

Katowice, dnia 12.06.2019 r.

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

Znak sprawy: **WOKS-I.422.57.2019**

Znak pisma: WOKS-I.W.212.JM.2019

**DECYZJA Nr 12-4181/OD-55/WOKS/2019**

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 2018 r., poz. 1510 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 2018 r., poz. 2096 z późn. zm.), po rozpatrzeniu odwołania złożonego przez Szpital Murcki Sp. z o.o., ul. Sokołowskiego 2, 40-749 Katowice, zwanego dalej „Odwołującym”, dotyczącego rozstrzygnięcia postępowania prowadzonego w trybie konkursu ofert na zawieranie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od 1.07.2019 r. do 30.06.2024 r., kod postępowania: 12-19-000204/REH/05/1/05.1310.208.02/01, w rodzaju świadczeń rehabilitacja lecznicza, w zakresie fizjoterapia ambulatoryjna, przy udziale stron:

- 1) Ewa Łowińska-Ogonowska, Andrzej Waniek - "Grupowa Praktyka Lekarzy Rodzinnych - EWANMED - spółka cywilna " Ewa Łowińska-Ogonowska, Andrzej Waniek, 40-129 Katowice, Misjonarzy Oblatów MN 21
- 2) POLMED Spółka Akcyjna, 83-200 Starogard Gdański, Mikołaja Kopernika 21
- 3) SP Zakład Lecznictwa Ambulatoryjnego w Katowicach "MOJA PRZYCHODNIA", 40-057 Katowice, PCK 1
- 4) HELIMED Diagnostic Imaging Sp. z o.o. Sp. komandytowa, 40-760 Katowice, Panewnicka 65

- 5) Górnośląskie Centrum Zdrowia Dziecka im. św. Jana Pawła II Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny Nr 6 Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach, 40-752 Katowice, Medyków 16
- 6) Jerzy Żak, Barbara Żak - Centrum Odnowy Biologicznej, Rehabilitacji Leczniczej PULS s.c. J.B.Żak, 40-026 Katowice, Wojewódzka 50
- 7) „FIZJO-MED II” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-851 Katowice, Żelazna 1
- 8) GÓRNOŚLĄSKIE CENTRUM MEDYCZNE IM. PROF. LESZKA GIECA ŚLĄSKIEGO UNIWERSYTETU MEDYCZNEGO W KATOWICACH, 40-635 Katowice, Ziołowa 45/47
- 9) OLK-MED Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-032 Katowice, Henryka Dąbrowskiego 22
- 10) Śląskie Centrum Zdrowia Kobiety Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-139 Katowice, Tomasza Kotlarza 6
- 11) Edyta Matras, 40-309 Katowice, Józefa Grzegorzka 18d/3
- 12) Mirosław Smółka, 40-304 Katowice, Wiertnicza 3
- 13) CENTRUM REHABILIS SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ, 41-106 Siemianowice Śląskie, Walerego Wróblewskiego 67
- 14) Zespół Wojewódzkich Przychodni Specjalistycznych, 40-038 Katowice, Powstańców 31
- 15) Szpital Zakonu Bonifratrów w Katowicach spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-211 Katowice, Leopolda Markiefki 87
- 16) Polskie Stowarzyszenie na rzecz Osób z Niepełnosprawnością Intelktualną Koło Katowice-Giszowiec, 40-487 Katowice, Gościńska 8
- 17) EPIONE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-431 Katowice, Szopienicka 59
- 18) AMED Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-514 Katowice, Ceglana 67c
- 19) NT MEDICAL Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-750 Katowice, Tadeusza Boya Żeleńskiego 77
- 20) Katowicka Fundacja Pomocy Dzieciom Kalekim /Niepełnosprawnym/, 40-887 Katowice, Ułańska 5a
- 21) TOMMED spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-648 Katowice, Stanisława Łętowskiego 32
- 22) OŚRODEK DIAGNOSTYKI I LECZENIA CHOROÓB KOBIECYCH ORAZ SCHORZEŃ SUTKA TOMMED-BULA TOMASZ SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ, 40-662 Katowice, Aleksandra Fredry 22
- 23) Fundacja "UNIA BRACKA", 41-711 Ruda Śląska, Edmunda Kokota 172
- 24) Przychodnia "Na Witosa" Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-832 Katowice, Wincentego Witosa 21
- 25) "CENTERMED KATOWICE 2" Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-859 Katowice, Feliksa Bocheńskiego 38 A

26) Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji w Katowicach im. sierżanta Grzegorza Załogi, 40-052 Katowice, Bartosza Głowackiego 10

**Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ orzeka:**

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

**UZASADNIENIE**

W dniu 13.11.2018 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 1.07.2019 r. do 30.06.2024 r., kód postępowania: 12-19-000204/REH/05/1/05.1310.208.02/01, w rodzaju świadczeń rehabilitacja lecznicza, w zakresie fizjoterapia ambulatoryjna na obszarze obejmującym miasto Katowice. W ogłoszeniu podano wartość zamówienia nie większą niż 4135.747,00 zł. Oferty w przedmiotowym postępowaniu należało złożyć w terminie do dnia 07.12.2018 r. W ogłoszeniu wskazano obowiązujące przepisy dotyczące wymogów, jakie muszą być spełnione przez podmioty składające oferty. W postępowaniu ogółem złożono 29 ofert. Odwołujący ofertę nr 12-19-000204/REH/05/1/05.1310.208.02/01/4/0405 złożył w terminie.

Komisja Konkursowa przeprowadziła weryfikację złożonych w przedmiotowym postępowaniu ofert mającą na celu potwierdzenie prawidłowości oraz zgodności danych wykazanych w ofertach ze stanem prawnym i faktycznym w zakresie stanowiącym przedmiot postępowania, m. in. Komisja Konkursowa sprawdziła czy oferty spełniają wszystkie wymagania formalne zamieszczone w ogłoszeniu o postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej. Wezwała do uzupełnienia braków 17 oferentów, w tym Odwołującego. Komisja odrzuciła w całości 3 oferty oraz 1 ofertę w części.

W części niejawnego postępowania, działając na podstawie art. 148 ustawy oraz rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 5 sierpnia 2016 r. w sprawie szczegółowych kryteriów wyboru ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (Dz. U. z 2016 r., poz. 1372 z późn. zm.), Komisja Konkursowa dokonała oceny ofert i w dniu 17.05.2019 r. ogłosiła rozstrzygnięcie postępowania, dokonując wyboru 26 ofert.

Odwołujący złożył odwołanie w terminie, tj. 24.05.2019 r., podnosząc w nim zarzut bezpodstawnego odrzucenia oferty w ramach prowadzanego postępowania z uwagi na niespełnienie warunków wymaganych do realizacji świadczeń podczas gdy oferta spełnia wszystkie warunki wynikające z obowiązujących przepisów. Wnosi o uchylene przedmiotowego rozstrzygnięcia Komisji Konkursowej oraz przeprowadzenie postępowania z uwzględnieniem oferty Odwołującego.

W uzasadnieniu do złożonego odwołania, Odwołujący podniósł w szczególności, iż z obowiązujących przepisów nie wynika konieczność wskazania w ofercie rodzaju zabiegów

wykonywanych w ramach zakontraktowanych świadczeń, objętych umową. Ponadto Odwołujący w złożonym proteście poinformował Komisję, iż w we wskazanym terminie realizowane będą jedynie zabiegi masażu. W związku z powyższym oferta spełnia warunek wymagany i została bezpodstawnie odrzucona.

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 z uprawnienia tego skorzystały.

Rozpatrując odwołanie, należy podkreślić, że 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 się. Odwołujący, jako uczestnik postępowania konkursowego o zawarcie umów na realizację świadczeń opieki zdrowotnej, którego oferta nie została w tym postępowaniu wybrana, niewątpliwie posiada interes prawny we wniesieniu odwołania.

Oprócz wymagań wynikających z przepisów prawa powszechnie obowiązującego, Oferenci przystępujący do postępowania winni, zgodnie z art. 146 ust. 1 pkt 2 ustawy, spełnić w szczególności wymagania określone m.in. w:

- rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 8 września 2015 r. w sprawie ogólnych warunków umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (t.j. Dz.U. z 2016 r., poz. 1146 z późn. zm.),
- rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 5 sierpnia 2016 r. w sprawie szczegółowych kryteriów wyboru ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (Dz.U. z 2016 r., poz. 1372 z późn. zm.),
- rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 6 listopada 2013 r. w sprawie świadczeń gwarantowanych z zakresu rehabilitacji leczniczej (t.j. Dz.U. z 2018 r., poz. 465 z późn. zm.),
- Zarządzeniu Nr 18/2017/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 14 marca 2017 r. w sprawie warunków postępowania dotyczącego zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (z późn. zm.),
- Zarządzeniu Nr 42/2018/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 23 maja 2018 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzajach rehabilitacja lecznicza oraz programy zdrowotne w zakresie świadczeń - leczenie dzieci i dorosłych ze śpiączką (ze zm.).

