

znak: WO-ZRP/ 179 -D

Gdańsk, dnia 7 kwietnia 2011 r.

Powiatowe Centrum Zdrowia sp. z o.o.
Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej
ul. Armii Krajowej 105/106
82-200 Malbork

DECYZJA nr 25/2011**z dnia 7 kwietnia 2011r.****Dyrektora Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia**

Działając na podstawie art. 154 ust. 3 w zw. z art. 107 ust. 5 pkt 8 oraz art. 142 ust. 5 pkt 1 w zw. z art. 148 ust. 1 i 2 oraz art. 134 i art. 140 ust. 2 pkt 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (tekst jednolity Dz. U. Nr 164 z 2008r.; poz. 1027 ze zm.) – zwanej dalej „ustawą” po rozpatrzeniu odwołania złożonego przez:

Powiatowe Centrum Zdrowia sp. z o.o.
Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej
ul. Armii Krajowej 105/106
82-200 Malbork

od rozstrzygnięcia postępowania: 11-11-000259/LSZ/03/1/03.4540.030.02/1 na terenie powiatu chojnickiego, gdańskiego, kościerskiego, kwidzyńskiego, malborskiego, nowodworskiego, starogardzkiego, tczewskiego, sztumskiego, Gdańsk

w rodzaju: leczenie szpitalne

w zakresie: chirurgia onkologiczna-hospitalizacja

Dyrektor Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia

1. Oddala odwołanie.
2. Nadaje decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

Uzasadnienie

W dniu 17.09.2010r. Dyrektor Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ ogłosił konkurs ofert poprzedzający zawarcie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na lata 01.01.2011 r. – 31.12.2015 r.

w rodzaju: leczenie szpitalne

w zakresie: chirurgia onkologiczna-hospitalizacja

na terenie powiatu chojnickiego, gdańskiego, kościerskiego, kwidzyńskiego, malborskiego, nowodworskiego, starogardzkiego, tczewskiego, sztumskiego, Gdańsk

Postępowanie konkursowe zostało ogłoszone na kwotę nie wyższą niż 6.404.9375 zł.

W ogłoszeniu wskazano obowiązujące przepisy dotyczące zarówno wymogów, jakie muszą być spełnione przez podmioty składające oferty, jak i przepisy dotyczące kryteriów oceny ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej.

W postępowaniu konkursowym oferty złożyło dwóch oferentów, w tym Odwołujący się.

Oferent do złożonej oferty załączył oświadczenie z dnia 06.10.2010r., że zapoznał się z warunkami postępowania oraz warunkami zawierania umów i nie zgłasza do nich zastrzeżeń oraz że przyjmuje je do wykonania.

Po sprawdzeniu oferty pod względem spełnienia warunków formalno-prawnych oraz analizie oferty w aspekcie spełnienia wymagań określonych w przepisach, oferent pismem z dnia 27.10.2010 r. został wezwany do wyjaśnienia wykazanych w ofercie danych dot. sprzętu i personelu. Po otrzymaniu wyjaśnienia w dniu 2.11.2010 r. oferta została przyjęta do dalszego postępowania. Oferent został zaproszony do negocjacji i dnia 19 listopada 2010 roku podpisał protokół końcowy z negocjacji. Strony doszły do porozumienia, co do ilości punktów i ceny za punkt. W podpisanym przez Strony protokole końcowym z negocjacji znajdują się uwagi, że podpisanie protokołu negocjacyjnego nie jest gwarancją wybrania oferty oraz że wynegocjowane warunki zostaną wzięte pod uwagę przy tworzeniu rankingu końcowego (...).

W rankingu końcowym konkursu ofert, oferta Odwołującego się uzyskała w sumie 64,527 punktów, w tym za kryteria cenowe 29,706 pkt a niecenowe 34,821 pkt.

Dnia 30.11.2010 r. komisja konkursowa rozstrzygnęła postępowanie nie dokonując wyboru Odwołującego.

W terminie wynikającym z art. 154 ust.1 ustawy wpłynęło do NFZ POW odwołanie od rozstrzygnięcia postępowania nr 11-11-000259/LSZ/03/1/03.4540.030.02/1

Zgodnie z art. 10 § 1 kodeksu postępowania administracyjnego oferent 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.

W dniu 14 grudnia 2010 r. decyzją nr 426/2010 Dyrektor Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ oddalił odwołanie. W wyniku oddalenia odwołania NZOZ Powiatowe Centrum Zdrowia w Malborku wniósł w terminie odwołanie do Prezesa NFZ, w którym zarzucił naruszenie art. 7 i 77 kpa poprzez niewywiązanie się z obowiązku podjęcia czynności zmierzających do zebrania pełnego materiału dowodowego oraz jego rozpatrzenia i naruszenie art. 134 ustawy o świadczeniach poprzez nieprzestrzeganie zasady równego traktowania świadczeniodawców ubiegających się o zawarcie umowy i zasady prowadzenia postępowania w sposób gwarantujący zachowanie uczciwej konkurencji.

