

WO II 442-O-1411-MCh/11

Kraków, dnia 02 SIE, 2011

Krakowskie Pogotowie Ratunkowe

ul. Łazarza 14

31 – 530 Kraków

Decyzja z dnia 02 SIE, 2011

Nr. 688/AOS/12011

**Dyrektora Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia**

Działając na podstawie art. 154 ust. 3 w zw. z art. 107 ust. 5 pkt 8 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz. U. 2008 nr 164, poz. 1027 ze zm.), w związku z odwołaniem złożonym przez Krakowskie Pogotowie Ratunkowe w dniu 21 grudnia 2010r. od rozstrzygnięcia postępowania nr 06-11-000276/AOS/02/1/02.1500.001.02/1 prowadzonego w trybie konkursu ofert w rodzaju ambulatoryjna opieka specjalistyczna, wypełniając decyzję Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia nr 2011/972/DSOZ z dnia 12 lipca 2011 roku, Dyrektor Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia po ponownym rozpatrzeniu odwołania złożonego przez Oferenta Krakowskie Pogotowie Ratunkowe

uwzględnia odwołanie

UZASADNIENIE

Dyrektor Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia w Krakowie na podstawie art. 139 ust. 1 i 2 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz. U. 2008 nr 164, poz. 1027 ze zm.), zwanej dalej *ustawą*, ogłosił postępowanie konkursowe w rodzaju ambulatoryjna opieka specjalistyczna w zakresie CHIRURGII OGÓLNEJ w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od dnia 1 stycznia 2011 do dnia 31 grudnia 2013r.

W przedmiotowym postępowaniu zostało złożonych 13 ofert

Na podstawie art. 151 ust. 1 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej w dniu 16 grudnia 2010r. nastąpiło rozstrzygnięcie postępowania.

Informacja o rozstrzygnięciu postępowania została opublikowana na tablicy ogłoszeń oraz na stronie internetowej MOW NFZ w Krakowie, co oznacza że została wypełniona dyspozycja art. 151 ust. 2 ustawy, który stanowi o jawności informacji o postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej.

Zgodnie z 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 i skarga na zasadach określonych w art. 153 i 154.

Świadczeniodawca biorący udział w postępowaniu może wnieść do dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu, w terminie 7 dni od dnia ogłoszenia o rozstrzygnięciu postępowania, odwołanie dotyczące rozstrzygnięcia postępowania. Odwołanie wniesione po terminie nie podlega rozpatrzeniu.

W dniu 21 grudnia 2010r. do Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Krakowie wpłynęło odwołanie Krakowskiego Pogotowia Ratunkowego w Krakowie.

Odwołanie zostało wniesione w terminie.

W odwołaniu Odwołujący zarzucił komisji konkursowej uchybienia w toku postępowania poprzez nieuzasadnione odrzucenie oferty Odwołującego, ze względu na brak wpisu w rejestrze zakładów opieki zdrowotnej komórki organizacyjnej wykazanej w ofercie i nie uwzględnienie późniejszych protestów składanych w toku postępowania.

Odwołujący wskazał, że w toku postępowania został wezwany do usunięcia braków formalnych oferty, tj. przedłożenie decyzji o wpisie ambulatorium chirurgii ogólnej do rejestru zakładów opieki zdrowotnej. Odwołujący w ramach uzupełnienia w/w braku złożył oświadczenie, że na dzień rozpoczęcia udzielania świadczeń będzie posiadał odpowiedni wpis do rejestru. Odwołujący wskazał, że takie postępowanie było zgodne z wyjaśnieniami udzielonymi przez pracowników NFZ na szkoleniu prowadzonym przed rozpoczęciem kontraktowania. Oferent stwierdził, że dopiero podczas postępowania konkursowego przyjęto zasadę obowiązku posiadania wszystkich dokumentów w chwili składania ofert, wprowadzając tym samym oferentów w błąd.

W związku z powyższym odwołujący złożył protest w dniu 16 listopada 2010r. W proteście Odwołujący wyjaśnił że „proces legislacyjny poprzedzający sam wpis komórki do rejestru w przypadku samodzielnych publicznych zakładów opieki zdrowotnej jest niezwykle długi”, w związku z czym dopiero w dniu 10 listopada 2010r. Krakowskie Pogotowie

Ratunkowe mogło zwrócić się do wydziału Polityki Społecznej Małopolskiego Urzędu Wojewódzkiego o wpis do rejestru, który otrzymano w dniu 12 listopada 2010r.

Protest został pozostawiony bez rozpoznania z powodu przekroczenia terminu na jego złożenie.

