

Katowice, dnia 9.06.2014 r.

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

Znak: WOKS-I/0212/135/398-PP/2014

**DECYZJA Nr 12-809/OD-73/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 Prywatne Centrum Stomatologii BO-DENT Bohdan Kareł w Knurowie, ul. Puszkina 7, zwanego dalej „Odwołującym”, dotyczącego rozstrzygnięcia postępowania prowadzonego w trybie konkursu ofert na zawieranie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od 1.07.2014 r. do 30.06.2017 r., kod postępowania: 12-14-000266/STM/07/1/07.0000.218.02/01, w rodzaju świadczeń leczenie stomatologiczne, w zakresie świadczenia ogólnostomatologiczne, przy udziale stron:

1. Marek Romaszkan, 44-105 Gliwice, Mościckiego 5
2. Ewa Juszczyk- Indywidualna Praktyka Stomatologiczna, 44-190 Knurów, Dworcowa 38a
3. Tadeusz Lupa, 44-100 Gliwice, Chorzowska 1
4. NZOZ Andent J. Kłosowska-Holona i A. Kraus-Kłosowska Spółka Jawna, 44-190 Knurów, Dworcowa 3/117
5. Gabinet Stomatologiczny S.C. Bożena Szafraniec-Haponik, Janusz Haponik, 44-194 Knurów, Szymanowskiego 25
6. Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej "EL-MED" Elżbieta Hildebrandt, 44-194 Knurów, 1-go Maja 51

7. Izabela Kraczla - Bizoń, Zbigniew Bizoń "Usługi Stomatologiczne spółka cywilna Izabela Kraczla - Bizoń, Zbigniew Bizoń", 44-100 Gliwice, Witkiewicza 37/1

**Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ orzeka:**

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

### **UZASADNIENIE**

W dniu 6.03.2014 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 1.07.2014 r. do 30.06.2017 r., kod postępowania: 12-14-000266/STM/07/1/07.0000.218.02/01, w rodzaju świadczeń leczenie stomatologiczne, w zakresie świadczenia ogólnostomatologiczne na obszarze miasta Knurów. W w/w ogłoszeniu podano wartość zamówienia na kwotę nie większą niż 723.052,50 PLN. Oferty w przedmiotowym postępowaniu należało złożyć w terminie do dnia 24.03.2014 r. W postępowaniu ogółem złożono 9 ofert na 10 miejsc udzielania świadczeń. Odwołujący ofertę nr 12-14-000266/STM/07/1/07.0000.218.02/01/6/0407 złożył w terminie.

W części jawnej Komisja Konkursowa dokonała oceny formalno-prawnej złożonych ofert oraz potwierdziła spełnienie przez oferentów wymagań określonych w przepisach prawa stwierdzając, że oferty braków formalnych nie zawierają. 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 26.05.2014 r. Komisja Konkursowa ogłosiła rozstrzygnięcie postępowania, dokonując wyboru 7 ofert.

Odwołujący złożył odwołanie w terminie, tj. 2.06.2014 r., podnosząc w nim następujące zarzuty:

- naruszenie art. 134 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych poprzez przeprowadzenie postępowania z pominięciem zasad uczciwej konkurencji,
- naruszenie art. 142 ust. 6 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych poprzez jednostronny charakter spotkania negocjacyjnego,
- naruszenie art. 139 ust. 5 ustawy w związku z § 5 ust. 1 Rozporządzenia w sprawie sposobu ogłaszania o postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej przez NFZ, zapraszania do udziału w rokowaniach, składania ofert,

powoływania i odwoływania komisji konkursowej oraz jej zadań oraz art. 139 ust. 4 ustawy w zw. z § 4 i 15 Regulaminu pracy komisji prowadzącej postępowanie.

- naruszenie § 15 ust. 4 pkt 2 i 4 Regulaminu pracy Komisji prowadzącej postępowania w sprawie zawarcia umów w związku z art. 139 ww. ustawy poprzez przeprowadzenie negocjacji bez udziału członków Komisji pomimo złożenia przez nich podpisów pod protokołem negocjacji.

W uzasadnieniu do złożonego odwołania, Odwołujący podniósł w szczególności, że został wprowadzony w błąd przez Komisję Konkursową, która zaakceptowała jego ofertę. Za niezgodne z prawem uznał zapisy w protokole z negocjacji, że zbieżność stanowisk stron w protokole końcowym negocjacji nie oznacza dokonania wyboru oferenta. Zakwestionował także zgodność z prawem faktu przeprowadzania negocjacji tylko przez 2 członków Komisji Konkursowej oraz zmiany w składzie Komisji.

