

Katowice, dnia 20.06.2014 r.

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

Znak: WOKS-I-0212/245/779-MS/2014

**DECYZJA Nr 12-987/OD-199/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 Stowarzyszenie Przyjaciół Chorych Hospicjum Otwarte Drzwi, ul. Bielska 108, 43-400 Cieszyn, reprezentowane przez Prezesa Panią Wiolettę Staniek, , zwaną dalej „Odwołującą”, 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: 12-14-000521/OPH/15/1/15.2180.027.04/01, w rodzaju: opieka paliatywna i hospicyjna w zakresie świadczenia w hospicjum domowym, przy udziale Stron:

- Danuta Kopeć, 43-502 Czechowice-Dziedzice, ul. Braterska 10;
- Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej SZPITAL KOLEJOWY w Wilkowicach-Bystrej, 43-365 Wilkowice, ul. Żywiecka 19;
- Fręchowicz-Szczerek Alicja, Zarzecka Ewa, Mrowiec Katarzyna, Zając Maria - Praktyka Grupowa Lekarzy "SPOMED" S.C. w Żywcu, 34-330 Żywiec, ul. Kopernika 39

**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: 12-14-000521/OPH/15/1/15.2180.027.04/01, w rodzaju: opieka paliatywna i hospicyjna w zakresie świadczenia w hospicjum domowym na obszarze podregionu bielskiego – obejmującego M. Bielsko-Białą, powiat bielski, powiat cieszyński, powiat żywiecki. W ogłoszeniu podano wartość zamówienia nie większą niż 219 070,38 zł. W ogłoszeniu wskazano obowiązujące przepisy dotyczące wymogów, jakie muszą być spełnione przez podmioty składające oferty. W postępowaniu ogółem złożono 5 ofert. Odwołująca ofertę nr 12-14-000521/OPH/15/1/15.2180.027.04/ 01/5/0415, złożyła 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 jedną ofertę złożoną przez Odwołującą oraz stwierdzając, że wszystkie 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. Komisja Konkursowa ogłosiła rozstrzygnięcie postępowania, dokonując wyboru 3 ofert.

Odwołująca złożyła odwołanie w terminie, tj. 12.06.2014 r., podnosząc w nim następujące zarzuty:

- naruszenie art. 134 ust. 1 ustawy, w związku niezapewnieniem równego traktowania wszystkich świadczeniodawców ubiegających się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej poprzez nie przyjęcie wyjaśnień i oświadczeń Odwołującej dot. elementów spornych harmonogramu personelu;
- nie wywiązanie się przez Komisję Konkursową z obowiązku określonego w art. 153 ust. 5 ustawy poprzez niezamieszczenie informacji o rozstrzygnięciu protestu na stronie internetowej NFZ i podanie w rozstrzygnięciu protestu nieprawdziwych informacji na ten temat.

W uzasadnieniu Odwołująca zaznacza, że w wezwaniu do wyjaśnienia elementów spornych harmonogramu personelu nie podano szczegółów istniejącego konfliktu, w związku z czym wyjaśnienia Oferenta nie zostały przyjęte a oferta została odrzucona. Odwołująca podkreśla również, że fakt zatrudnienia w chwili obecnej nie przekreśla możliwości zapewnienia całodobowego dostępu do opieki od 01.07.2014 r. Ponadto Odwołująca uważa, że wymuszanie przez NFZ rozwiązania wszystkich umów o pracę na dzień składania ofert jest sprzeczne z zasadami praworządności.

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 Odwołującej.

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 73/2013/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 9 grudnia 2013 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju rehabilitacja lecznicza,
- Regulamin pracy komisji prowadzącej postępowania w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, stanowiący załącznik do uchwały Nr 36/2005/I Rady Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 4 października 2005 r.

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.