Nie zgadzając się ze sposobem liczenia terminów przez komisję konkursową Krakowskie Pogotowie Ratunkowe złożyło protest z dnia 23 listopada 2010r. na pozostawienie protestu z dnia 16 listopada 2010r. bez rozpoznania. Odwołujący wskazał, że termin do wniesienia protestu rozpoczyna swój bieg z chwilą otrzymania zawiadomienia o czynności komisji drogą pocztową.

Komisja konkursowa oddaliła w/w protest Oferenta z dnia 23 listopada 2010r.

Odwołujący w dniu 2 grudnia złożył protest na czynność komisji polegającą na oddaleniu protestu oferenta z dnia 23 listopada 2010r.

Ponadto Odwołując dodał, że jest przekonany, że jego oferta byłaby przyjęta jako spełniająca wymagania konkursowe, gdyby komisja dopuściła możliwość późniejszego przedłożenia decyzji Wojewody Małopolskiego o wpisie komórki do rejestru.

Oferent został zawiadomiony, że zgodnie z art. 10 § 1 kodeksu postępowania administracyjnego przed wydaniem decyzji Oferentowi przysługuje prawo wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów w/w postępowania oraz zgłoszonych żądań dotyczących przedmiotowego odwołania. Pismem z dnia 23 grudnia 2010r. Odwołujący poinformował, że nie zamierza korzystać z przysługującego mu uprawnienia.

Rozpatrując odwołanie Dyrektor Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Krakowie stwierdził, co następuje.

W decyzji numer 47/AOS/2011 z dnia 4 stycznia 2011r. Dyrektor Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia w Krakowie stwierdził, że argumenty odwołującego nie zasługują na uwzględnienie bowiem komisja konkursowa procedowała zgodnie z obowiązującymi przepisami regulującymi postępowanie w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej.

Zgodnie z §13 ust. 1 lit a) zarządzenia Nr 49/2010/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 31 sierpnia 2010 r. w sprawie warunków postępowania dotyczących zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej Oferta w formie pisemnej w przypadku zakładów opieki zdrowotnej powinna zawierać decyzję o wpisie do rejestru zakładów opieki zdrowotnej wojewody albo ministra właściwego do spraw zdrowia, albo wypis z takiego rejestru, wystawione nie wcześniej niż 6 miesięcy przed upływem terminu składania ofert. W/w zarządzenie Prezesa NFZ nie przewiduje żadnych wyjątków w

w/w zakresie. Decyzji o wpisie do rejestru zakładów opieki zdrowotnej wojewody albo ministra właściwego do spraw zdrowia, albo wypisu z takiego rejestru nie może więc być zastąpione przez oświadczenie Oferenta.

Powyższe stanowisko było również prezentowane na szkoleniach prowadzonych przez MOW NFZ przed rozpoczęciem kontraktowania.

Oferta Odwołującego numer 06-11-000276/AOS/02/1/02.1500.001.02/1/1/0402 nie zawierała decyzji o właściwym wpisie do rejestru zakładów opieki zdrowotnej dla miejsca udzielania świadczeń wykazanego w ofercie, albo wypisu z takiego rejestru. W związku z powyższym zgodnie z art. 149 ust. 3 ustawy, Oferent został wezwany do uzupełnienia tego braku formalnego oferty w określonym terminie, pod rygorem odrzucenia oferty.

W dniu 3 listopada 2010r., jako uzupełnienie w/w braku formalnego oferty, przedłożono oświadczenie Oferenta, że „na dzień 1.01.2011 roku, tj. rozpoczęcia realizacji świadczeń odpis z rejestru zakładów opieki zdrowotnej odpis zostanie dostarczony”. W związku z powyższym należy przyjąć, że Oferent w terminie nie przedłożył wymaganego dokumentu. Zgodnie więc z w/w 149 ust. 3 ustawy oferta numer 06-11-000276/AOS/02/1/02.1500.001.02/1/1/0402 została odrzucona na posiedzeniu komisji w dniu 4 listopada 2010r. z powodu nie przedłożenia w terminie wszystkich wymaganych dokumentów i nie uzupełnienia ich w terminie. Oferent został zawiadomiony o odrzuceniu oferty poprzez wysłanie faxu w dniu 5 listopada 2010r. na numer wskazany w ofercie tj.: 12 424 43 00 oraz poprzez przesłanie przesyłki drogą pocztową.

Ustosunkowując się natomiast do rozpatrywania przez komisję konkursową protestów złożonych przez Oferenta stwierdzono co następuje.

Zgodnie z art. 153 ust. 1. ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (*t.j. Dz.U. 2008 Nr 164, poz. 1027 ze zm.*) w toku postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, do czasu zakończenia postępowania, oferent może złożyć do komisji umotywowany protest w terminie 7 dni roboczych od dnia dokonania zaskarżonej czynności.

