofert.

Odwołujący złożył odwołanie w terminie, tj. 12.06.2014 r., podnosząc w nim następujące zarzuty:

- nieprawidłowe przeprowadzenie postępowania konkursowego poprzez zaniechanie uzyskania przez Komisję Konkursową wyjaśnień w zakresie złożonych przez Odwołującego ofert.

Odwołujący w przedmiotowym postępowaniu konkursowym złożył dwie oferty. W uzasadnieniu do złożonego odwołania Odwołujący podniósł w szczególności, iż nie zgadza się z rozstrzygnięciem Komisji Konkursowej w zakresie odrzucenia obu ofert z powodu niespełnienia warunków wymaganych przepisami prawa oraz warunków określonych przez Prezesa Funduszu na podstawie art. 149 ust.1 pkt 7 ustawy. Odwołujący kwestionuje interpretację Komisji Konkursowej dotyczącą zapisów § 14 ust. 1 Zarządzenia 57/2013/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 2 października 2013

roku w sprawie warunków postępowania dotyczących zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (z późn. zm.), uznając przedmiotową interpretację za wyjątkowo restrykcyjną i nie znajdującą uzasadnienia w stanie faktycznym oraz prawnym. Odwołujący zarzuca Komisji Konkursowej, iż pomimo możliwości wystąpienia w toku prowadzonego postępowania z żądaniem złożenia przez świadczeniodawców dodatkowych wyjaśnień, prawem przeprowadzenia kontroli, żądania dodatkowych dokumentów, Komisja Konkursowa nie poczyniła żadnych z powyższych kroków zmierzających do wyjaśnienia sprawy – w szczególności nie żądała wyjaśnień w zakresie złożonych ofert. W opinii Odwołującego powyższe działania Komisji Konkursowej stoją w sprzeczności z rozdziałem IV regulaminu pracy komisji prowadzącej postępowania w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej. Na mocy regulaminu Komisja Konkursowa winna czuwać nad prawidłowością przebiegu postępowania. W ocenie Odwołującego uzasadnionym pozostaje twierdzenie, iż Komisja swemu zadaniu nie sprostała, podczas gdy winna być gwarantem poprawności toku postępowania.

Do Stron niniejszego postępowania skierowano pismo informujące o wszczęciu postępowania administracyjnego oraz wynikającym z art. 10 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego prawie wglądu do dokumentów i wypowiedzenia się co do zebranych dowodów, materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Należy podkreślić, że rozpatrując odwołanie Dyrektor Oddziału bada, czy rozstrzygnięcie postępowania dokonane przez Komisję Konkursową zostało podjęte z naruszeniem zasad postępowania i czy wskutek tego doszło do naruszenia interesu prawnego Odwołującego.

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

- Zarządzeniu Nr 57/2013/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 2 października 2013 r. w sprawie warunków postępowania dotyczących zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (z późn. zm.),
- Zarządzeniu Nr 80/2013/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 16 grudnia 2013 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju rehabilitacja lecznicza,

Ocena ofert w postępowaniu była dokonywana w oparciu o Zarządzenie Nr 3/2014/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 23 stycznia 2014 r. w sprawie określenia kryteriów oceny ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (z późn. zm.). Wskazane zarządzenia zostały wydane przez Prezesa NFZ w oparciu o delegację ustawową określoną w art. 146 ustawy. Ogłoszenie o konkursie zawierało wskazanie aktów prawnych obowiązujących w postępowaniu, w tym powyższych zarządzeń. Nadto ich treść była dostępna dla

świadczeniodawców na stronach internetowych zarówno Centrali NFZ, jak i Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ.

Zgodnie z powyższym zarządzeniem, oceny ofert dokonuje się według kryteriów jakości, kompleksowości, dostępności, ciągłości oraz ceny. Zarządzenie wskazuje szczegółowo parametry kryteriów oceny, ich wagę w ocenie łącznej oraz dokładny sposób oceny oferty pod względem kryterium ceny. Odwołujący złożył w ofercie oświadczenie, że zapoznał się z przepisami zarządzenia oraz warunkami zawierania umów i nie zgłasza co do nich zastrzeżeń oraz przyjmuje je do stosowania.

