

WO/ZRP – MZ/582-D

Gdańsk, dnia 12 czerwca 2013 r.

**Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej**  
**Centrum Medyczne "KASZUBY" Sp. z o. o.**  
**ul. Dworcowa 2**  
**83-300 Kartuzy****DECYZJA nr 152/2013****z dnia 12 czerwca 2013 r.****Dyrektora Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia**

Działając na podstawie art. 154 ust. 3 w zw. z art. 107 ust.5 pkt 8 i art. 148 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 164, poz. 1027 ze zm.) – zwanej dalej „ustawą o świadczeniach”, po rozpatrzeniu odwołania złożonego przez:

***Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej Centrum Medyczne "KASZUBY" Sp. z o. o.***  
***w Kartuzach***

od rozstrzygnięcia postępowania nr 11-13-000676/REH/05/1/05.1310.208.02/1  
w rodzaju: rehabilitacja lecznicza  
w zakresie: fizjoterapia ambulatoryjna na obszar powiatu kartuskiego  
Dyrektor Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia

1. Oddała odwołanie Niepublicznego Zakładu Opieki Zdrowotnej Centrum Medyczne "KASZUBY" Sp. z o. o. w Kartuzach
2. Nadaje decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

**Uzasadnienie**

W dniu 26.02.2013 r. Dyrektor Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ ogłosił konkurs ofert poprzedzający zawarcie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres 01.07.2013 r. – 30.06.2016 r. w rodzaju rehabilitacja lecznicza. Ogłoszenie określało wartość zamówienia na kwotę nie wyższą niż 868.109,55 zł na okres rozliczeniowy od 01.07.2013r. do 31.12.2013r.

Zgodnie z ogłoszeniem, oferty w niniejszym postępowaniu należało złożyć do dnia 14.03.2013 r., a otwarcie miało nastąpić w siedzibie POW NFZ w dniu 18.03.2013 r. Decyzją Dyrektora na wniosek komisji konkursowych termin składania ofert zmieniony został na dzień 19.03.13r. a otwarcia ofert na dzień 21.03.2013r. W ogłoszeniu wskazano obowiązujące przepisy dotyczące wymogów, jakie muszą być spełnione przez podmioty składające oferty.

Na ogłoszone postępowanie konkursowe wpłynęło w terminie 5 ofert, które zostały sprawdzone pod kątem spełniania warunków formalnych. Oferta Odwołującego się nie posiadała braków formalnych. Wartość złożonych ofert spełniających warunki wymagane wynosiła 1.188.420,52 zł, natomiast postępowanie zostało ogłoszone na kwotę 868.109,55 zł.

Komisja konkursowa podjęła decyzję o przeprowadzeniu negocjacji ze wszystkimi oferentami, których oferty spełniały warunki wymagane. W wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania, wybrano wszystkie oferty biorące udział w postępowaniu, w tym ofertę odwołującego się N ZOZ Centrum Medyczne „Kaszuby” Sp. z o. o. w Kartuzach.

W dniu 05.06.2013 r. oferent wniósł odwołanie od rozstrzygnięcia postępowania **nr 11-13-000676/REH/05/1/05.1310.208.02/1**. W odwołaniu N ZOZ Centrum Medyczne „Kaszuby” Sp. z o.o. wskazał, iż odwołuje się od niniejszego rozstrzygnięcia „w części dotyczącej wyboru Przychodni Kiełpino Jacek Wroński Spółka Komandytowa” zarzucając, iż oferent ten w dniu złożenia oferty, nie spełniał wymogów formalno-prawnych wymaganych od świadczeniodawców składających oferty w konkursie ofert związanych z prowadzeniem działalności komórki organizacyjnej: „Pracownia Fizjoterapii w Kartuzach, Os. Wybickiego 3A”. gdyż została ona zarejestrowana w trakcie trwania postępowania konkursowego, dwa tygodnie po ostatecznym terminie złożenia ofert przez świadczeniodawców. W ocenie Odwołującego się, wybór oferty Przychodni Kiełpino Jacek Wroński Spółka Komandytowa, „godzi w interes prawny naszej Spółki poprzez zmniejszenie ilości otrzymanego kontraktu w przedmiotowym postępowaniu”.

Zgodnie z art. 10 § 1 kodeksu postępowania administracyjnego Odwołujący się został poinformowany o tym, że posiada prawo do czynnego udziału na każdym etapie postępowania, a przed wydaniem decyzji przez Dyrektora Oddziału w przedmiotowej sprawie, istnieje możliwość wypowiedzenia się co do zebranych w Oddziale dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.