Oferent, składając w dniu 16 listopada 2010r. protest na odrzucenie oferty, uchybił w/w terminowi, bowiem złożył protest w 9 dniu roboczym od dnia dokonania zaskarżonej czynności. Zgodnie z ustawą z dnia 18 stycznia 1951 r. o dniach wolnych od pracy (*Dz. U. z dnia 19 stycznia 1951 r. Nr 4 poz. 28 ze zm.*) dniami wolnym w okresie biegu w/w terminu były jedynie niedziele (7 listopada 2010r. oraz 14 listopada 2010r.) oraz dzień 11 listopada 2010r.

Zgodnie z art. 153 ust. 4 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, *protest złożony po terminie nie podlega rozpatrzeniu.*

Komisja konkursowa zasadnie więc pozostawiła bez rozpatrzenia protest Odwołującego z dnia 16 listopada 2010r. Przede wszystkim podkreślić bowiem należy, że komisja konkursowa w toku postępowania w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej proceduje zgodnie z ustawą o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych.

Zasadnie również Komisja nie uwzględniła protestu Oferenta z dnia 23 listopada 2010r.

Zgodnie z art. 153 ust. 1 tej ustawy oferent może złożyć do komisji umotywowany protest w terminie 7 dni roboczych od dnia dokonania zaskarżonej czynności. Termin na wniesienie protestu komisja obliczała zgodnie z tym przepisem oraz z uwzględnieniem zasady, że jeżeli początkiem terminu oznaczonego w dniach jest pewne zdarzenie, nie uwzględnia się przy obliczaniu terminu dnia, w którym to zdarzenie nastąpiło. Komisja więc jako pierwszy dzień biegu terminu uznała dzień 5 listopada 2010r, a nie jak twierdził Oferent – dzień 4 listopada 2010r.

Nie można zgodzić się także z twierdzeniem Oferenta, że termin do wniesienia protestu powinien być liczony od dnia „otrzymania zawiadomienia o czynności komisji”. Jeżeli przedmiotem zaskarżenia jest czynność komisji polegająca na odrzuceniu oferty, to termin ten liczy się od dnia dokonania tej czynności, tj. odrzucenia oferty. Powyższe wynika z literalnego brzmienia wyżej przytoczonego art. 153 ust. 1 ustawy. Podkreślić przy tym należy, że ustawodawca w tej samej ustawie w różny sposób reguluje sposób liczenia terminów do wniesienia środków zaskarżenia. Zgodnie z art. 154 ust. 1 ustawy świadczeniodawca biorący udział w postępowaniu może wnieść do dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu, w terminie 7 dni od dnia ogłoszenia o rozstrzygnięciu postępowania, a zgodnie z art. 154 ust. 5 ustawy świadczeniodawca wnosi odwołanie, od decyzji dyrektora MOW NFZ, w terminie 7 dni od dnia otrzymania tej decyzji. Biorąc powyższe pod uwagę należy przyjąć, że ustawodawca celowo zróżnicował sposób liczenia terminów do wnoszenia środków zaskarżenia, a komisja konkursowa i oferenci są zobowiązani ich przestrzegać.

Oferent został zawiadomiony o odrzuceniu oferty poprzez wysłanie faxu w dniu 5 listopada 2010r. na numer wskazany w ofercie tj.: 12 424 43 00 oraz poprzez przesłanie przesyłki drogą pocztową. Fax został wysłany w dniu 5 listopada 2010r. i uzyskano pozytywny wynik przesłania wiadomości. Na ten sam numer faxu były we wcześniejszym etapie postępowania przesyłane do Oferenta wezwania do usunięcia braków formalnych ofert i Oferent na ich podstawie dokonywał uzupełnień. Należy więc stwierdzić, że Oferent już w dniu 5 listopada 2010r. został poinformowany o czynności komisji w taki sposób, że mógł się zapoznać z jej treścią.

Zasadnie również komisja nie uwzględniła protestu Krakowskiego Pogotowia Ratunkowego z dnia 2 grudnia 2010r., gdyż argumenty podniesione przez Oferenta stanowiły *de facto* powtórzenie argumentacji zawartej w proteście z dnia 23 listopada 2010r., który komisja konkursowa oddaliła w dniu 26 listopada 2010r. podając uzasadnienie, o czym Oferent został powiadomiony. Komisja w całości podtrzymała argumenty zawarte w w/w piśmie zawiadamiającym o oddaleniu protestu z dnia 26 listopada 2010r.