Ocena ofert w postępowaniu była dokonywana w oparciu o wskazane wcześniej rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 5 sierpnia 2016 r. w sprawie szczegółowych kryteriów wyboru ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej. Ogłoszenie o konkursie zawierało wskazanie aktów prawnych obowiązujących w postępowaniu, w tym powyższych rozporządzeń Ministra Zdrowia i zarządzeń Prezesa NFZ. Nadto ich treść była dostępna

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

Zgodnie z powyższym rozporządzeniem, oceny ofert dokonuje się według kryteriów: jakości, kompleksowości, dostępności, ciągłości oraz ceny. Rozporządzenie 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 toku prowadzonego postępowania, działając w oparciu o zapisy art. 142 ust. 2 ustawy, Komisja Konkursowa podejmowała wszelkie niezbędne czynności mające na celu: stwierdzenie zgodności ofert ze stanem faktycznym i prawnym, zweryfikowanie spełnienia wymagań zawartych w szczegółowych materiałach informacyjnych, potwierdzenie spełnienia warunków dodatkowo ocenianych oraz określenie zdolności oferentów do wykonywania oferowanej liczby świadczeń.

Ponadto Komisja Konkursowa przeprowadziła weryfikację mającą na celu potwierdzenie prawidłowości i zgodności danych wykazanych w ofercie ze stanem prawnym i faktycznym u 3 Oferentów, nieposiadających dotychczas umowy ze Śląskim OW NFZ w zakresie stanowiącym przedmiot postępowania.

W trakcie przeprowadzonych wizytacji, we wskazanych przez Oferentów miejscach wykonywania świadczeń, weryfikacji podlegały wymagane do realizacji świadczeń pomieszczenia oraz zapewnienie dostępu dla osób niepełnosprawnych ruchowo (w tym poruszających się na wózkach inwalidzkich) oraz wykazany w ofertach sprzęt. W odniesieniu do powyższego wskazać należy, że wizytowane miejsca były przygotowane do ich realizacji, posiadały wyposażenie niezbędne do prowadzenia procesu diagnostyczno-terapeutycznego oraz pomieszczenia niezbędne do wykonywania świadczeń opieki zdrowotnej z zapewnionym dostępem do miejsca udzielania świadczeń dla osób niepełnosprawnych.

Jednocześnie informuję, że zgodnie z art. 142 ust. 1 ustawy, konkurs ofert składa się z części jawnej i niejawnej. W toku prowadzonego postępowania konkursowego, do jego części niejawnej, Komisja Konkursowa zakwalifikowała 26 ofert obejmujących 28 miejsc udzielania świadczeń.

W wyniku weryfikacji oferty złożonej przez Oferenta: Szpital Murcki Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, ul. Alfreda Sokołowskiego 2, 40-749 Katowice., w części jawnej postępowania ustalono, że nie spełniała ona wymaganych warunków określonych w przepisach prawa oraz w szczegółowych warunkach umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, o których mowa w art. 146 ust. 1 pkt 2., ustawy.

W wyniku weryfikacji treści oferty złożonej w przedmiotowym postępowaniu Oferent pismem znak KK.4210.1.2019, KK.W.1382.BR/WW.2019 z dnia 31.01.2019r., w związku z udzieleniem odpowiedzi: „TAK” na pytanie ankietowe oznaczone numerem 1.5.1.1: „*W okresie związania ofertą oraz przez cały okres realizacji umowy oferent spełnia i będzie spełniał wymagania określone w rozporządzeniu Ministra Zdrowia w sprawie świadczeń gwarantowanych w zakresie będącym przedmiotem niniejszego postępowania oraz w zarządzeniu Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia*

w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów będących przedmiotem niniejszego postępowania”, został wezwany do złożenia wyjaśnień, w jaki sposób zostaną spełnione wymagane warunki dotyczące kompetencji personelu nadzorującego, określone w załączniku nr 1 w sekcji „Warunki realizacji świadczeń gwarantowanych”, rozporządzenia Ministra Zdrowia w sprawie świadczeń gwarantowanych z zakresu rehabilitacji leczniczej z 6 listopada 2013 r. z późn. zm. (lp.1 pkt b, pkt 3):” Świadczenia udzielane w fizjoterapii ambulatoryjnej, z wyjątkiem masażu, muszą odbywać się pod nadzorem co najmniej osoby wykonującej zawód fizjoterapeuty i posiadającej tytuł magistra, o którym mowa w art. 4 ust. 4 pkt 1 i 2 ustawy z dnia 25 września 2015 r., o zawodzie fizjoterapeuty (Dz. U. poz. 1994 oraz 2007r. poz. 599), lub fizjoterapeuty posiadającego dyplom, świadectwo lub inny dokument, o którym mowa w art. 13 ust. 1 pkt 5 lit. b i c tej ustawy potwierdzający ukończenie studiów drugiego stopnia oraz posiadającego co najmniej 3-letnie doświadczenie w zawodzie fizjoterapeuty”. Powyższe dotyczyło realizacji świadczeń w środy w godzinach od 12:00 do 13:00.