Po szczegółowym zapoznaniu się z przebiegiem postępowania konkursowego oraz treścią zarzutów podniesionych w odwołaniu, Dyrektor POW NFZ stwierdza, że:

**odwołanie złożone przez oferenta nie zasługuje na uwzględnienie.**

Oferenta została przyjęta do postępowania konkursowego, a jej ocena została dokonana według jednolitych dla wszystkich świadczeniodawców kryteriów oceny określonych w przepisach prawa. Należy przy tym podkreślić, iż Prezes Funduszu, na podstawie art. 146 ust.1 pkt 3 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, był uprawniony do określenia warunków wymaganych od świadczeniodawców. Kryteria oceny ofert i warunki wymagane od świadczeniodawców były jawne i nie podlegały zmianie w toku postępowania.

Zgodnie zaś z art. 134 ust. 1 ustawy o świadczeniach, 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 uczciwej konkurencji.

Komisja konkursowa w oparciu o materiały konkursowe i zgodnie z Zarządzeniem Nr 54/2011/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 30 września 2011 r. w sprawie określenia kryteriów oceny ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej ze zm., oceniła wszystkich świadczeniodawców z zastosowaniem takich samych kryteriów. Nadmienić w tym miejscu należy, iż ocena ofert odbywa się poprzez system informatyczny, co dodatkowo daje gwarancję stosowania jednakowych kryteriów wobec wszystkich oferentów.

Odwołujący się w treści odwołania nie wskazał na naruszenie przez komisję konkursową interesu prawnego, o którym mowa w art. 152 ustawy. Przepis określony w art. 152 ustawy o świadczeniach stanowi bowiem, że „świadczeniodawcom, których interes prawny doznał uszczerbku w wyniku naruszenia przez Fundusz zasad prowadzenia postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń, przysługują środki odwoławcze przewidziane w art. 153 i 154 ustawy”. Z treści tego przepisu wynika zatem, iż jedynie naruszenie przez Fundusz zasad postępowania stanowi postawę do wniesienia odwołania. Określone w art. 134 ustawy zasady prowadzenia postępowania o zawarcie umowy, to zasada równego traktowania wszystkich uczestników postępowania oraz zachowanie zasad uczciwej konkurencji. Jak wskazano równe traktowanie polega także na tym, by wszystkie wymagania, informacje i wyjaśnienia a także dokumenty związane z postępowaniem o zawarcie umowy były udostępniane na tych samych



zasadach wszystkim oferentom. Zatem fundamentalnym pojęciem dla instytucji środka odwoławczego, w postępowaniu prowadzonym w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, jest pojęcie interesu prawnego świadczeniodawcy. Przez interes prawny - zgodnie z przyjętymi w doktrynie i orzecznictwie poglądami - rozumieć w tym przypadku należy określone prawo podmiotowe, czyli korzyści o charakterze prawnym, przyznane przez normę prawa materialnego. Istotne jest, że interes prawny musi mieć charakter rzeczywisty, obowiązujący w danej chwili oraz indywidualny. Ustalenie zaś interesu prawnego, to zidentyfikowanie zależności pomiędzy przepisem prawnym, a sytuacją konkretnego podmiotu z jednoczesnym ustaleniem, że zastosowanie tego przepisu może wpływać na określoną sytuację prawną. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie w wyroku z dnia 24 marca 2009 r., (sygn. akt VII SA/Wa 2012/08, *LEX nr 533330*) wskazał, iż do uszczerbku interesu prawnego uczestnika postępowania, w procedurze zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej dojść może wówczas, gdy naruszenie zasad postępowania, tj. konkretnego przepisu prawa, przez podmiot prowadzący postępowanie, ma wpływ na ocenę możliwości zawarcia umowy o świadczenie takich usług. Takie ujęcie uszczerbku interesu prawnego, w postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, determinuje w zasadzie sposób postępowania, w przypadku wniesienia środka odwoławczego. Poza ustaleniem faktu naruszenia zasad postępowania, organ rozpoznający środek odwoławczy zobowiązany będzie do dokonania wnikliwej oceny, czy i w jakim zakresie naruszenie to realnie spowodowało doznanie uszczerbku w interesie prawnym podmiotu. Podobnie w wyroku z dnia 17.02.2012 r. (sygn. akt: SA /Wa 1881/11), Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie stwierdził, iż do uszczerbku interesu prawnego uczestnika postępowania, w procedurze zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej dojść może wówczas, gdy naruszenie zasad postępowania, tj. konkretnego przepisu prawa przez podmiot prowadzący postępowanie, ma wpływ na ocenę możliwości zawarcia umowy o świadczenie takich usług. Podobne stanowisko zawarł Naczelny Sąd Administracyjny w Warszawie w wyroku z dnia 20 kwietnia 2011 r. (II GSK 474/10) wskazując, iż przepis art. 152 ust. 1 ustawy z 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, wprowadza dodatkową przesłankę uszczerbku interesu prawnego uczestnika postępowania w procedurze zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej. Do uszczerbku interesu prawnego uczestnika postępowania dojść może wówczas, gdy naruszenie zasad postępowania, tj. konkretnego przepisu prawa przez podmiot prowadzący postępowanie, ma wpływ na ocenę możliwości zawarcia umowy o świadczenie takich usług.