W przedmiotowym postępowaniu zostało złożonych 6 ofert. W części jawnej Komisja Konkursowa dokonała oceny formalno-prawnej złożonych ofert, jak również przeprowadziła kontrole u 1 Oferenta biorącego udział w postępowaniu. Powyższe wynika z zapisu Procedury konkursu ofert lub rokowań prowadzonych na podstawie ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, wprowadzonej pismem znak: NFZ/CF/DSOZ/2014/075/0068/W/01935/KI, o obligatoryjnym przeprowadzeniu kontroli u Oferentów, którzy dotychczas nie mieli zawartej umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej z Funduszem w zakresie, na który została złożona oferta. Podczas kontroli upoważnieni przedstawiciele Komisji Konkursowej dokonali porównania danych zawartych w ofercie, dotyczących miejsca wykonywania świadczeń i zasobów sprzętowych, ze stanem faktycznym, co zostało odnotowane w załącznikach do protokołu kontroli. W wyniku tej kontroli Komisja Konkursowa stwierdziła zgodność pomiędzy stanem faktycznym a stanem przedstawionym w ofercie świadczeniodawcy w zakresie wyposażenia w sprzęt niezbędny do przeprowadzenia procesu diagnostyczno-terapeutycznego, pomieszczeń niezbędnych do wykonywania świadczeń opieki zdrowotnej oraz warunków sanitarno-higienicznych, zapewnienia dostępu do miejsca udzielania świadczeń opieki zdrowotnej dla osób niepełnosprawnych.

Cztery oferty spełniające wymagane warunki niezbędne dla realizacji wyżej wymienionych świadczeń zostały zakwalifikowane do części niejawnej postępowania. Podkreślić należy, że fakt spełniania wszystkich warunków określonych przepisami prawa, w tym również tych określonych przez Prezesa Funduszu na podstawie art. 146 ust. 1 pkt 3 ustawy, nie skutkuje wybraniem oferty celem zawarcia umowy, lecz pozwala na podstawie art. 148 pkt 1 ustawy oraz Zarządzenia Nr 3/2014/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 23 stycznia 2014 r. na dokonanie jej oceny według powyżej wskazanych kryteriów.

W odniesieniu do zarzutu Odwołującego w zakresie nieprawidłowego przeprowadzenia postępowania konkursowego poprzez zaniechanie uzyskania przez Komisję Konkursową wyjaśnień w zakresie złożonych przez Odwołującego ofert wyjaśnić należy, co następuje.

Odwołujący w przedmiotowym postępowaniu złożył dwie oferty oznaczone numerami: 12-14-000406/REH/05/1/05.1310.208.02/01/5/0405, 12-14-000406/REH/05/1/05.1310.208.02/01/6/0405. Decyzją Komisji Konkursowej przedmiotowe oferty zostały odrzucone w dniu 24 kwietnia 2014 r.

z uwagi na niespełnienie warunków wymaganych przepisami prawa oraz warunków określonych przez Prezesa Funduszu na podstawie art. 149 ust.1 pkt 7 ustawy. Wskazać należy, iż decyzja o odrzuceniu ofert Odwołującego zapadła w wyniku głosowania jawnego wszystkich członków Komisji Konkursowej, podczas posiedzenia Komisji w dniu 24 kwietnia 2014 r., zwołanego przez jej Przewodniczącego. Powyższe działanie jest zgodne z treścią rozdziału III, § 7 Regulaminu pracy komisji prowadzącej postępowania w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, stanowiącego załącznik do uchwały Nr 36/2005/I Rady Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 4 października 2005 r.

Stwierdzić należy, iż zgodnie z brzmieniem § 14 ust. 1 Zarządzenia Nr 57/2013/DSOZ Prezesa NFZ w sprawie warunków postępowania dotyczących zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (z późn. zm.), wydanego na podstawie art. 146 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz. U. z 2008 r. Nr 164, poz. 1027 z późn. zm.) Oferent jest uprawniony do złożenia w danym oddziale Funduszu tylko jednej oferty dotyczącej danego przedmiotu postępowania. Stosownie do treści § 2 pkt 13 przywołanego powyżej Zarządzenia, przez Oferenta rozumie się Świadczeniodawcę, który ubiega się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej. Bezspornym jest w sprawie, że w myśl art. 5 pkt 41 a przywołanej powyżej ustawy, w zw. z art. 4 ust. 1 pkt 1 i 5 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 roku o działalności leczniczej (Dz. U. Nr 112, poz. 654 z późn. zm.) Przedsiębiorstwo Świadczeń Zdrowotnych i Promocji Zdrowia Elvita-Jaworzno III Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością jest Oferentem a nie jego poszczególne przedsiębiorstwa. Co istotne w sprawie, Odwołujący potwierdza powyższe w uzasadnieniu złożonego odwołania.

Nie można zgodzić się z argumentacją Odwołującego, iż cyt.: *„mimo blisko trzech lat obowiązywania przepisów ustawy o działalności leczniczej brak było po stronie Funduszu jakichkolwiek wytycznych, które wskazywałyby na konieczność dokonania przez podmioty lecznicze scalenia funkcjonujących w ich strukturach przedsiębiorstw z uwagi na możliwe konsekwencje w postaci braku możliwości zawarcia w ramach takich przedsiębiorstw odrębnych umów na udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej.”* Co istotne w sprawie, Śląski Oddział Wojewódzki NFZ pismem z dnia 7 grudnia 2012 r., znak: WSOZ-II-REH-4421-73-1829-en/2012, poinformował Odwołującego o konieczności scalenia funkcjonujących odrębnie przedsiębiorstw i występowania wobec NFZ jako jeden podmiot leczniczy. Odwołujący nie dokonał przedmiotowego scalenia, które umożliwiłoby, w przypadku omawianego postępowania, złożenie jednej oferty, obejmującej dwa różne miejsca realizacji świadczeń.