Oferent w dniu 7 lutego 2019 r. dostarczył do Komisji Konkursowej pismo znak SM/PZ/DK.705/2019, w którym wyjaśnił, że „Personel wykazany w ofercie i faktycznie udzielający świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju rehabilitacja lecznicza, w zakresie 05.1310.208.02 fizjoterapia ambulatoryjna w przeważającej liczbie wykonuje zawód fizjoterapeuty i posiada tytuł magistra. Tym samym będzie udzielał przedmiotowych świadczeń w zakresie fizjoterapii ambulatoryjnej lub świadczenia te będą udzielane pod jego nadzorem. W złożonej ofercie, która dotyczy realizacji świadczeń w środy w godzinach od 12:00 do 13:00 niewykazanie w harmonogramie w tym przedziale czasowym osoby z tytułem magistra zaistniało wyłącznie przez niedopatrzenie”. Dodatkowo dodał, iż „harmonogram czasu pracy personelu zostanie skorygowany i dostosowany do obowiązujących wymagań”.

W odniesieniu do powyższego wskazać należy, że złożone przez Oferenta wyjaśnienia nie mogły zostać przyjęte, gdyż wiązałyby się z wprowadzeniem zmiany w treści oferty, dopuszczalnej wyłącznie do upływu terminu składania ofert. Zgodnie z zapisami § 18 Zarządzenia nr 18/2017/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 14 marca 2017 r. w sprawie warunków postępowania dotyczącego zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, Oferent może uzupełnić złożoną przez siebie ofertę pod warunkiem, że oddział Funduszu otrzyma pisemne powiadomienie o uzupełnieniu oferty przed upływem terminu składania ofert. Oferent może także, przed upływem terminu składania ofert, wycofać złożoną przez siebie ofertę, pod warunkiem, że oddział Funduszu otrzyma pisemne oświadczenie Oferenta o wycofaniu oferty. W przypadku wycofania złożonej oferty, Oferent może, przed upływem terminu składania ofert, złożyć nową ofertę z zachowaniem warunków określonych w zarządzeniu. Jednakże, po upływie terminu składania ofert, Oferent jest związany ofertą do czasu rozstrzygnięcia postępowania.

Z uwagi na powyższe, oferta złożona do postępowania konkursowego w rodzaju świadczeń: rehabilitacja lecznicza, w zakresie świadczeń: fizjoterapia ambulatoryjna, oznaczonego numerem 12-19-000204/REH/05/1/05.1310.208.02/01 decyzją Komisji Konkursowej została odrzucona w dniu 8 marca 2019 r. z uwagi na niespełnienie wymaganych warunków określonych w przepisach prawa oraz

w szczegółowych warunkach umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, o których mowa w art. 146 ust. 1 pkt 2 (art. 149 ust. 1 pkt 7 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz.U. z 2018 r. poz. 1510 z późn. zm.)), w związku z niezapewnieniem nadzoru osoby wykonującej zawód fizjoterapeuty i posiadającej tytuł magistra z co najmniej 3-letnim doświadczeniem w zawodzie fizjoterapeuty w środy w godzinach od 12:00 do 13:00.

W dniu 15 marca 2019 r. Oferent wniósł protest na czynność dokonaną przez Komisję Konkursową, polegającą na odrzuceniu oferty świadczeniodawcy Szpital Murcki Sp. z o.o. w całości, z powodu nie spełnienia warunków wymaganych do realizacji świadczeń w zakresie fizjoterapii ambulatoryjnej, dotyczących kompetencji personelu nadzorującego. W ocenie Oferenta, stanowisko Komisji Konkursowej przedstawione w zawiadomieniu o odrzuceniu oferty jest nieprawidłowe. Oferent stwierdza, iż warunek dotyczący nadzoru nie dotyczy zabiegów masażu, co wynika wprost z przepisów rozporządzenia. W treści protestu Oferent informuje, iż w środy pomiędzy godziną 12:00 i 13:00 wykonywane będą wyłącznie zabiegi masażu przez personel wykazany w ofercie. W jego ocenie nie było zatem potrzeby wykazywania w tym czasie osoby nadzorującej pracę personelu realizującego świadczenia. Ponadto wskazuje, że przyjęty sposób realizacji świadczeń jest podyktowany przyjętą organizacją pracy, która nie powoduje ograniczenia dostępności, gdyż inne świadczenia z zakresu fizjoterapii będą realizowane w pozostałych godzinach, również tego samego dnia.