Do Stron 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. Strony postępowania z tej możliwości nie skorzystały.

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

Rozpatrując odwołanie 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.

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 77/2013/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 12 grudnia 2013 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju leczenie stomatologiczne,
- Zarządzeniu Nr 3/2014/DSOZ Prezesa NFZ 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.).

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, 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. Kryteria oceny ofert i warunki wymagane od świadczeniodawców były jawne i nie podlegały zmianie w toku postępowania.

W toku prowadzonego postępowania konkursowego Komisja Konkursowa, zgodnie z art. 148 ustawy, dokonała porównania ofert przy pomocy systemu informatycznego wspomagającego postępowanie konkursowe. 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.

W przedmiotowym postępowaniu zostało złożonych 9 ofert na 10 miejsc realizacji świadczeń. W części jawnej Komisja Konkursowa dokonała oceny formalno-prawnej złożonych ofert, jak również zgodnie z „Procedurą konkursu ofert lub rokowań prowadzonych na podstawie ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych nr 2014/001/BO/KONTR/5.10” (wprowadzoną do stosowania pismem NFZ/CF/DSOZ/2014/075/0068/W/01935/KI) przeprowadziła kontrole u 3 oferentów, którzy wcześniej nie realizowali świadczeń w ramach umowy z NFZ w tym samym zakresie świadczeń. Podczas kontroli upoważnieni przedstawiciele Komisji Konkursowej dokonali porównania danych zawartych w ofertach, dotyczących miejsca wykonywania świadczeń i zasobów sprzętowych, ze stanem faktycznym, co zostało odnotowane w załącznikach do protokołów kontroli.

Po przeprowadzonej ocenie ofert, negocjacje zostały przeprowadzone z wybranymi oferentami, który zajmowali najwyższe pozycje w kolejności wg liczby uzyskanych punktów w ocenie. Negocjacji nie prowadzono z oferentami, których oferty nawet przy uzyskaniu maksymalnej liczby punktów za kryterium ceny czyli 20 pkt., nie uzyskałyby łącznie więcej punktów niż ostatnia oferta znajdująca się w rankingu otwarcia powyżej linii odcięcia, a liczba wybranych do negocjacji oferentów gwarantowała możliwość dokonania wyboru przy założeniu wyczerpania planowanej liczby punktów rozliczeniowych.

Po przeprowadzonych negocjacjach Komisja Konkursowa dokonała ostatecznej oceny i porównania ofert złożonych do przedmiotowego postępowania konkursowego, sporządzając ranking końcowy. Komisja dokonała podziału środków mając na uwadze brak możliwości przekroczenia planu postępowania. Działanie systemu informatycznego służącego do obsługi postępowania konkursowego uniemożliwia pominięcie któregośkolwiek z kryteriów oceny w stosunku do wszystkich ofert uczestniczących w postępowaniu konkursowym. Wybór oferty do zawarcia umowy dokonywany jest

w oparciu o pozycję zajmowaną przez oferty w rankingu końcowym. Oferty poszczególnych podmiotów w rankingu tego postępowania uszeregowane zostały w kolejności malejącej pod względem punktacji łącznej uzyskanej w procesie oceny ofert. O wyborze decyduje łączna liczba uzyskanych punktów. Oferta Odwołującego uzyskała łączną ocenę 36,071 pkt., w tym 26,071 pkt. za kryteria niecenowe zajmując 9 pozycję w rankingu końcowym. Określona w ogłoszeniu wartość zamówienia pozwoliła na wybór ofert od pozycji 1 do 8. Ostatnia wybrana oferta uzyskała łącznie 44,482 punktów rankingowych.

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.

Nie można podzielić zarzutów Odwołującego odnośnie braku cech negocjacji i wprowadzenia oferenta w błąd przez Komisję Konkursową. Podkreślić należy, że wybór strategii negocjacyjnej należał do strony. Tym samym do strony, a nie Komisji Konkursowej należała inicjatywa w zakresie propozycji cenowych. Komisja Konkursowa nie mogła udzielać oferentowi informacji odnośnie cen wynegocjowanych z innymi oferentami, ani też spodziewanego rezultatu wszystkich negocjacji prowadzonych z różnymi oferentami w różnych terminach.

