

Katowice, dnia 30 października 2019 r.

DYREKTOR
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

Znak sprawy: **WOKS-I.422.100.2019**

Znak pisma: WOKS-I.W.15122.MS.2019

DECYZJA Nr 12-7593-5/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 2019 r., poz. 1373 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 NZOZ SALUS Sp. z o.o. , ul. Sienkiewicza 6, 43-502 Czechowice-Dziedzice, zwanego dalej „Odwołującym”, dotyczącego rozstrzygnięcia postępowania prowadzonego w trybie konkursu ofert na zawieranie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od 1.11.2019 r. do 30.06.2024 r., kod postępowania: 12-19-000584/OPH/15/1/15.2180.027.02/01, w rodzaju świadczeń opieka paliatywna i hospicyjna, w zakresie świadczenia w hospicjum domowym, przy udziale stron:

1. Jakub Białek, 34-300 Żywiec, Leśnianka 127
2. Beskidzkie Centrum Onkologii-Szpital Miejski im.Jana Pawła II w Bielsku-Białej, 43-300 Bielsko-Biała, Wyzwolenia 18
3. BONIFRATERSKIE CENTRUM ZDROWIA SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ, 50-417 Wrocław, gen. Romualda Traugutta 57/59

Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ orzeka:

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

UZASADNIENIE

W dniu 29.08.2019 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 1.11.2019 r. do 30.06.2024 r., kod postępowania: 12-19-000584/OPH/15/1/15.2180.027.02/01, w rodzaju świadczeń opieka paliatywna i hospicyjna, w zakresie świadczenia w hospicjum domowym na obszarze obejmującym bielski, cieszyński, żywiecki, Bielsko-Biała. W ogłoszeniu podano wartość zamówienia nie większą niż 123.393,24 zł. Oferty w przedmiotowym postępowaniu należało złożyć w terminie do dnia 12.09.2019 r. W ogłoszeniu wskazano obowiązujące przepisy dotyczące wymogów, jakie muszą być spełnione przez podmioty składające oferty. W postępowaniu ogółem złożono 4 oferty. Oferta Odwołującego nr 12-19-000584/OPH/15/1/15.2180.027.02/01/4/0415 nie została złożona w terminie.

W części jawnej Komisja Konkursowa dokonała oceny formalno-prawnej złożonych ofert oraz wezwała jednego oferenta do uzupełnienia braków formalnych. W części niejawnej 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. W dniu 16.10.2019 r. Komisja Konkursowa ogłosiła rozstrzygnięcie postępowania, dokonując wyboru 3 ofert.

Odwołujący złożył odwołanie w terminie, tj. 17.10.2019 r., wskazując w nim, że ofertę wysłał w terminie tj. 12.09.2019 r. Oferta została nadana na Poczcie Głównej w Katowicach, listem priorytetowym, co w opinii Odwołującego jest wystarczające dla uznania, że termin złożenia oferty został zachowany.

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 nie 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 29 października 2013 r. w sprawie świadczeń gwarantowanych z zakresu opieki paliatywnej i hospicyjnej (t.j. Dz.U. z 2013 r., poz. 1347 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 74/2018/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 31 lipca 2018 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju opieka paliatywna i hospicyjna (z późn. 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 przedmiotowym postępowaniu został złożone 4 oferty. Oferta Odwołującego wpłynęła do Śląskiego OW NFZ po terminie – w dniu 16 września 2019 roku, tj. w dniu otwarcia ofert. W związku z powyższym Komisja Konkursowa na posiedzeniu w dniu 16 września 2019 roku podjęła decyzję o odrzuceniu przedmiotowej oferty w całości, o czym powiadomiła Odwołującego pismem z dnia 19 września 2019 roku.

Po odrzuceniu oferty Odwołującego, w części jawnej postępowania, Komisja Konkursowa dokonała oceny formalno-prawnej złożonych ofert oraz potwierdziła spełnienie przez wszystkich pozostałych oferentów wymagań określonych w przepisach prawa stwierdzając, że wszystkie braki formalne zostały uzupełnione w terminie.

Pozostałe trzy oferty zakwalifikowano do części niejawnego postępowania konkursowego. W związku z powyższym wybór ofert do zawarcia umowy został dokonany stosownie do art. 148 ustawy oraz w oparciu o załącznik nr 11 do 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.) definiujące następujące kryteria oceny ofert:

- jakość udzielanych świadczeń opieki zdrowotnej,
- kompleksowość udzielanych świadczeń opieki zdrowotnej,
- dostępność świadczeń opieki zdrowotnej,
- ciągłość udzielanych świadczeń opieki zdrowotnej,
- inne warunki oceniane,
- cena świadczeń opieki zdrowotnej.