Odwołanie wraz dokumentami postępowania przesłane zostało Prezesowi NFZ, który decyzją nr 2011/310/DSOZ z dnia 18 marca 2011 r. uchylił zaskarżoną decyzję w całości i przekazał sprawę do ponownego rozpatrzenia przez organ I instancji. W uzasadnieniu w/w

decyzji Prezes NFZ wskazał, iż Dyrektor POW NFZ nie dokonał należytego zbadania sprawy w zakresie prawidłowości prowadzenia przez komisję konkursową negocjacji z oferentami oraz przygotowania rankingu końcowego, stanowiącego de facto o rozstrzygnięciu postępowania konkursowego. Komisja konkursowa w toku prowadzonego postępowania nie wykorzystwała pełnej wartości zamówienia, pozostawiając niewykorzystane środki finansowe w wysokości 383.537,00 zł. W toku negocjacji z drugim oferentem komisja konkursowa dokonała zwiększenia o 2,19% liczby świadczeń w porównaniu do oferty pierwotnej tj. o 2547 jednostek rozliczeniowych.

Prezes NFZ uznał, iż komisja konkursowa naruszyła art. 134 ustawy o świadczeniach poprzez brak równego traktowania świadczeniodawców i prowadzenie postępowania w sposób nie gwarantujący zachowania uczciwej konkurencji. Poprzez wybór wyłącznie jednego oferenta, komisja konkursowa przeprowadziła postępowanie, które nie zapewnia ciągłości udzielania świadczeń na obszarze, na jaki ogłoszono postępowanie oraz nie zapewnia liczby świadczeń zgodnej z ogłoszeniem o przeprowadzeniu postępowania. Poprzez niewłaściwe prowadzenie negocjacji przez komisję konkursową nie dokonano wyboru ofert spełniających warunki i wymagania postępowania konkursowego.

Po przeprowadzeniu ponownie postępowania wyjaśniającego Dyrektor POW NFZ uznaje, iż **odwołanie złożone przez Oferenta nie zasługuje na uwzględnienie.**

W złożonym odwołaniu Oferent stwierdził, iż analiza realizacji procedur w oddziale chirurgicznym szpitala Powiatowe Centrum Zdrowia w Malborku w latach 2009-2010 obrazuje stabilny, ok. 10% udział świadczeń z w/w zakresu. Decyzję o wydzieleniu oddziału chirurgii onkologicznej podjęto po konsultacji z konsultantem wojewódzkim w tej dziedzinie. W czasie dwuletniego okresu rozwoju szpital wzbogacił się o kosztowne urządzenia diagnostyczne. Wizja tworzenia satelitarnych oddziałów zdolnych do prowadzenia mniej zaawansowanych zabiegów onkologicznych jest, w opinii Odwołującego się, spójna z celami stawianymi w programie „Zdrowie dla Pomorzan”. W procedurze konkursowej na rok 2011 POW NFZ zdaniem Odwołującego się dokonał podziału województwa na 3 części, przyznając kontrakty na leczenie w ramach oddziału chirurgii onkologicznej trzem placówkom. Niejasny w ocenie Odwołującego się algorytm szacowania wartości zadania w każdym postępowaniu doprowadził do sytuacji, w której na populację liczącą ponad 1000000 mieszkańców przypada 25 łóżek szpitalnych. W pozostałych grupach powiatów kolejka jest o połowę krótsza. Odwołujący się zwrócił się z wnioskiem o ponowne dokonanie alokacji środków przeznaczonych na finansowanie świadczeń z zakresu chirurgii onkologicznej na terenie województwa pomorskiego. Zachowanie stanu rozstrzygnięcia postępowania z dnia składania odwołania, stanowi w opinii Odwołującego się działanie sprzeczne z nałożonym na Fundusz w art. 134 ustawy obowiązkiem zapewnienia równego traktowania wszystkich świadczeniodawców.

Dyrektor POW NFZ ustosunkowując się do podniesionych zarzutów wskazuje, co następuje:

Zgodnie z treścią art. 152 ust. 1 ustawy, świadczeniodawcom, których interes prawny doznał uszczerbku w wyniku naruszenia przez Fundusz zasad przeprowadzania postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, przysługują środki odwoławcze (...). Jednym z nich, jest zgodnie z art. 154 ust. 1 ustawy odwołanie wnoszone do dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu a dotyczące rozstrzygnięcia postępowania. W odwołaniu wniesionym przez **Powiatowe Centrum Zdrowia sp. z o.o. Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej**, brak jest jakichkolwiek zarzutów dotyczących rozstrzygnięcia postępowania a Odwołujący nie wykazał, w jaki sposób naruszony został w tym postępowaniu jego interes prawny.