W odniesieniu do powyższego wskazać należy, że w piśmie znak: SM/PZ/DK.705/2019 z dnia 6 lutego 2019 r., Oferent m.in. przekazał, iż niewykazanie w środy w godzinach od 12:00 do 13:00 osoby posiadającej tytuł magistra było niedopatrzeniem oraz zaznaczył, że harmonogram czasu pracy personelu zostanie skorygowany i dostosowany do obowiązujących wymagań. Jednocześnie Oferent nie poinformował, iż w ww. przedziale czasowym planuje realizować zabiegi masażu. Zaznaczyć należy, iż samo oświadczenie Oferenta, iż posiada i zapewni dla realizacji świadczeń i nadzoru nad nimi personel o odpowiednich kwalifikacjach przez cały okres obowiązywania umowy, jest niewystarczające, bowiem spełnienie warunków wymaganych określonych przepisami prawa, musi znaleźć potwierdzenie w treści złożonej oferty.

W proteście Oferent podniósł także, iż nadzór nad pracą całej komórki organizacyjnej będzie pełnić Pani Halina Raj, zatrudniona w charakterze Kierownika Działu Rehabilitacji, w pełnym wymiarze czasu pracy, przebywająca w miejscu udzielania świadczeń codziennie w godzinach od 7:20 do 14:55. Powyższe nie znalazło odzwierciedlenia w złożonej przez Oferenta ofercie, z uwagi na fakt, iż Pani Halina Raj została w niej ujęta z łącznym tygodniowym wymiarem czasu pracy 12 godzin (wg harmonogramu: poniedziałek 11:00-14:00, wtorek 13:00-15:00, środa 10:00-12:00, czwartek 10:00-12:00, piątek 12:00-15:00).

Kolejno Oferent podaje, że *„wykazany w ofercie fizjoterapeuta Pan Piotr Zipzer ukończył studia wyższe II stopnia i aktualnie oczekuje na obronę pracy dyplomowej, a ponadto posiada także trzyletnie doświadczenie zawodowe w zawodzie fizjoterapeuty, które uzyskał w trakcie dotychczasowej współpracy ze Skarżącym (w ramach praktyk zawodowych, wolontariatu, umów cywilnoprawnych*

*i umowy o pracę)*”, na dowód czego przedkłada stosowną dokumentację, jednocześnie zaznaczając, że będzie on realizował świadczenia m. in. w środy w godzinach 12:00 – 13:00.

Przypomnieć należy, że Oferent ma obowiązek spełniać wymagania określone w rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 6 listopada 2013 r. w sprawie świadczeń gwarantowanych z zakresu rehabilitacji leczniczej (tj. Dz.U. z 2018 r. poz. 465 z późn. zm.) **zarówno w okresie związania oferta, jak i przez cały okres realizacji umowy.** Powyższe dotyczy również kompetencji personelu nadzorującego udzielanie świadczeń z zakresu fizjoterapii ambulatoryjnej. Z uwagi na powyższe, dokumentacja potwierdzająca 3-letnie doświadczenie Pana Piotra Zipser nie może podlegać analizie, bowiem ww. osoba nie posiada tytułu magistra, o czym Oferent poinformował w treści złożonego protestu. Kolejny raz podkreślenia wymaga fakt, iż *„Świadczenia udzielane w fizjoterapii ambulatoryjnej, z wyjątkiem masażu, muszą odbywać się pod nadzorem co najmniej osoby wykonującej zawód fizjoterapeuty i posiadającej tytuł magistra, o którym mowa w art. 4 ust. 4 pkt 1 i 2 ustawy z dnia 25 września 2015 r., o zawodzie fizjoterapeuty (Dz. U. poz. 1994 oraz 2007r. poz 599), lub fizjoterapeuty posiadającego dyplom, świadectwo lub inny dokument, o którym mowa w art. 13 ust. 1 pkt 5 lit. b i c tej ustawy potwierdzający ukończenie studiów drugiego stopnia oraz posiadającego co najmniej 3-letnie doświadczenie w zawodzie fizjoterapeuty”.*