Porównanie ofert w oparciu o wskazane w zarządzeniu kryteria i ich wagę punktową ze swej istoty zakłada uszeregowanie ofert w kolejności malejącej wynikającej z uzyskanych w procesie oceny liczby punktów. Ocena ofert oparta jest na odpowiedziach udzielonych przez oferentów na zapytania ankietowe zawarte w formularzu ofertowym.

2 października 2019 roku sporządzono ranking otwarcia, w którym oferty zostały uszeregowane w kolejności malejącej wg łącznej liczby punktów uzyskanych w procesie oceny ofert. Ranking ten przedstawiał się następująco:

Pozycja w rankingu	Kod oferty	Nazwa świadczeniodawcy	Adres miejsca	Punkty za ofertę cenową	Punkcja z tytułu kryteriów niecenowych					Punkty razem za niecenowe kryteria	Punkty łącznie
					ciągłość	kompleksowość	jakość	dostępność	inne		
1	12-19-000584/OPH/15/1/15.2180.027.02/01/3/0415	BONIFRATERSKI E CENTRUM ZDROWIA SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ	Cieszyn Józefa Londzina	12,5	0	8	49		0	57	69,5
2	12-19-000584/OPH/15/1/15.2180.027.02/01/2/0415	Beskidzkie Centrum Onkologii-Szpital Miejski im. Jana Pawła II w Bielsku-Białej	Bielsko-Biała Plater	12,5	5	8	20		0	33	45,5
3	12-19-000584/OPH/15/1/15.2180.027.02/01/1/0415	Jakub Białek	Zywiec Leśnianka	12,5	0	0	29		0	29	41,5

Zgodnie z postanowieniami art. 142 ust. 6 ustawy o świadczeniach komisja w części niejawnego konkursu ofert może przeprowadzić negocjacje z oferentami w celu ustalenia:

- 1) liczby planowanych do udzielania świadczeń opieki zdrowotnej;
- 2) ceny za udzielanie świadczenia opieki zdrowotnej.

W przedmiotowym postępowaniu 12-19-000584/OPH/15/1/15.2180.027.02/01 Komisja Konkursowa zaprosiła do negocjacji trzech oferentów zakwalifikowanych do części niejawnej postępowania. W wyniku przeprowadzonych z oferentami negocjacji zostały sporządzone protokoły końcowe z negocjacji, w których strony ustaliły liczbę i cenę jednostkową.

Pozycja w rankingu	Pozycja w rankingu otwarcia	Kod oferty	Nazwa świadczeniodawcy	Adres miejsca	Punkty za ofertę cenową	Punkty razem za niecenowe kryteria	Punkty łącznie	Status negocjacji
1	1	12-19-000584/OPH/15/1/15.2180.027.02/01/3/0415	BONIFRATERSKIE CENTRUM ZDROWIA SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ	Cieszyn Józefa Londzina	12,5	57	69,5	zbieżne ostateczne
2	2	12-19-000584/OPH/15/1/15.2180.027.02/01/2/0415	Beskidzkie Centrum Onkologii-Szpital Miejski im. Jana Pawła II w Bielsku-Białej	Bielsko-Biała Plater	12,5	33	45,5	zbieżne ostateczne
3	3	12-19-000584/OPH/15/1/15.2180.027.02/01/1/0415	Jakub Bialek	Żywiec Leśnianka	12,5	29	41,5	zbieżne ostateczne

Określona w ogłoszeniu wartość postępowania 123 393,24,30 zł pozwoliła na wybór trzech ofert.

W odniesieniu do odwołania z dnia 16 października 2019 roku wskazać należy jak niżej.

W części jawnej postępowania, tj. dnia 16 września 2019 roku o godzinie 10:00 Przewodnicząca Komisji Konkursowej stwierdziła prawidłowość ogłoszonego postępowania oraz wskazała liczbę złożonych ofert. Członkowie Komisji Konkursowej przystąpili do otwarcia ofert i ustalili, które z ofert spełniają warunki określone w przepisach wydanych na podstawie art. 31d ustawy oraz warunki, o których mowa w art. 146 ust. 1 pkt 2 ustawy. W dniu otwarcia ofert, tj. 16 września 2019 roku o godzinie 14:42 do Komisji Konkursowej została przekazana oferta NZOZ "SALUS" Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, która wpłynęła do Śląskiego OW NFZ w tym dniu.