Podkreślić należy, iż zgodnie z treścią powołanych wyżej przepisów Świadczeniodawcą jest w szczególności podmiot wykonujący działalność leczniczą w rozumieniu przepisów o działalności leczniczej, a więc między innymi przedsiębiorcy w rozumieniu ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t. j. Dz. U. z 2013 r., poz. 672 z późn. zm.). Zgodnie z art. 4 przywołanej powyżej ustawy przedsiębiorcą jest osoba fizyczna, osoba prawna i jednostka

organizacyjna niebędąca osobą prawną, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną – wykonująca we własnym imieniu działalność gospodarczą. Za przedsiębiorców uznaje się także wspólników spółki cywilnej w zakresie wykonywanej przez nich działalności gospodarczej. Oznacza to, że osoba prawna Przedsiębiorstwo Świadczeń Zdrowotnych i Promocji Zdrowia „Elvita-Jaworzno III” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością jest przedsiębiorcą. W konsekwencji tylko tak określone podmioty są Świadczeniodawcami (Oferentami) uprawnionymi do złożenia oferty w przedmiotowym postępowaniu. Wobec faktu, iż Odwołujący, wbrew jednoznacznym postanowieniom § 14 ust. 1 Zarządzenia Nr 57/2013/DSOZ Prezesa NFZ w sprawie warunków postępowania dotyczących zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (z późn. zm.), złożył w tym samym postępowaniu konkursowym, w tym samym zakresie, dwie oferty, Komisja Konkursowa na podstawie art. 149 ust.1 pkt 7 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 roku o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych podjęła decyzję o ich odrzuceniu.

Zasady, według których prowadzone było przedmiotowe postępowanie określone są wprost w ustawie oraz wskazanych wcześniej aktach wykonawczych i zarządzeniach Prezesa NFZ. Komisja Konkursowa w ramach postępowania konkursowego działała m.in. w oparciu o wspomniany powyżej Regulamin pracy komisji oraz stosowała te same zasady i przepisy prawa wobec wszystkich Oferentów biorących udział w postępowaniu. Biorąc powyższe pod uwagę zarzuty Odwołującego uznać należy za bezpodstawne.

W konsekwencji stwierdzić należy, że postępowanie wyjaśniające wywołane wniesionym odwołaniem nie wykazało, by Komisja Konkursowa naruszyła zasady postępowania dokonując rozstrzygnięcia przeprowadzonego postępowania. 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 (t.j. Dz. U. z 2008 r. Nr 164, poz. 1027 z późn. zm.) należało je oddalić jak w sentencji decyzji.

Ze względu na ochronę zdrowia lub życia ludzkiego w związku z koniecznością zapewnienia świadczeń w obszarze zabezpieczenia i zawarcia umowy w tym względzie, decyzji nadano rygor natychmiastowej wykonalności na podstawie art. 108 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego.

POUCZENIE

W oparciu o art. 154 ust. 4 i 5 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz. U. z 2008 r. Nr 164, poz. 1027 z późn. zm.),

od niniejszej decyzji Stronom przysługuje wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy, który wnosi się do Dyrektora Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w terminie 7 dni od dnia doręczenia decyzji.

Z upoważnienia Dyrektora
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach
ZASTĘPCA DYREKTORA
DS. EKONOMICZNO-FINANSOWYCH

Dorota Słachy

Dyrektor Śląskiego OW
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

Otrzymują:

- 1) Przedsiębiorstwo Świadczeń Zdrowotnych i Promocji Zdrowia Elvita - Jaworzno III Sp. z o.o., 43-600 Jaworzno, Gwarków 1
- 2) Szpital Wielospecjalistyczny w Jaworznie, 43-600 Jaworzno, Chełmońskiego 28
- 3) Zespół Lecznictwa Otwartego Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 43-600 Jaworzno, Grunwaldzka 235
- 4) Ośrodek Rehabilitacyjno-Wychowawczy dla Dzieci Niepełnosprawnych, 43-608 Jaworzno, Ks. J. Sulińskiego 41
- 5) Joanna Gwiazda – Ślusarczyk, Janusz Miskus – „SALUS” Spółka Cywilna Joanna Gwiazda-Ślusarczyk, Janusz Miskus, 43-603 Jaworzno, Inwalidów Wojennych 10
- 6) Wydział Świadczeń Opieki Zdrowotnej w miejscu
- 7) Wydział Ekonomiczno-Finansowy i Współpracy Międzynarodowej w miejscu
- 8) Wydział Organizacyjny, Kadr i Szkoleń w miejscu a/a