W dniu 17 stycznia 2011r. Oferent wniósł odwołanie od decyzji Dyrektora Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia w Krakowie nr 47/AOS/2011 z dnia 4 stycznia 2011r do Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia.

Decyzją nr 2011/972/DSOZ z dnia 12 lipca 2011r. Prezes Narodowego Funduszu Zdrowia uchylił zaskarżoną decyzję nr 47/AOS/2011 z dnia 4 stycznia 2011r. i przekazał sprawę do ponownego rozpoznania organowi I instancji. W uzasadnieniu decyzji nr 2011/972/DSOZ potwierdzono prawidłowość postępowania komisji konkursowej w zakresie rozstrzygnięcia protestów wnoszonych przez Odwołującego w toku postępowania konkursowego nr 06-11-000276/AOS/02/1/02.1500.001.02/1. Prezes Narodowego Funduszu Zdrowia w Krakowie nie potwierdził jednak zasadności odrzucenia oferty Odwołującego.

Wypełniając decyzję Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia nr 2011/972/DSOZ z dnia 12 lipca 2011 roku Dyrektor Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia w Krakowie przystąpił do ponownego rozpoznania sprawy.

Oferent został zawiadomiony, że zgodnie z art. 10 § 1 *kodeksu postępowania administracyjnego* przed wydaniem decyzji Oferentowi przysługuje prawo wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów w/w postępowania oraz zgłoszonych żądań dotyczących przedmiotowego odwołania. W dniu 26 lipca 2011r. Odwołujący skorzystał z przysługującego mu uprawnienia.

W wyniku ponownego rozpatrzenia sprawy oraz analizy zgromadzonego materiału dowodowego w sprawie Dyrektor Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia stwierdza co następuje.

Komisja konkursowa zasadnie pozostawiła bez rozpatrzenia protest Odwołującego z dnia 16 listopada 2010r., stosując zapisy ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych. Podkreślić przy tym należy, zgodnie ze stanowiskiem Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia, że przepisy art. 39 i art. 46 *kodeksu postępowania administracyjnego* (t. j. Dz.U. Dz.U.00.98.1071 ze zm.) oraz art. 131 i art. 133

kodeksu postępowania cywilnego (Dz.U. 64.43.296 ze zm.), na które powołuje się Odwołująca, nie mają zastosowania w liczeniu terminu do wniesienia protestu. Postępowanie administracyjne w postępowaniach konkursowych rozpoczyna się dopiero od chwili wniesienia przez Odwołującego odwołania, zatem nie sposób twierdzić, że trwa ono już przed wydaniem rozstrzygnięcia przez Komisję konkursową. Z kolei kodeks postępowania cywilnego normuje postępowanie sądowe ze stosunków cywilnoprawnych, zaś postępowania konkursowe do tego rodzaju nie należą.

Przyjmując pogląd prawny wyrażony w decyzji Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia nr 2011/972/DSOZ z dnia 12 lipca 2011r. należy przyjąć, że Oferent posiada wpis do rejestru zakładów opieki zdrowotnej umożliwiający mu udzielanie świadczeń w zakresie chirurgii ogólnej. Zgodnie z załącznikiem 1a do zarządzenia Nr 62/2009/DSOZ Funduszu Zdrowia z dnia 2 listopada 2009r. *w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju ambulatoryjna opieka specjalistyczna* dopuszczalne jest kontraktowanie zakresów w komórkach innych niż określone w przedmiotowym załączniku, w przypadku gdy świadczenia będą realizowane zgodnie z profilem danego zakresu. Księga rejestrowa Odwołującego numer 12 – 00033 złożona w ramach postępowania nr 06-11-000276/AOS/02/1/02.1500.001.02/1 zawiera wpisy komórek organizacyjnych z oznaczeniem części X kodu resortowego: 05 – chirurgia ogólna.

Mając powyższe na uwadze, po ponownym rozpatrzeniu sprawy oraz dokonaniu ponownej analizy dokumentacji dotyczącej w/w postępowania konkursowego o numerze 06-11-000276/AOS/02/1/02.1500.001.02/1, odwołanie złożone przez Krakowskie Pogotowie Ratunkowe zasługuje na uwzględnienie i należało postanowić jak na wstępie.

DYREKTOR
Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Krakowie

Barbara Bulanowska

Pouczenie:

Na podstawie art. 154 ust 4 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz. U. 2008 nr 164, poz. 1027 ze zm.), od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Prezesa Funduszu. Odwołanie wnosi się za pośrednictwem Dyrektora Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego Funduszu ul. Ciemna 6, 31 – 056 Kraków w terminie 7 dni od dnia otrzymania decyzji Dyrektora Małopolskiego Oddziału Wojewódzkiego Funduszu.