

WPOK- WYCH-69048/2014

Warszawa, 30 czerwca 2014 r.

**Odwołujący**

Ewa Grześkowiak-Feluś  
Krzysztof Pączka  
Jadwiga Sokołowska-Alshimisawi  
ul. Belgijska 4  
02-511 Warszawa

**Strona postępowania:**

Maria Jadwiga Kamela  
03-982 Warszawa  
Ul. Bartosika 6/43

Starówka  
Spółka Z Ograniczoną Odpowiedzialnością  
00-159 Warszawa  
Ul. Andersa 37

Mazowieckie Centrum Stomatologii  
Spółka Z Ograniczoną Odpowiedzialnością  
00-301 Warszawa  
Ul. Nowy Zjazd 1

Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej  
"Magodent" Maciej Sadowski  
04-125 Praga-Południe  
Ul. Fieldorfa 40

Corten Medic Tomasz Sikora  
05-500 Nowa Iwiczna  
Ul. Krasickiego 29 N

Renata Stawicka - Wychowańska  
02-797 Warszawa  
Ul. Al. Ken 26/118

Specjalistyczna Przychodnia Lekarska  
Dla Pracowników Wojska Sp Zoz  
00-911 Warszawa  
Ul. Nowowiejska 31

Centralna Wojskowa Przychodnia Lekarska  
"Cepelek" Sp Zoz  
00-911 Śródmieście  
Ul. Koszykowa 78

"Centrum Medyczne Warszawskiego  
Uniwersytetu Medycznego"  
Spółka Z Ograniczoną Odpowiedzialnością  
02-097 Warszawa

Ul. Banacha 1a

Samodzielny Zespół Publicznych  
Zakładów Lecznictwa Otwartego  
Warszawa Praga-Północ  
03-719 Warszawa  
Ul. Jagiellońska 34

Corten Medic Praga Tomasz Sikora  
Spółka Jawna  
03-738 Warszawa  
Ul. Kijowska 1

Jakub Kamela  
04-570 Warszawa  
Ul. Kościuszkowców 3

Corten Medic Tomasz Sikora  
05-500 Nowa Iwiczna  
Ul. Krasickiego 29 N

Alfred Pataj  
02-827 Warszawa  
Ul. Menueta 30

"Mokotowskie Centrum Osteoporozy"-  
Bogdan Oleksiak I Wspólnicy-Spółka Jawna  
2-707 Warszawa  
Ul. Puławska 120/124

Klinika Stomatologiczna Imari  
Irmina Hezner-Sułkowska Spółka Jawna  
01-057 Warszawa  
Ul. Anielewicza 35/7

Samodzielny Zespół Publicznych  
Zakładów Lecznictwa Otwartego  
Warszawa-Targówek  
03-545 Warszawa  
Ul. Tykocińska 34

Szpital Kliniczny Dzieciątka Jezus  
02-005 Warszawa  
Ul. Lindleya 4

Przychodnia Stomatologiczna Prot-Dent  
03-289 Warszawa  
Ul. Ostródzka 107g

Irmina Hezner-Sułkowska  
01-057 Warszawa  
Ul. Anielewicza 35/7

Warszawskie Centrum Zdrowia Sp. Z O.O.  
2-018 Ochota  
Ul. Nowogrodzka 76

Corten Medic Tomasz Sikora  
05-500 Nowa Iwiczna  
Ul. Krasickiego 29 N

Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej  
Warszawa-Ursynów  
02-786 Warszawa  
Ul. Zamiany 13

Samodzielny Zespół Publicznych  
Zakładów Lecznictwa Otwartego  
Warszawa-Ochota  
02-353 Warszawa  
Ul. Szczęśliwicka 36

Maria Pałasz  
02-791 Warszawa  
Ul. Meander 2a/13

Lek-Med -Małgorzata Kozłowska  
I Wspólnicy -Spółka Jawna  
01-354 Warszawa  
Ul. Synów Pułku 9

