

Katowice, dnia 28 września 2018 r.

DYREKTOR
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

Znak: WOKS-I.422.43.2018

WOKS-I.W.226.KK.2018

DECYZJA Nr 12-6365/OD-43/WOKS/2018

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, 105 §1 i 107 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 NZOZ Prywatne Centrum Stomatologii BO-DENT Bohdan Karel w Knurowie, ul. Puszkina 7, reprezentowanym przez radcę prawnego Andrzeja Rak, Koehler Rak Partnerzy, Biura Prawne, Katowice, ul. Sobieskiego 8A/2 zwanego 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 30.06.2017 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:

umorzyć postępowanie.

UZASADNIENIE

W dniu 06.03.2014 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 30.06.2017 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 gminy 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 24.03.2014r. 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. 02.06.2014 r. Rozpatrując odwołanie Dyrektor Oddziału badał, czy rozstrzygnięcie postępowania dokonane przez Komisję zostało podjęte z naruszeniem zasad postępowania i czy wskutek tego doszło do naruszenia interesu prawnego Odwołującego.

Stwierdzono, że Komisja Konkursowa nie naruszyła zasad przeprowadzania postępowania w sprawie zawarcia umów 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 odwołanie zostało oddalone, a decyzji administracyjnej nr 12-809/OD-73/WOKS/2014 z dnia 9 czerwca 2014 r. nadano rygor natychmiastowej wykonalności na podstawie art. 108 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego ze względu na ochronę zdrowia lub życia ludzkiego w związku z koniecznością zapewnienia świadczeń w obszarze zabezpieczenia i zawarcia umowy w tym względzie.

Wobec wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy Dyrektor Śląskiego OW NFZ w Katowicach decyzją nr 12-1419/OD-WPRS-95/ZRP/2014 z dnia 12 sierpnia 2014 r. utrzymał zaskarżoną decyzję w mocy.

Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gliwicach wyrokiem z dnia 29 stycznia 2015 r., sygn. akt III SA/GI 1406/14 oddalił skargę na decyzję Dyrektora Śląskiego OW NFZ.

Wobec złożenia przez Odwołującego skargi kasacyjnej Naczelny Sąd Administracyjny, uznał za usprawiedliwione zarzuty naruszenia przepisów prawa materialnego, wskazane w punkcie c) petitum skargi kasacyjnej, poprzez błędną wykładnię art. 139 ust. 4 i 5 ustawy o świadczeniach polegającą na przyjęciu przez Sąd I instancji, że jest podstawa do powoływania z grona członków Komisji Konkursowej, dwuosobowych zespołów do prowadzenia negocjacji w części niejawnego postępowania konkursowego, co w konsekwencji doprowadziło do naruszenia art. 142 ust. 6 ustawy o świadczeniach. NSA nie podzielił stanowiska Sądu I instancji, że negocjacje prowadzone przez dwuosobowe zespoły zostały przeprowadzone przez organ wyłącznie do tego uprawniony, tj. przez Komisję Konkursową.

W opinii Sądu, z art. 142 ust. 6 ustawy o świadczeniach jasno wynika, że negocjacje powinna prowadzić Komisja Konkursowa, a zatem te czynności postępowania konkursowego są przypisane do kompetencji Komisji. Brak w ustawie o świadczeniach przepisu określającego możliwość prowadzenia negocjacji z oferentami przez zespół powołany przez Przewodniczącą oznacza, że wyłącznie komisja konkursowa jest ustawowo umocowana do reprezentowania NFZ w negocjacjach z oferentami. W przepisach rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 15 grudnia 2004 r. w sprawie sposobu ogłaszania o postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej przez Narodowy Fundusz Zdrowia, zapraszania do udziału w rokowaniach, składania ofert, powoływania i odwoływania komisji konkursowej oraz jej zadań, nie udzielono organom NFZ upoważnienia do modyfikacji składu i zasad działania Komisji. Zdaniem Naczelnego Sądu

Administracyjnego, prawidłowa wykładnia przepisów art. 139 ust. 4 i ust. 5 ustawy o świadczeniach prowadziła do wniosku, że nie stanowią one podstawy do przeprowadzania negocjacji przez dwuosobowe zespoły, które realizują zadania Komisji Konkursowej, bowiem art. 139 ust.5 omawianej ustawy zawiera delegację do wydania rozporządzenia z 2004 r. Z uwagi na powyższe, Sąd stwierdził, że ani w powołanych przepisach ustawy o świadczeniach, ani w przepisach rozporządzenia z 2004 r. ustawodawca nie dał upoważnienia organom NFZ do modyfikacji składu i zasad działania komisji. A zatem takich modyfikacji nie mógł również wprowadzać Regulamin pracy komisji z powołaniem się na § 8, w którym postanowiono, że przewodniczący komisji może powoływać spośród jej członków zespoły do realizacji określonych zadań.