W odniesieniu do zarzutu przeprowadzenia postępowania w sposób niegwarantujący równego traktowania świadczeniodawców i zasad uczciwej konkurencji należy stwierdzić, że wszyscy oferenci mieli dostęp do ww. dokumentów, w oparciu o które przeprowadzono postępowanie konkursowe. Wszystkie oferty rozpatrywane były zgodnie z określonymi w nich zasadami. Dlatego zarzut jest oczywiście bezzasadny. W świetle powyższych okoliczności należy uznać, że postępowanie Komisji Konkursowej w żaden sposób nie naruszało zasady równości stron.

Odnosząc się do zarzutu naruszenia § 4 i 15 Regulaminu pracy Komisji prowadzącej postępowania w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, stanowiącego załącznik do Uchwały Nr 36/2005/I Rady NFZ z dnia 4 października 2005 r. stwierdzić należy, że zgodnie z § 8 regulaminu, na który powołuje się oferent, Przewodniczący Komisji może powoływać i odwoływać spośród członków Komisji zespoły do realizacji określonych zadań, co uczynił powołując zespoły do m.in. przeprowadzenia negocjacji z wybranymi oferentami. Komisja dokumentowała przebieg i wyniki negocjacji w protokołach, zawierających imiona i nazwiska całego składu danej Komisji wraz z czytelnymi podpisami członków Komisji (zawierającymi ich imiona i nazwiska). Trzeba podkreślić, że w pomieszczeniu, w którym przeprowadzone zostały spotkania negocjacyjne byli obecni wszyscy członkowie danej Komisji Konkursowej, pracujący

w poszczególnych zespołach. Natomiast w świetle § 12 ww. Regulaminu, Dyrektor na wniosek Przewodniczącego Komisji może dokonać zmian w jej składzie. Wobec tego zarzut bezprawnego dokonania zmian w składzie Komisji jest oczywiście bezpodstawny.

Nietrafiony jest także zarzut, iż niezgodne z prawem są zapisy w protokole z negocjacji, że zbieżność stanowisk stron w protokole końcowym negocjacji nie oznacza dokonania wyboru oferenta. Oczywistym jest, że wynik całego postępowania konkursowego uzależniony jest od wyniku negocjacji z pozostałymi oferentami i końcową pozycją wszystkich ofert po ich zakończeniu. Dopiero wtedy, w zależności od ostatecznej punktacji zajętej przez poszczególne oferty i uszeregowaniu ich w kolejności liczby uzyskanych punktów, możliwe jest wybranie oferentów do wyczerpania wartości zamówienia.

W konsekwencji stwierdzić należy, że postępowanie wyjaśniające wywołane wniesionym odwołaniem nie wykazało, by Komisja Konkursowa naruszyła zasady 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.

**P.O. DYREKTOR**  
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego  
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach

*Tomasz Uher*

- 1 -

Dyrektor Śląskiego OW  
Narodowego Funduszu Zdrowia  
w Katowicach

Otrzymują:

- 1) Bohdan Karel, 44-190 Knurów, Puskina 7
- 2) Marek Romaszkan, 44-105 Gliwice, Mościckiego 5
- 3) Ewa Juszczyk- Indywidualna Praktyka Stomatologiczna, 44-190 Knurów, Dworcowa 38a
- 4) Tadeusz Lupa, 44-100 Gliwice, Chorzowska 1
- 5) NZOZ Andent J. Kłosowska-Holona i A. Kraus-Kłosowska Spółka Jawna, 44-190 Knurów, Dworcowa 3/117
- 6) Gabinet Stomatologiczny S.C. Bożena Szafraniec-Haponik, Janusz Haponik, 44-194 Knurów, Szymanowskiego 25
- 7) Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej "EL-MED" Elżbieta Hildebrandt, 44-194 Knurów, 1-GO MAJA 51
- 8) Izabela Kraczą - Bizoń, Zbigniew Bizoń "Usługi Stomatologiczne spółka cywilna Izabela Kraczą - Bizoń, Zbigniew Bizoń", 44-100 Gliwice, Witkiewicza 37/1
- 9) Wydział Świadczeń Opieki Zdrowotnej w miejscu
- 10) Wydział Ekonomiczno-Finansowy i Współpracy Międzynarodowej w miejscu
- 11) Wydział Organizacyjny, Kadr i Szkoleń w miejscu a/a