

Katowice, dnia 25.06.2014 r.

DYREKTORŚląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

Znak: WOKS-I/0212/304-958-JM/2014

DECYZJA Nr 12-1139/OD-320/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 Panie: Barbarę Bernacka-Szarla i Elżbietę Ślusarczyk-Głód, reprezentujące Niepubliczny Zakład Opieki zdrowotnej "SOTERIA", Jaworzno, ul. Grunwaldzka 104, zwane dalej „Odwołującym”, dotyczącego rozstrzygnięcia postępowania prowadzonego w trybie konkursu ofert na zawieranie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od 1 lipca 2014 roku do dnia 30 czerwca 2019 roku, kod postępowania: 12-14-000532/SPO/14/1/14.2142.026.04/01, w rodzaju świadczenia pielęgnacyjne i opiekuńcze w ramach opieki długoterminowej, w zakresie świadczenia w pielęgniarstwie i opiece długoterminowej domowej, przy udziale Stron:

1. Agnieszka Dadun, 43-603 Jaworzno, Hanki Sawickiej 2,
2. Przedsiębiorstwo Świadczeń Zdrowotnych i Promocji Zdrowia Elvita - Jaworzno III Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 43-600 Jaworzno, Gwarków 1,
3. Halina Kotrys, Krzysztof Kotrys, Centrum Promocji Zdrowia Spółka Cywilna, 43-600 Jaworzno, Paderewskiego 43,
4. BETAMED Spółka Akcyjna, 40-065 Katowice, Mikołowska 100A/802.

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 30.06.2019 r., kod postępowania: 12-14-000532/SPO/14/1/14.2142.026.04/01, w rodzaju świadczeń świadczenia pielęgnacyjne i opiekuńcze w ramach opieki długoterminowej w zakresie: świadczenia w pielęgniarstwie opieki długoterminowej domowej na obszarze miasta Jaworzno. W ogłoszeniu podano wartość zamówienia nie większą niż 901 420,00 PLN. 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 7 ofert. Odwołujący ofertę nr 12-14-000532/SPO/14/1/14.2142.026.04/01/5/0414 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, stwierdzając, iż 5 ofert zawiera braki formalne. Oferenci uzupełnili przedmiotowe braki 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 oferta Odwołującego nie została wybrana. W dniu 06.06.2014 r. Komisja Konkursowa ogłosiła rozstrzygnięcie postępowania, dokonując wyboru czterech ofert.

Odwołujący złożył odwołanie w terminie. W uzasadnieniu złożonego odwołania Odwołujący stwierdza, po zapoznaniu się z dokumentacją postępowania, iż powodem nie wybrania Jego oferty była twierdząca odpowiedź na pytanie ankietowe o numerze 1.4.5.1 - *Czy w wyniku ostatniej kontroli przeprowadzonej przez NFZ i zakończonej wystąpieniem pokontrolnym stwierdzono udaremnienie lub utrudnianie kontroli*.

Odwołujący udzielił błędnie odpowiedzi twierdzącej na powyższe pytanie, ponieważ Oddział nie przeprowadzał nigdy kontroli w placówce Odwołującego w zakresie pielęgniarstwa opieki długoterminowej. Odwołujący wskazuje, iż błędnie zaznaczono w ofercie odpowiedź „TAK” i niestety nikt z osób przygotowujących ofertę oraz podpisujących ją nie zauważył tego ewidentnego błędu, który miał fatalny wpływ na miejsce oferty Odwołującego w rankingu.

Odwołujący przywołuje odpowiedź Komisji Konkursowej w przedmiotowej sprawie, stanowiącą, iż odpowiedzi Oferentów są przyjmowane jako oświadczenia i program rankingujący przelicza je na odpowiednią ilość punktów. Wobec powyższego Odwołujący podnosi, iż pozostali Oferenci mogli podać w ankietach oświadczenia odmienne od stanu faktycznego, gdyż, w świetle uzyskanej przez Odwołującego informacji, oświadczenia w ankiecie nie były sprawdzane ze stanem faktycznym. Odwołujący wskazuje fakt długoletniej realizacji świadczeń w zakresie pielęgniarstwa opieki długoterminowej oraz realizację świadczeń w zakresie POZ. Odwołujący prosi o skorygowanie błędu i pozytywne rozpatrzenie złożonego odwołania.

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 87/2013/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 18 grudnia 2013 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju: świadczenia pielęgnacyjne i opiekuńcze w ramach opieki długoterminowej.

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, 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 7 ofert na 7 miejsc realizacji świadczeń. W części jawnej Komisja Konkursowa dokonała oceny formalno-prawnej złożonych ofert oraz przeprowadziła kontrolę u jednego Oferenta biorącego udział w postępowaniu. Powyższe wynika z zapisu Procedury konkursu ofert lub rokowań prowadzonych na podstawie ustawy, 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 protokołów kontroli.

Siedem ofert spełniających wymagane warunki niezbędne dla realizacji wyżej wymienionych świadczeń zostało zakwalifikowanych 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 prośby Odwołującego o skorygowanie błędu i pozytywne rozpatrzenie złożonego odwołania stwierdzić należy, iż powyższe obecnie nie jest możliwe.