Odnosząc się do argumentacji Odwołującego odnośnie interpretacji przedmiotowego przepisu należy brać pod uwagę jego całościowe brzmienie. Komisja Konkursowa sprawdzając zgodność oferty z obowiązującymi przepisami prawa musi mieć na uwadze zarówno zabezpieczenie interesu pacjenta, jak i prawidłowość udzielanych świadczeń. Wobec czego należy wskazać, iż definicja nadzoru w powyższym przepisie musi być interpretowana z zastosowaniem wykładni celowościowej. Oznacza to, że przepis ten należy traktować w aspekcie prawidłowej realizacji świadczeń opieki zdrowotnej oraz bezpieczeństwa świadczeniobiorców. Wobec czego nadzór magistra fizjoterapii z 3-letnim doświadczeniem w zawodzie, nad fizjoterapeutą posiadającym tytuł np. licencjata lub technika fizjoterapii, udzielającym świadczeń w fizjoterapii ambulatoryjnej musi odbywać się w czasie faktycznej realizacji tych świadczeń. Nadzór w tym wypadku musi mieć charakter oddziaływania bezpośredniego w celu skorygowania danej czynności w kierunku pożądanym w tym udzieleniu pomocy lub przeprowadzeniu konsultacji. Oznacza to, że w razie wątpliwości w trakcie realizacji zabiegów fizjoterapeutycznych z wyłączeniem masażu, fizjoterapeuta ma możliwość zasięgnięcia opinii właściwej osoby posiadającej odpowiednie kwalifikacje poparte wiedzą i doświadczeniem. Harmonogram udzielania świadczeń należy dostosować w taki sposób, aby personel który nie może samodzielnie udzielać świadczeń w przedmiotowym zakresie miał zapewniony nadzór osoby o odpowiednich kwalifikacjach. Osoba ta musi być dostępna w pracowni w czasie odpowiadającym godzinom pracy personelu, który nie posiada kwalifikacji do samodzielnego wykonywania zabiegów. Oznacza to, że należy w taki sposób wskazać w ofercie harmonogram udzielania świadczeń, aby personel, który nie może samodzielnie udzielać świadczeń w przedmiotowym zakresie miał zapewniony nadzór osoby o odpowiednich kwalifikacjach.



Podkreślić w tym miejscu należy, że świadczeniodawca, chcący złożyć ofertę na dane postępowanie, zobowiązany jest do zapoznania się z przepisami prawa, które wskazują na wymogi konieczne, jakie musi spełniać, by jego oferta została zakwalifikowana do danego postępowania, w przeciwnym wypadku jego oferta zostanie przez Komisję Konkursową odrzucona.

Ponadto stwierdzić należy, że zgodnie z treścią art. 134 ust. 1 ustawy Fundusz jest zobowiązany zapewnić równe traktowanie wszystkich świadczeniodawców ubiegających się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej i prowadzić postępowanie w sposób gwarantujący zachowanie zasad uczciwej konkurencji. Równe traktowanie polega na tym, aby wszystkie wymagania, wyjaśnienia, dokumenty, sposób przeprowadzania wizytacji oferentów oraz dokonywana przez Komisję Konkursową ocena ofert odbywała się na tych samych zasadach w stosunku do każdego z oferentów. Komisja Konkursowa dokonuje weryfikacji wszystkich złożonych ofert w oparciu o warunki wymagane określone w aktach prawa powszechnie obowiązującego oraz zarządzeniach Prezesa NFZ, wskazanych w szczególności w ogłoszeniu o postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (nr 12-19-000204/REH/05/1/05.1310.208.02/01) prowadzonego w trybie konkursu ofert, ogłoszonego w dniu 13 listopada 2018 r. Należy w tym miejscu podkreślić, że Komisja Konkursowa dokonuje weryfikacji wszystkich złożonych ofert w jednolity i transparentny sposób, a więc z poszanowaniem zasad równego traktowania. Warunki wymagane były znane wszystkim oferentom, co zostało potwierdzone w złożonych przez nich oświadczeniach. W oświadczeniu dołączonym do oferty nr 12-19-000204/REH/05/1/05.1310.208.02/01/4/0405 również Oferent oświadczył, iż zapoznał się z warunkami postępowania oraz warunkami zawierania umów i nie zgłosił do nich zastrzeżeń oraz przyjął je do stosowania. Tym samym uznać należy, że wnoszącemu protest znane były warunki realizacji świadczeń gwarantowanych w rodzaju: rehabilitacja lecznicza, w zakresie: fizjoterapia ambulatoryjna. Kryteria oceny ofert i warunki wymagane od oferentów są jawne i nie podlegają zmianie w toku prowadzonego postępowania.