W dniu 14.05.2014 r. oferta Odwołującej została odrzucona w części jawnej na podstawie art. 146 ust.1 pkt. 3 ustawy z dn. 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.) z powodu niespełniania wymogów określonych w Rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 29 października 2013 r. w sprawie świadczeń gwarantowanych z zakresu opieki paliatywnej i hospicyjnej – załącznik nr 2 cz. II ust. 4 pkt. 3 (Dz. U. z 2013 r. poz. 1347) tj. „całodobowy dostęp przez 7 dni w tygodniu do świadczeń opieki zdrowotnej udzielanych przez pielęgniarkę”. W wykazie personelu wykazano jedną pielęgniarkę Panią Wiolettę Staniek w wymiarze pełnego etatu, mając jednak na uwadze, że ww. pielęgniarka została wykazana w ramach umów w rodzaju: leczenie szpitalne także w pełnym

wymiarze zatrudnienia Oferent został wezwany do złożenia wyjaśnień niezgodności harmonogramu personelu. Treść złożonego oświadczenia wskazuje, że Oferent nie byłby w stanie spełnić ww. wymaganego warunku przy realizacji świadczeń, w związku z czym jego oferta została odrzucona.

Komisja Konkursowa, na podstawie umów o pracę lub umów cywilno-prawnych z podmiotami realizującymi umowę o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej zawartych przez Panią Wioletę Staniek wskazała, że wymóg całodobowego dostępu przez 7 dni w tygodniu do świadczeń opieki zdrowotnej udzielanych przez pielęgniarkę nie został spełniony. Przytoczony w odwołaniu Komunikat nr 50/2014 zamieszczony na stronie internetowej Śląskiego OW NFZ, a dotyczący nienakładania na Oferenta obowiązku dołączania do oferty umów cywilnoprawnych lub pisemnego zobowiązania do zawarcia takich umów - wskazuje jednak na taką konieczność w przypadku wezwania przez Komisję Konkursową do przedłożenia takich dokumentów, czego Oferent nie uczynił. Zaznaczyć tu należy, że Komisja Konkursowa nie wymuszała rozwiązania umów o pracę w dniu złożenia oferty, a jedynie udokumentowania, że na dzień podpisania umowy personel Oferenta będzie spełniał wymogi określone w ww. rozporządzeniu.

Oferent w dniu 20.05. 2014 roku złożył protest, który wpłynął do Komisji Konkursowej dnia 21.05.2014 r. Komisja Konkursowa 26.05.2014 r. ogłosiła rozstrzygnięcie protestu oddalając go. Pełny opis uzasadnienia zawarty został w odpowiedzi na złożony przez Oferenta protest tj. w piśmie znak: Kk-W-4460-5212/1554-MSt/2014 z dnia 24 maja 2014 roku.

Oferent złożył kolejny protest w dniu 03.06.2014 r. Komisja Konkursowa w dniu 06.06.2014 r. ogłosiła rozstrzygnięcie protestu oddalając go. Pełny opis uzasadnienia zawarty został w odpowiedzi na złożony przez Oferenta protest tj. w piśmie znak: KK-W-4460-1570/5379-mwo/2014 z dnia 05.06.2014 roku.

Podkreślić należy, że podstawą odrzucenia oferty, po otrzymaniu wyjaśnień dot. zatrudnienia Pani Wiolety Staniek w Śląskim Centrum Rehabilitacji i Prewencji do dnia 30.06.2014 r., było równoczesne zatrudnienie ww. pielęgniarki w NZOZ Centrum Medyczne „Alfa”. Złożone wyjaśnienia i oświadczenia nadal nie potwierdzają spełnienia ww. wymogu. Dla Komisji Konkursowej nie ma znaczenia forma zatrudnienia a także możliwości jego rozwiązania. Oferent wezwany do złożenia wyjaśnień powinien udokumentować, że na dzień 1 lipca 2014 r. personel wykazany w ofercie nie będzie związany żadną umową i będzie gotowy do wykonywania świadczeń w pełnym zakresie.

Bezasadny jest zarzut niezapewnienia równego traktowania świadczeniodawców, bowiem wyjaśnienia dot. konfliktu harmonogramu personelu dotyczyły wszystkich Oferentów i były przeprowadzane na takich samych zasadach ze wszystkimi Oferentami. Wszyscy Oferenci, u których Komisja Konkursowa przy pomocy systemu informatycznego stwierdziła konflikt harmonogramów, wzywani byli do złożenia wyjaśnień.