Zgodnie z treścią art. 134 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 uczciwej konkurencji. Wskazać należy, iż Odwołujący był jednym z dwóch oferentów ubiegających się o zawarcie umowy w tym postępowaniu konkursowym. Oferta została przyjęta do postępowania konkursowego, a jej ocena została dokonana według jednolitych dla wszystkich świadczeniodawców kryteriów oceny określonych w Zarządzeniu Nr 73/2009/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia w sprawie określenia kryteriów oceny ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielenie świadczeń opieki zdrowotnej ze zm. oraz Zarządzeniu Nr 69/2009/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia w sprawie określenia warunków zawierania umów w rodzaju: leczenie szpitalne ze zm. 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, zaś odwołujący się w oświadczeniu załączanym do oferty oświadczył, iż zapoznał się z warunkami postępowania oraz warunkami zawierania umów i nie zgłasza do nich zastrzeżeń oraz że przyjmuje je do wykonania.

W wyniku zastosowania jednolitych dla wszystkich oferentów kryteriów oceny ofert oferta Odwołującego nie została wybrana w wyniku rozstrzygnięcia, ponieważ nie uzyskała wystarczającej liczby punktów w ocenie oferty w rankingu, który był tworzony wg kryteriów ustalonych w sposób jednolity dla wszystkich oferentów. Spośród 2 ofert, wybrano 1, która została oceniona najwyżej. Odwołujący się zajął odpowiednio 2 pozycję w rankingu i tym samym znalazł się poza wartościowym zakresem zamówienia. Wybrana oferta otrzymała łączną liczbę punktów 65,017. Natomiast oferta Odwołującego 64,527 pkt.

Oferent został zaproszony do negocjacji i podpisał protokół końcowy z negocjacji. W podpisanym przez Strony protokole końcowym z negocjacji znajdują się uwagi, że podpisanie protokołu negocjacyjnego nie jest gwarancją wybrania oferty oraz że wynegocjowane warunki zostaną wzięte pod uwagę przy tworzeniu rankingu końcowego (...). Po zakończeniu negocjacji ze wszystkimi oferentami, zgodnie z procedurą konkursową komisja dokonała wyboru oferenta w kolejności zgodnej z pozycją w rankingu końcowym. Oferta skarżącego pozostała poniżej „linii odcięcia”.

Pozostała także niewykorzystana w postępowaniu konkursowym kwota, jednakże komisja konkursowa prawidłowo uznała, że nie ma możliwości wzruszenia protokołów końcowych po zakończeniu negocjacji. W ocenie Dyrektora POW NFZ dopiero w przypadku wzruszenia protokołu końcowego NZOZ Powiatowego Centrum Zdrowia w Malborku, komisja mogłaby doprowadzić do naruszenia zasad uczciwej konkurencji, gdyż obaj oferenci podpisali ostateczne protokoły końcowe. Nadto wskazać należy, iż kwota planowana w danym postępowaniu konkursowym jest kwotą maksymalną, o czym świadczy sformułowanie „nie więcej niż”, co wskazuje jednoznacznie, iż nie może ona zostać przekroczona. Nie ma natomiast obowiązku wykorzystania pełnej kwoty w danym postępowaniu konkursowym, jeżeli nie ma takiej możliwości. Taka sytuacja zaistniała w ocenianym postępowaniu konkursowym.

Kwota pozostała w postępowaniu to 383.537,00 zł natomiast kwota kontraktu, na jaką zgodził się w protokole końcowym z negocjacji odwołujący się wyniosła 420.164,00 zł. Przekroczyła ona zatem znacząco kwotę przeznaczoną na dany zakres świadczeń w tym postępowaniu, co uniemożliwiło dokonanie wyboru obydwu oferentów w rozstrzygnięciu postępowania.

W postępowaniu zaplanowano zakup 125.581 punktów a zakupiono łącznie 119.000 punktów, co stanowi 94,7 % liczby punktów zaplanowanych w postępowaniu konkursowym. Ogółem na zakres chirurgia onkologiczna-hospitalizacja na terenie województwa pomorskiego

zaplanowano 354.127 punktów a zakupiono 347.540 punktów, co oznacza, iż świadczenia w w/w zakresie zostały zabezpieczone na poziomie 98,1%.