Treść Zarządzenia 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.) szczegółowo reguluje sposób przygotowania oferty oraz sposób jej składania. Wskazać należy, iż wyłącznie Oferent odpowiada za zawartość merytoryczną złożonej przez siebie oferty. Nadto, zgodnie z treścią § 10 ust. 2 przywołanego powyżej Zarządzenia oferta w formie pisemnej obejmuje m. in. wydruk formularza ofertowego, opatrzony na każdej stronie tego wydruku kolejnym numerem oraz podpisami lub parafami osób uprawnionych do reprezentowania Oferenta. Jednocześnie, zgodnie z treścią § 17 ust. 1 ww. Zarządzenia Nr 57/2013/DSOZ Oferent może uzupełnić złożoną przez siebie ofertę pod warunkiem, że oddział Funduszu otrzyma pisemne powiadomienie o uzupełnieniu oferty przed upływem terminu składania ofert. Stwierdzić należy, iż Odwołujący miał możliwość sprawdzenia swojej oferty oraz jej uzupełnienia przed upływem terminu składania ofert, a tym samym korekty popełnionego błędu. Przedmiotowe postępowanie konkursowe zostało rozstrzygnięte w dniu 6 czerwca 2014 roku, zatem obecnie brak jest możliwości dokonania zmian w ofercie Odwołującego.

Odnosząc się do weryfikacji przez Komisję Konkursową prawidłowości negatywnych odpowiedzi udzielonych przez Oferentów na pytania ankietowe wyjaśnić należy, że negatywna odpowiedź na pytanie ankietowe nie skutkuje naliczeniem dodatnich punktów rankingujących. Ponadto, Komisja Konkursowa nie ma obowiązku przeprowadzania dowodów na okoliczności negatywne, gdyż te, co do zasady, nie podlegają dowodzeniu.

W kwestii oceny ofert wyjaśnić należy, iż w toku przeprowadzonego postępowania konkursowego Komisja Konkursowa, zgodnie z art. 148 ustawy, dokonała porównania ofert przy pomocy systemu informatycznego wspomagającego postępowanie konkursowe, którego działanie uniemożliwia pominięcie któregośkolwiek z kryteriów oceny w stosunku do wszystkich ofert uczestniczących w postępowaniu konkursowym. Porównanie ofert w oparciu o wskazane w zarządzeniu kryteria i ich wagę punktową ze swej istoty zakłada uszeregowanie ofert od najlepiej ocenianej do oferty o najmniejszej liczbie punktów. Ocena ofert oparta jest na odpowiedziach udzielonych przez Oferentów w ankietach złożonych w postępowaniu. Co istotne w sprawie, wszystkie oferty (także Odwołującego) oceniane były według tych samych kryteriów i mogły za każde z nich uzyskać taką samą ilość punktów. Kryteria oceny ofert zostały określone w § 1 pkt 1 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. Kryteria dla rodzaju świadczenia pielęgnacyjne i opiekuńcze w ramach opieki długoterminowej w podziale na poszczególne zakresy świadczeń opieki zdrowotnej zawiera tabela nr 14 załącznika nr 1 do ww. zarządzenia. Kryteria oceny ofert i warunki wymagane od świadczeniodawców są jawne i nie podlegały zmianie w toku postępowania. Zaznaczyć należy, że wybór oferty do zawarcia umowy dokonywany jest w oparciu o pozycję zajmowaną przez oferty w rankingu końcowym, utworzonym po przeprowadzonych z Oferentami negocjacjach. Oferta Odwołującego uzyskała łączną ocenę dla miejsca realizacji świadczeń w Jaworznie 64,483 pkt, w tym 44,483 pkt za kryteria niecenowe, zajmując 5 miejsce w rankingu. Komisja Konkursowa dokonała wyboru Oferentów w kolejności zgodnej z uzyskaną pozycją w rankingu końcowym, do wyczerpania kwoty przewidzianej w ogłoszeniu do zakupu świadczeń. Określona w ogłoszeniu wartość zamówienia pozwoliła na wybór ofert na pozycji od 1 do 4. Ostatnia wybrana oferta uzyskała łącznie 65,000 pkt, w tym 45,000 pkt za kryteria niecenowe.

Biorąc powyższe pod uwagę stwierdzić należy, iż udzielona przez Odwołującego odpowiedź twierdząca na pytanie ankietowe o numerze 1.4.5.1 - *Czy w wyniku ostatniej kontroli przeprowadzonej przez NFZ i zakończonej wystąpieniem pokontrolnym stwierdzono udaremnienie lub utrudnianie kontroli* wpłynęła na niekorzyść Odwołującego, jednakże Komisja Konkursowa nie może odpowiadać za błędną odpowiedź Oferenta.

Tym samym podnoszone w złożonym odwołaniu kwestie uznać należy za bezprzedmiotowe.

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. 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. 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 przedmiotowego 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. MEDYCZNYCH

Krzysztof Semanowicz
.....

Dyrektor Śląskiego OW
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

Otrzymują:

- 1) Barbara Bernacka-Szarla, Elżbieta Ślusarczyk-Glód, Janusz Szarla, Tadeusz Glód Niepubliczny Zakład Opieki "SOTERIA", 43-606 Jaworzno, Grunwaldzka 104,

- 2) Agnieszka Dadun, 43-603 Jaworzno, Hanki Sawickiej 2,
- 3) Przedsiębiorstwo Świadczeń Zdrowotnych i Promocji Zdrowia Elvita - Jaworzno III Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 43-600 Jaworzno, Gwarków 1,
- 4) Halina Kotrys, Krzysztof Kotrys, Centrum Promocji Zdrowia Spółka Cywilna, 43-600 Jaworzno, Paderewskiego 43,
- 5) BETAMED Spółka Akcyjna, 40-065 Katowice, Mikołowska 100A/802.
- 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.