Corten Medic Tomasz Sikora  
05-500 Nowa Iwiczna  
Ul. Krasickiego 29 N

Wojskowy Instytut Medycyny Lotniczej  
01-755 Warszawa  
Ul. Krasińskiego 54/56

Przychodnia Lekarska Aon Spzoz  
00-910 Warszawa  
Al Gen Chruściela 103

### **DECYZJA NR 27/2014/ODW**

Na podstawie art. 154 ust. 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. z 2008 r. Dz. U. Nr 164, poz. 1027 z późn. zm.):

### **ODD A L A M**

odwołanie Ewy Grześkowiak-Feluś, Krzysztofa Pączka, Jadwigi Sokołowskiej-Alshimisawi od rozstrzygnięcia postępowania nr 07-14-000269/STM/07/1/07.0000.214.02/ w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej prowadzonego przez Narodowy Fundusz Zdrowia - Mazowiecki Oddział Wojewódzki z siedzibą w Warszawie w trybie konkursu ofert w rodzaju leczenie stomatologiczne w zakresie świadczenia protetyki stomatologicznej.

### **UZASADNIENIE**

Zgodnie z postanowieniami art. 152 ust. 1 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, zwanej dalej ustawą, świadczeniodawcom, których

interes prawny doznał uszczerbku w wyniku naruszenia przez Narodowy Fundusz Zdrowia (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 ustawy.

W myśl art. 154 ust. 1, 2 i 3 ustawy, 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. Wniesienie odwołania wstrzymuje zawarcie umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej do czasu jego rozpatrzenia. Po rozpatrzeniu odwołania dyrektor oddziału wojewódzkiego Funduszu wydaje decyzję administracyjną uwzględniającą lub oddalającą odwołanie.

Zgodnie z art. 154 ust. 4, 5 i 6 ustawy od decyzji dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu świadczeniodawcy przysługuje wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy. Wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy składa się do dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu w terminie 7 dni od dnia doręczenia decyzji o której mowa w art. 154 ust. 3 ustawy. Dyrektor oddziału wojewódzkiego Funduszu rozpatruje wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy w terminie 14 dni o dnia jego otrzymania i wydaje decyzję administracyjną w sprawie. Decyzja dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu wydana na skutek ponownego rozpatrzenia sprawy podlega natychmiastowemu wykonaniu.

Stronami postępowania, o których mowa w art. 154 ust. 1-6 ustawy, są świadczeniodawca, który złożył odwołanie lub wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy oraz świadczeniodawcy, którzy zostali wybrani do udzielania świadczeń opieki zdrowotnej w danym postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej.

Na podstawie art. 154 ust. 7 ustawy w przypadku uwzględnienia odwołania dotyczącego rozstrzygnięcia postępowania w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, przeprowadza się postępowanie w trybie rokowań ze świadczeniodawcą, który złożył wskazane odwołanie, chyba że z opisu przedmiotu zamówienia wynika, że umowę o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej zawiera się z jednym świadczeniodawcą na danym obszarze. W takim przypadku dyrektor oddziału wojewódzkiego Funduszu ponownie przeprowadza postępowanie w sprawie zawarcia umowy.

W dniu 21 marca 2014 r. Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ ogłosił postępowanie nr 07-14-000269/STM/07/1/07.0000.214.02/ w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w trybie konkursu ofert w rodzaju leczenie stomatologiczne w zakresie świadczenia protetyki stomatologicznej dotyczące zapewnienia świadczeń opieki zdrowotnej w okresie od dnia 1 lipca 2014 r. do dnia 30 czerwca 2017 r.

Odwołujący złożył ofertę z zachowaniem terminu określonego w ogłoszeniu o postępowaniu.