Odnosząc się do zarzutu, naruszenia przez Komisję Konkursową art. 153 ust. 5 ustawy z dnia 21 sierpnia 2004 roku o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz. U. z 2008 r. Nr 164 poz. 1027 z późn. zm.) tj. niezwłocznego umieszczenia na tablicy ogłoszeń oraz na stronie internetowej Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ informacji

o rozstrzygnięciu protestu należy uznać, że Komisja Konkursowa dopełniła czynności proceduralnych wynikających z wniesionego protestu poprzez umieszczenie rozstrzygnięcia na tablicy ogłoszeń oraz na stronie internetowej Oddziału, a także wysłania go listem poleconym priorytetowym za zwrotnym potwierdzeniem odbioru. Zgodnie z art. 153 pkt 5 informację o rozstrzygnięciu protestu umieszcza się niezwłocznie na tablicy ogłoszeń i na stronie internetowej oddziału. Ustawa nie definiuje terminu "niezwłocznie", jednak w świetle ugruntowanego stanowiska doktryny i orzecznictwa, wskazany termin należy rozumieć jako podjęcie czynności bez zbędnej zwłoki, w możliwie najkrótszym czasie. Komisja Konkursowa dokonała wskazanej czynności w najbliższym możliwym terminie, tj. 05.06.2014r. wobec powyższego nie można uznać, że uchybiła wskazanemu terminowi. Zaznaczyć w tym miejscu należy, że termin publikacji w/w ogłoszenia nie miał wpływu na możliwość złożenia przez Odwołującą kolejnego protestu.

Należy stwierdzić, że interes prawny Oferenta nie został naruszony, a Komisja Konkursowa rozpatrzyła protest zgodnie z treścią wskazanych powyżej przepisów prawa.

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 stosowała te same zasady i przepisy prawa wobec wszystkich Oferentów biorących udział w postępowaniu. Biorąc powyższe pod uwagę zarzuty Odwołującej uznać należy za bepodstawne.

Zgodnie z art. 134 ust. 2 ustawy wszelkie wymagania, wyjaśnienia i informacje, a także dokumenty związane z postępowaniem w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej udostępnione były wszystkim Oferentom na tych samych zasadach, dostępne były na tablicach ogłoszeń w siedzibie Oddziału oraz na stronach internetowych Oddziału. Taki sposób udostępnienia materiałów umożliwiał zapoznanie się z nimi przez wszystkich Oferentów. Ponadto wszystkie złożone w postępowaniu oferty podlegały sprawdzeniu pod kątem spełniania jednolitych wymogów określonych wyżej przywołanymi przepisami. Wysokość środków finansowych przeznaczonych na powyższe postępowanie uniemożliwiło wybranie wszystkich ofert, w tym również oferty składających odwołanie.

W świetle powyższych okoliczności należy uznać, że postępowanie Komisji Konkursowej w żaden sposób nie naruszało zasady równości stron i zostało przeprowadzone z poszanowaniem zasady uczciwej konkurencji.

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 Odwołującej.

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 Suchy*

Dyrektor Śląskiego OW  
Narodowego Funduszu Zdrowia  
w Katowicach

#### Otrzymują:

- 1) STOWARZYSZENIE PRZYJACIÓŁ CHORYCH HOSPICJUM "OTWARTE DRZWI", 43-400 Cieszyn, Bielska 108
- 2) Danuta Kopeć, 43-502 Czechowice-Dziedzice, Braterska 10
- 3) Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej SZPITAL KOLEJOWY w Wilkowicach-Bystrej, 43-365 Wilkowice, Żywiecka 19
- 4) Fręchowicz-Szczerek Alicja, Zarzecka Ewa, Mrowiec Katarzyna, Zajac Maria - Praktyka Grupowa Lekarzy "SPOMED" S.C. w Żywcu, 34-330 Żywiec, Kopernika 39
- 5) Wydział Świadczeń Opieki Zdrowotnej w miejscu
- 6) Wydział Ekonomiczno-Finansowy i Współpracy Międzynarodowej w miejscu
- 7) Wydział Organizacyjny, Kadr i Szkoleń w miejscu a/a