Jednocześnie, w świetle przepisów prawa powszechnie obowiązującego oferent, zgodnie z zarządzeniem Nr 18/2017/DSOZ z dnia 14 marca 2017 roku w sprawie warunków postępowania dotyczącego zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, posiadał prawo uzupełnienia swojej oferty pod warunkiem, że oddział Funduszu otrzyma pisemne powiadomienie o uzupełnieniu oferty przed upływem terminu składania ofert. Oferent mógł również przed upływem terminu składania ofert złożoną przez siebie ofertę wycofać i złożyć nową z zachowaniem warunków określonych w ww. zarządzeniu. Jednakże po upływie terminu składania ofert, zarówno Oferent, jak i Komisja Konkursowa są związani ofertą do czasu rozstrzygnięcia postępowania (zgodnie z § 18 ust. 1-4 ww. zarządzenia).

Ponadto należy wskazać, że Oferent, chcący złożyć ofertę na dane postępowanie, zobowiązany jest do zapoznania się z przepisami prawa, które wskazują na wymogi konieczne, jakie musi spełniać, by jego oferta została zakwalifikowana do danego postępowania, w przeciwnym wypadku jego oferta zostanie przez Komisję Konkursową odrzucona.

Odnosząc się jeszcze do argumentów podniesionych w złożonym przez Oferenta w dniu 24.05.2019 r. odwołaniu dotyczącym rozstrzygnięcia postępowania oznaczonego numerem 12-19-

000204/REH/05/1/05.1310.208.02/01, prowadzonego w trybie konkursu ofert w rodzaju: rehabilitacja lecznicza w zakresie świadczeń: fizjoterapia ambulatoryjna, informuję o podtrzymaniu stanowiska, zajętego przez Komisję Konkursową na posiedzeniu w dniu 08.03.2019 r., a wyrażonego odpowiednio w załączniku nr 1 do zawiadomienia Oferenta o odrzuceniu oferty nr 12-19-000204/REH/05/1/05.1310.208.02/01/4/0405 w całości, dotyczącej komórki organizacyjnej: Dział (pracownię) fizjoterapii (cz. VII KR 020 cz. VIII KR 1310), zlokalizowaną w Katowicach ul. Sokołowskiego 2 oraz przedstawionego w piśmie z dnia 21.04.2019 r., znak: KK.4210.1.2019; KK.W.2725.BR.2019, stanowiącym odpowiedź na złożony przez Oferenta w dniu 15.03.2019 r. protest. Wskazać jednoznacznie należy, iż Odwołujący nie spełniał warunków wymaganych w złożonej ofercie w dniu 04.12.2018 roku, jak również nie zadeklarował w wyjaśnieniach prowadzonych przez Komisję Konkursową o realizacji wyłącznie masażu w środy w godzinach 12:00 – 13:00.

Zasady, według których prowadzone było przedmiotowe postępowanie określone są wprost w ustawie oraz wskazanych wcześniej aktach wykonawczych Ministra Zdrowia 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.

W konsekwencji stwierdzić należy, że postępowanie wyjaśniające wywołane wniesionym odwołaniem nie wykazało, by Komisja Konkursowa naruszyła zasady postępowania dokonując odrzucenia oferty. 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 mogłyby 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 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 2018 r., poz. 1510 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.

Alternatywnie, na podstawie art. 127a, w zw. z art. 127§ 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego stosowanym odpowiednio stronie przysługuje: prawo zrzeczenia się prawa wniesienia do Dyrektora Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Katowicach wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy; Oświadczenie o zrzeczeniu należy złożyć do Dyrektora Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Katowicach w terminie 7 dni od dnia doręczenia decyzji. Z dniem doręczenia Dyrektorowi Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Katowicach oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania przez ostatnią ze stron postępowania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna; albo na podstawie art. 52 § 3, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1302 z późn. zm.) stronie przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach, z pominięciem wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy. Skargę wnosi się za pośrednictwem Dyrektora Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Katowicach ul. Kossutha 13, 40-844 Katowice, w terminie trzydziestu dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia. Na podstawie art. 211, art. 212 § 1, art. 214, art. 219 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi oraz na podstawie § 2 pkt 6 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2003 r., Nr 221, poz. 2193 z późn. zm.) strona jest zobowiązana uiścić wpis stały od skargi w wysokości 200 złotych bezpośrednio na rachunek bankowy Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach lub uiścić gotówką do kasy Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach. Końcówki opłat zaokrągla się wzwyż do pełnych złotych. Jeśli strona spełnia ku temu przesłanki, może ubiegać się o zwolnienie od kosztów albo przyznanie prawa pomocy.