Komisja konkursowa dokonała wszechstronnej analizy złożonych ofert, w szczególności pod kątem spełnienia przez oferentów kryteriów określonych w zarządzeniu Nr 3/2014/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 23 stycznia 2014 r. w sprawie określenia kryteriów oceny ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (ze zm.), tj. ciągłości, kompleksowości, jakości, dostępności oraz ceny.

Oferent został wezwany do usunięcia braków formalnych dnia 24 kwietnia 2014 roku.

- załącznik nr 1a do zarządzenia nr 57/2013/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 2 października 2013r. „oświadczenie oferenta o wpisach do rejestrów” – na oświadczeniu złożonym w ofercie wskazano w pkt. 3 odpowiedź „nie dotyczy”, co jest niezgodne ze stanem faktycznym w przypadku spółek cywilnych;
- oświadczenie oferenta potwierdzające zawarcie przez oferenta umowy ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej oferenta za szkody wyrządzone w związku z udzielaniem świadczeń w zakresie przedmiotu postępowania na cały okres obowiązywania umowy;
- kopię umów z podwykonawcami (bez postanowień określających finansowanie) albo zobowiązanie podwykonawców do zawarcia umów z oferentem, zawierające zastrzeżenie o prawie funduszu do przeprowadzania kontroli na zasadach określonych w ustawie. Braki Oferent uzupełnił 30 kwietnia 2014 r.

W dniu 26 maja 2014 r. Odwołujący został zaproszony do negocjacji, w wyniku których ustalono liczbę i cenę świadczeń opieki zdrowotnej i podpisano protokół z negocjacji.

Oferta Odwołującego została sklasyfikowana na pozycji numer 21 (uzyskując łącznie 15 pkt) w zestawieniu stanowiącym wynik porównania ofert biorących udział w danym postępowaniu oraz obliczeń systemu, z uwzględnieniem dyspozycji art. 148 ustawy (ranking końcowy) Ww. pozycja w rankingu były powodem niewybrania oferty.

Ranking końcowy przedstawia tabela nr 1 stanowiąca załącznik do niniejszej decyzji.

Rozstrzygnięcie postępowania nastąpiło w dniu 6 czerwca 2014 r.

Do udzielania świadczeń wybrano 29 oferentów.

Odwołujący złożył odwołanie od powyższego rozstrzygnięcia, które wpłynęło do Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w dniu 12 czerwca 2014 r. Tym samym odwołanie należy uznać za złożone w terminie.

W odwołaniu podniesiony został zarzut niewybrania oferty Odwołującego.

Odwołujący, zgodnie z art. 10 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2013, poz. 267 z późn. zm.) zwanym dalej k.p.a., został poinformowany o możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Na podstawie art. 36 k.p.a. Odwołujący został poinformowany o przedłużeniu termin postępowania administracyjnego do dnia 30 czerwca 2014 r.

W ocenie Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ odwołanie Ewy Grześkowiak-Feluś, Krzysztofa Pączka, Jadwigi Sokołowskiej-Alshimisawi nie zasługuje na uwzględnienie z następujących przyczyn.

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, co determinuje sposób postępowania w przypadku wniesienia środka odwoławczego (wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 24 marca 2009 r., sygn. VII SA/Wa 2012/08). Poza ustaleniem samego faktu naruszenia zasad postępowania organ rozpoznający środek odwoławczy zobowiązany jest do dokonania wnikliwej oceny, czy i w jakim zakresie naruszenie to realnie spowodowało doznanie uszczerbku w interesie prawnym podmiotu. Skuteczne wniesienie odwołania jest zatem ściśle uzależnione od związku przyczynowo - skutkowego pomiędzy naruszeniem zasad postępowania a uszczerbkiem w interesie prawnym świadczeniodawcy.