Po rozpatrzeniu odwołania N ZOZ CM „Kaszuby” Sp. z o.o. należało zatem uznać, iż nie został naruszony interes prawny Odwołującego się. Podmiot ten został wybrany w przedmiotowym postępowaniu, uzyskując pierwsze miejsce w rankingu, otrzymując tym samym najwyższą wartość kontraktu o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, spośród wybranych oferentów. W odwołaniu zaś N ZOZ CM Kaszuby Sp. z o.o. nie wskazał jaki konkretny przepis prawa został naruszony w wyniku przeprowadzonego postępowania konkursowego, co w konsekwencji naruszyłoby interes prawny Odwołującego się. Wskazać przy tym należy, iż nie zostało wykazane również naruszenie interesu prawnego Odwołującego się.

Celem postępowania odwoławczego jest zbadanie, czy w wyniku postępowania konkursowego nie doznał uszczerbku interes prawny świadczeniodawcy, a więc wyłącznie postępowaniem weryfikującym, czy w trakcie konkursu były przestrzegane zasady wynikające z przepisów prawa.

Dokonując oceny przeprowadzonego postępowania nr 11-13-000676/REH/05/1/05.1310.208.02/1 w trakcie postępowania odwoławczego zainicjowanego złożonym przez oferenta N ZOZ CM „Kaszuby” Sp. z o.o. w Kartuzach odwołaniem do organu I instancji, należy ponadto wskazać, iż:

Zgodnie z art. 149 ust. 3 ustawy o świadczeniach w przypadku, gdy świadczeniodawca nie przedstawił wszystkich wymaganych dokumentów lub gdy oferta zawiera braki formalne, komisja wzywa oferenta do usunięcia tych braków w wyznaczonym terminie pod rygorem odrzucenia oferty. Przychodnia Kiełpino Jacek Wroński Spółka Komandytowa załączyła do oferty wydane przez Pomorski Urząd Wojewódzki w Gdańsku zaświadczenie, że złożyła wniosek o wpis zmian do rejestru, w księdze rejestrowej prowadzonej dla podmiotu leczniczego. Zgłoszone zmiany dotyczyły zarejestrowania poradni rehabilitacyjnej i działu fizjoterapii. Komisja konkursowa wezwała oferenta Przychodnię Kiełpino Jacek Wroński Spółkę Komandytową do usunięcia braków formalnych w wyznaczonym terminie pod rygorem odrzucenia oferty, tj. do przedstawienia dokumentu potwierdzającego wpis komórki organizacyjnej 1310 w rejestrze podmiotów wykonujących działalność leczniczą. Powyższy brak formalny został uzupełniony w wyznaczonym przez komisję konkursową terminie.

W odniesieniu zaś do zarzutu dotyczącego naruszenia interesu prawnego Odwołującego się, poprzez zmniejszenie wartości otrzymanego kontraktu w przedmiotowym postępowaniu należało stwierdzić, iż prowadząc negocjacje z Odwołującym się komisja konkursowa przedstawiła mu propozycję odpowiadającą Jego potencjałowi (liczba godzin pracy personelu medycznego) wykazanemu w ofercie. Oferent NZOZ Centrum Medyczne "KASZUBY" Sp. z o.

o. w Kartuzach, podpisał protokół końcowy zbieżny, zgodnie z którym otrzymał 81% złożonej oferty, a tym samym 44,75% kwoty, na którą ogłoszone zostało postępowanie. Wskazać należy, iż propozycje przedstawione pozostałym oferentom, w tym Przychodni Kiełpino Jacek Wroński Spółka Komandytowa, nie miały wpływu na liczbę i cenę świadczeń zaproponowaną Odwołującemu się.

W niniejszym postępowaniu zaplanowana do zakupu w niniejszym postępowaniu ilość świadczeń wynosiła 826 771 pkt, a ilość zakupiona w wyniku rozstrzygnięcia postępowania wynosi 855 815 pkt.

Wobec braku podstaw do uwzględnienia odwołania, na podstawie art. 154 ust. 3 ustawy z dnia 24 sierpnia 2004 roku o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych - należało je oddalić.

Niniejszej decyzji, na podstawie art. 108 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego, ze względu na ochronę zdrowia lub życia ludzkiego, nadano rygor natychmiastowej wykonalności.

D Y R E K T O R  
Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego  
Narodowego Funduszu Zdrowia  
*Barbara Kawińska*

### **Pouczenie**

W oparciu o art. 154 ust.4 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 164, poz. 1027 ze zm.), od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia w Warszawie, ul. Grójecka 186. Odwołanie wnosi się za pośrednictwem Dyrektora Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w terminie 7 dni od dnia otrzymania decyzji.