Z upoważnienia Dyrektora  
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego  
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach  
ZASTĘPCA DYREKTORA  
DS. SŁUŻB MUNDUROWYCH  
I ŚWIADCZENIOBIORCÓW

Bożena Gil 

.....  
Dyrektor Śląskiego OW  
Narodowego Funduszu Zdrowia  
w Katowicach

## Otrzymują:

- 1) Szpital Murcki Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-749 Katowice, Alfreda Sokolowskiego 2
- 2) Ewa Łowińska-Ogonowska, Andrzej Waniek - "Grupowa Praktyka Lekarzy Rodziny - EWANMED - spółka cywilna " Ewa Łowińska-Ogonowska, Andrzej Waniek, 40-129 Katowice, Misjonarzy Oblatów MN 21
- 3) POLMED Spółka Akcyjna, 83-200 Starogard Gdański, Mikołaja Kopernika 21
- 4) SP Zakład Lecznictwa Ambulatoryjnego w Katowicach "MOJA PRZYCHODNIA", 40-057 Katowice, PCK 1
- 5) HELIMED Diagnostic Imaging Sp. z o.o. Sp. komandytowa, 40-760 Katowice, Panewnicka 65
- 6) Górnośląskie Centrum Zdrowia Dziecka im. św. Jana Pawła II Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny Nr 6 Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach, 40-752 Katowice, Medyków 16
- 7) Jerzy Żak, Barbara Żak - Centrum Odnowy Biologicznej, Rehabilitacji Leczniczej PULS s.c. J.B.Żak, 40-026 Katowice, Wojewódzka 50
- 8) „FIZJO-MED II” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-851 Katowice, Żelazna 1
- 9) GÓRNOŚLĄSKIE CENTRUM MEDYCZNE IM. PROF. LESZKA GIECA ŚLĄSKIEGO UNIwersytetu Medycznego w Katowicach, 40-635 Katowice, Ziółowa 45/47
- 10) OLK-MED Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-032 Katowice, Henryka Dąbrowskiego 22
- 11) Śląskie Centrum Zdrowia Kobiety Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-139 Katowice, Tomasz Kotlarza 6
- 12) Edyta Matras, 40-309 Katowice, Józefa Grzegorzka 18d/3
- 13) Mirosław Smółka, 40-304 Katowice, Wiertnicza 3
- 14) CENTRUM REHABILIS SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ, 41-106 Siemianowice Śląskie, Walerego Wróblewskiego 67
- 15) Zespół Wojewódzkich Przychodni Specjalistycznych, 40-038 Katowice, Powstańców 31
- 16) Szpital Zakonu Bonifratrów w Katowicach spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-211 Katowice, Leopolda Markiecki 87
- 17) Polskie Stowarzyszenie na rzecz Osób z Niepełnosprawnością Intelktualną Koło Katowice-Giszowiec, 40-487 Katowice, Gościńska 8
- 18) EPIONE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-431 Katowice, Szopienicka 59
- 19) AMED Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-514 Katowice, Ceglana 67c
- 20) NT MEDICAL Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-750 Katowice, Tadeusza Boya Żeleńskiego 77
- 21) Katowicka Fundacja Pomocy Dzieciom Kalekim /Niepełnosprawnym/, 40-887 Katowice, Ułańska 5a
- 22) TOMMED spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-648 Katowice, Stanisława Łętowskiego 32
- 23) OŚRODEK DIAGNOSTYKI I LECZENIA CHOROÓB KOBIECYCH ORAZ SCHORZEŃ SUTKA TOMMED-BULA TOMASZ SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ, 40-662 Katowice, Aleksandra Fredry 22
- 24) Fundacja "UNIA BRACKA", 41-711 Ruda Śląska, Edmunda Kokota 172
- 25) Przychodnia "Na Witosa" Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-832 Katowice, Wincentego Witosa 21
- 26) "CENTERMED KATOWICE 2" Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-859 Katowice, Feliksa Bocheńskiego 38 A
- 27) Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji w Katowicach im. sierżanta Grzegorza Załogi, 40-052 Katowice, Bartosza Głowackiego 10
- 28) Wydział Świadczeń Opieki Zdrowotnej w miejscu
- 29) Wydział Ekonomiczno-Finansowy i Współpracy Międzynarodowej w miejscu
- 30) Wydział Organizacyjny, Kadry i Szkoleń w miejscu a/a