Po rozstrzygnięciu wszystkich postępowań konkursowych POW NFZ dokonał powtórnej analizy celem określenia stanu zabezpieczenia świadczeń również w zakresie chirurgii onkologicznej – hospitalizacji. Na tej postawie stwierdzono, iż w roku 2011 zakupiono o 10,6 % świadczeń więcej niż w roku 2010.

Komisja konkursowa nie dokonała zwiększenia o 2,19% liczby świadczeń podczas negocjacji z wybranym oferentem. Zgodnie z treścią art. 142 ust. 6 ustawy o świadczeniach negocjacje z oferentami prowadzi się w celu ustalenia ceny i liczby świadczeń. Podczas negocjacji z drugim oferentem ustalono liczbę świadczeń na poziomie 119.000 punktów a cenę za punkt w wysokości 50,60 zł. Oferta złożona przez tego oferenta opiewała na całą wartość postępowania, w trakcie negocjacji strony doprowadziły do ustalenia większej liczby punktów po niższej cenie i nie została przekroczona wartość postępowania ani wartość złożonej oferty. Komisji konkursowej podczas negocjacji z Odwołującym się nie udało się uzyskać obniżenia liczby punktów tak, aby w postępowaniu mogła zostać wybrana także jego oferta.

Potencjał wybranego świadczeniodawcy do realizacji zakontraktowanej liczby świadczeń nie budzi żadnych wątpliwości. Dla porównania nadmienić należy, iż ilość świadczeń wykonanych przez niego w 2010 r. wyniosła 156.274 punkty rozliczeniowe.

W ocenie Dyrektora POW NFZ komisja konkursowa przeprowadziła postępowanie, które zapewnia ciągłość udzielania świadczeń na obszarze, na który zostało ogłoszone postępowanie. Ryzyko przerwania udzielania świadczeń przez Uniwersyteckie Centrum Kliniczne w Gdańsku jest znikome a Odwołujący się nigdy nie posiadał kontraktu na niniejszy zakres świadczeń opieki zdrowotnej. Na marginesie wskazać należy, iż dwóch spośród trzech lekarzy wskazanych w ofercie skarżącego jako specjaliści chirurgii onkologicznej jest zatrudnionych u drugiego świadczeniodawcy. Nadto na terenie województwa pomorskiego jest trzech świadczeniodawców udzielających świadczeń opieki zdrowotnej w niniejszym zakresie.

W oparciu o powyższe stwierdzić należy, iż postępowanie konkursowe zostało przeprowadzone zgodnie z przepisami prawa, w tym obowiązującą Procedurą konkursu ofert. Negocjacje z oferentami gwarantowały zachowanie uczciwej konkurencji, ustalenie w ich trakcie liczby i ceny świadczeń nie było sprzeczne z przepisami. W ocenie Dyrektora POW NFZ sens negocjacji polega na zakupie jak największej ilości świadczeń opieki zdrowotnej za jak najniższą cenę punktu o ile nie przekracza to ani kwoty przeznaczonej na dany zakres świadczeń w postępowaniu konkursowym ani kwoty oferty złożonej przez świadczeniodawcę.

Wszystkie oferty zostały również ocenione wg jednolitych kryteriów oceny, w szczególności zgodnie z zarządzeniem nr 73/2009/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 13 listopada 2009 r. w sprawie określenia kryteriów oceny ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej ze zm. oraz zarządzeniem nr 69/2009/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 3 listopada 2009 roku w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju leczenie szpitalne ze zm.

W odwołaniu nie został wskazany żaden merytoryczny zarzut dotyczący rozstrzygnięcia postępowania. W niniejszym postępowaniu mogli brać udział wszyscy świadczeniodawcy udzielający świadczeń na terenie powiatów: chojnickiego, gdańskiego, kościerskiego, kwidzyńskiego, malborskiego, nowodworskiego, starogardzkiego, tczewskiego, sztumskiego, Gdańsk, spełniający warunki określone w ogłoszeniu. Wszystkie oferty były oceniane wg jednolitych kryteriów. Po zakończeniu negocjacji ze wszystkimi oferentami, zgodnie z procedurą konkursową komisja dokonała wyboru oferentów w kolejności zgodnej z uzyskaną pozycją w rankingu końcowym, aż do wyczerpania łącznej kwoty zaplanowanej do zakupu świadczeń określonej w ogłoszeniu.

Świadczenia w zakresie niniejszego postępowania konkursowego zostały zabezpieczone.

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.

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

Pouczenie

W oparciu o art. 154 ust.4 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych 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.

Podpisała:
-[Barbara Kawińska]-
Dyrektor Pomorskiego OW NFZ