Mając powyższe na uwadze, Naczelny Sąd Administracyjny wyrokiem z dnia 25 maja 2017 r. sygn. akt II GSK 2328/15 uchylił zaskarżony wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach oraz zaskarżoną decyzję Dyrektora Śląskiego OW NFZ nr 12-1419/OD-WPRS-95/ZRP/2014 z dnia 12 sierpnia 2014 r. oraz poprzedzającą ją decyzję tego organu nr 12-809/OD-73/WOKS/2014 z dnia 9 czerwca 2014 r.

Dyrektor Śląskiego OW NFZ w decyzji z dnia 30 sierpnia 2017 r. nr 12-11333/OD-131/WOKS/2017 ponownie oddalił odwołanie. Na skutek złożenia przez Odwołującego wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, w dniu 6 października 2017 r. decyzją nr 12-12274/OD-WPRS-33/ZRP/2017 Dyrektor Śląskiego OW NFZ utrzymał powyższą decyzję w mocy.

Odwołujący złożył skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego. W dniu 15 maja 2018 r. WSA w Gliwicach wydał wyrok uchylający decyzję Dyrektora Śląskiego OW NFZ z dnia 6 października 2017 r. nr 12-12274/OD-WPRS-33/ZRP/2017 oraz poprzedzającą ją decyzję z dnia 30 sierpnia 2017 r. nr 12-11333/OD-131/WOKS/2017. Wobec braku skargi kasacyjnej powyższy wyrok z dniem 03.08.2018 r. stał się prawomocny.

Sąd w uzasadnieniu przytaczanego orzeczenia wskazał, że doszło do naruszenia przepisów postępowania, które miało istotny wpływ na wynik sprawy. Podkreślił dokonaną przez NSA w poprzednim wyroku w niniejszej sprawie wykładnię przepisów, dotyczącą działania Komisji Konkursowej oraz fakt, iż negocjacje przeprowadzone przez dwuosobowy zespół wyłoniony z grona Komisji Konkursowej na podstawie wewnętrznej regulacji NFZ, nie znajdowało podstawy prawnej w przepisach prawa. NSA stwierdził, iż naruszenie przepisu prawa materialnego nastąpiło w stopniu mającym wpływ na wynik sprawy. Sąd zważył, iż organ nie zastosował się do wiążącej oceny prawnej i niewłaściwie wykonał zapadły uprzednio wyrok NSA, a zatem wydane decyzje należy uznać za wadliwe.

Obowiązkiem organu było bowiem wydanie rozstrzygnięcia uwzględniającego dokonaną przez sąd ocenę.

W konsekwencji stwierdzić należy, zgodnie z dokonaną przez Naczelną Sąd Administracyjny oceną prawną, że działania Komisji Konkursowej polegające na przeprowadzeniu negocjacji w 2 osobowym zespole naruszyły zasady postępowania konkursowego w stopniu mającym wpływ na wynik postępowania. Zasadniczo wobec powyższego, z przytoczonych względów i na mocy powołanych wyżej przepisów prawa, zachodzi konieczność wydania decyzji uwzględniającej odwołanie. Z treści art. 154 ust. 7 wynika jednak konieczność jednoczesnego przeprowadzenia postępowania w trybie rokowań dla Odwołującego. Na kanwie niniejszej sprawy jednak prowadzone postępowanie jest bezprzedmiotowe, gdyż 30.06.2017 r. zakończył się okres obowiązywania umowy, która miałaby być zawarta z Odwołującym w trybie rokowań. W sytuacji takiej organ może jedynie poprzestać na wskazaniu, iż w przeprowadzonym postępowaniu nr 12-14-000266/STM/07/1/07.0000.218.02/01 doszło do naruszenia przepisów postępowania, a zatem także do naruszenia interesu prawnego Odwołującego się. Biorąc pod uwagę powyższe Dyrektor Śląskiego OW NFZ w Katowicach działając na podstawie art. 138 § 1 pkt 3 w zw. z art. 105 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego, orzekł jak w sentencji.

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 niniejszej decyzji.

DYREKTOR
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach
.....*Jerzy Szafranowicz*.....
1-
Dyrektor Śląskiego OW
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

Otrzymują:

- 1) Radca Prawny Andrzej Rak, Koehler Rak Partnerzy, 40-082 Katowice, ul. Sobieskiego 8A/23
- 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. Klosowska-Holona i A. Kraus-Klosowska 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 Kracza - Bizoń, Zbigniew Bizoń "Usługi Stomatologiczne spółka cywilna Izabela Kracza - 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