Zgodnie z § 4 ust. 2 rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 17 września 2018 r. w sprawie sposobu ogłaszania o postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, składania ofert, powoływania i odwoływania komisji konkursowej, jej zadań oraz trybu pracy (t.j. Dz.U. z 2018 r. poz. 1897) „(...) ofertę przesłaną drogą pocztową uważa się za złożoną w terminie, jeżeli:

- 1) data jej nadania w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe (Dz.U. z 2017 r. poz. 1481 oraz z 2018 r. poz. 106, 138, 650, 1118 i 1629) lub w placówce pocztowej operatora świadczącego pocztowe usługi powszechne w innym państwie członkowskim Unii Europejskiej nie jest późniejsza niż termin składania ofert określony w ogłoszeniu oraz
- 2) wpłynie ona do oddziału nie później niż na jeden dzień przed terminem otwarcia ofert”.

W związku z powyższym Komisja Konkursowa na posiedzeniu w dniu 16 września 2019 roku podjęła decyzję o odrzuceniu przedmiotowej oferty w całości, o czym powiadomiła Oferenta pismem z dnia 19 września 2019 roku. Jako powód odrzucenia oferty podano fakt jej złożenia po terminie.

Pismem z dnia 25 września 2019 roku NZOZ "SALUS" Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością złożył protest na odrzucenie oferty, wskazując, że nie miał cyt., (...) *wpływu na organizację pracy Poczty Polskiej*", w związku z tym uważa, że cyt. „(...) *termin złożenia oferty został zachowany*”.

W odpowiedzi na protest wskazano, że Oferta NZOZ "SALUS" Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością została nadana w dniu 12 września 2019 roku jako list polecony, priorytetowy firmy Poczta Polska i wpłynęła do Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w dniu 16 września 2019 roku. Oferta została wprawdzie nadana w ostatnim dniu składania ofert tj. 12 września 2019 roku o godzinie 20:44, ale wpłynęła do Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w dniu otwarcia ofert tj. 16 września 2019 roku. W zaistniałych okolicznościach, w związku z faktem wpłynięcia przedmiotowej oferty w dniu otwarcia ofert, musiała ona na podstawie art. 149 ust. 1 pkt. 1 ustawy, w związku z naruszeniem z § 4 ust. 2 pkt 2 wyżej cytowanego rozporządzenia, zostać odrzucona jako złożona po terminie.

Odwołującemu wskazano, że w ocenie Komisji Konkursowej to Oferent jest zobowiązany do dotrzymania terminu wyznaczonego na składanie ofert. Fakt niewywiązania się wybranego przez Oferenta operatora ze zobowiązania do terminowego dostarczenia przesyłki nie mógł zostać uwzględniony przez Komisję Konkursową.

Wskazano również, że Komisja Konkursowa jest związana obowiązującymi przepisami oraz interpretuje je w sposób jednolity i zgodny z literą prawa na każdym etapie postępowania konkursowego i w przypadku każdego z Oferentów.

Tym samym Komisja Konkursowa po przeanalizowaniu całości sprawy na posiedzeniu w dniu 26 września 2019 roku uznała protest za bezzasadny i postanowiła go nie uwzględnić.

Wskazać należy, że w treści pisma z dnia 16 października 2019 roku Odwołujący powtarza argumentację zastosowaną w piśmie z dnia 25 września 2019 roku, stanowiącym protest na odrzucenie oferty. Wobec powyższego ponownie przytoczyć należy stanowisko Komisji Konkursowej z dnia 26 września 2019 roku.

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

zasady postępowania odrzucając ofertę Odwołującego. Działanie Komisji Konkursowej 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 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 2019 r., poz. 1373 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 zaokrąglą się wzwyż do pełnych złotych. Jeśli strona spełnia ku temu przesłanki, może ubiegać się o zwolnienie od kosztów albo przyznanie prawa pomocy.

p.o. DYREKTORA
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach
.....
Piotr Nowak
Dyrektor Śląskiego OW
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

Otrzymują:

1. Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej "SALUS" Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 43-502 Czechowice-Dziedzice, Henryka Sienkiewicza 6
2. Jakub Białek, 34-300 Żywiec, Leśnianka 127
3. Beskidzkie Centrum Onkologii-Szpital Miejski im. Jana Pawła II w Bielsku-Białej, 43-300 Bielsko-Biała, Wyzwolenia 18
4. BONIFRATERSKIE CENTRUM ZDROWIA SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ, 50-417 Wrocław, gen. Romualda Traugutta 57/59
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