Należy zauważyć, że pojęcie strony i interesu prawnego może być wyprowadzone tylko z przepisów prawa materialnego, a wręcz, że ma on wprost charakter materialnoprawny (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 27 września, sygn. akt I SA 2326/00). Tak pojmowany interes prawny oferenta polega na tym, żeby jego oferta została przez kontrahenta przyjęta (wybrana) zawsze wtedy, gdy na to zasługuje i w pełnym zakresie, w jakim na wybór zasługiwała, uwzględniając przewidziany prawem zakres swobody komisji konkursowej, umożliwiający wybór oferty lub większej liczny ofert, które

zapewniają ciągłość udzielania świadczeń opieki zdrowotnej, ich kompleksowość oraz dostępność, jak też przedstawiają najkorzystniejszy bilans ceny w odniesieniu do przedmiotu zamówienia. W przypadku udziału w postępowaniu więcej niż jednego oferenta, interes prawny każdego z nich polega także na tym, by wszyscy świadczeniodawcy ubiegający się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej traktowani byli równo i by postępowanie prowadzone było z zachowaniem zasad uczciwej konkurencji pomiędzy oferentami.

Zasadniczy zarzut zawarty w odwołaniu dotyczy niewybrania przez Komisję konkursową oferty Odwołującego.

W tym miejscu należy przytoczyć Wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego siedziba w Warszawie z dnia 6 listopada 2009 r. VI SA/Wa 673/09

Aby można było wnieść środek odwoławczy lub skargę, muszą wystąpić łącznie dwa elementy: 1) naruszenie przez Narodowy Fundusz Zdrowia zasad postępowania określonych przez ustawę lub wydane na jej podstawie akty wykonawcze oraz dokumenty wydane przez Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia i 2) naruszenie interesu prawnego świadczeniodawcy poprzez naruszenie wyżej wymienionych zasad postępowania. Mając na uwadze zasady, jakie obowiązują w postępowaniu o zawarcie umów stwierdzić trzeba, że świadczeniodawca może skutecznie wnieść środek odwoławczy i skargę, w sytuacji, gdy Fundusz naruszy określone przepisami powszechnie obowiązującymi lub przepisami wydanymi na ich podstawie przez Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia zasady postępowania w rozumieniu zarówno materialnoprawnym (np. wymagania od świadczeniodawców), jak i proceduralnym (np. warunki postępowania). Także naruszenie zasad postępowania skutkuje naruszeniem interesu prawnego świadczeniodawcy.

Twierdzenie Odwołującego jest nieuprawnione i nie znajduje potwierdzenia w rzeczywistości.

Odwołujący nie został wybrany do udzielania świadczeń opieki zdrowotnej z uwagi na fakt, iż uzyskał zbyt niską liczbę punktów oraz z powodu wyczerpania środków finansowych przeznaczonych na postępowanie..

Komisja konkursowa prowadząc postępowanie z zachowaniem zasad, o których mowa w art. 134 ust. 1 ustawy i dokonując wyboru najlepszych ofert, nie naruszyła zasad postępowania, dlatego też nie można stwierdzić naruszenia interesu prawnego Odwołującego.

Mając powyższe na uwadze Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ uważa, iż zarzuty podniesione w odwołaniu złożonym przez Odwołującego nie zasługują na

uwzględnienie.

W konsekwencji brak jest podstaw do uwzględnienia odwołania wniesionego przez Odwołującego.

Wobec powyższego postanowiono jak w sentencji.

z up. Dyrektora MOW NFZ  
ZASTĘPCA DYREKTORA  
ds. Szczęśliwych i Ciężarniobiorców  
*[Podpis]*  
*dr n. med. Sławomir Adam Tarka*

#### Pouczenie

Na podstawie art. 154 ust. 4 i 5 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. z 2008r .Dz. U. Nr 164, poz. 1027 z późn. zm.) od decyzji Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ przysługuje wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy. Wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy składa się do Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ, w terminie 7 dni od dnia otrzymania decyzji Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ.

Otrzymują:

1 x adresat;

1 x strona postępowania;

1 x a/a.

Załączniki:

- ranking końcowy postępowania