

znak:DOP-422-612-KW/2009

Warszawa, dnia 6 stycznia 2009r.

Alliance Medical Sp. z o.o.  
Ul. Wołodyjowskiego 56A  
02-724 Warszawa**DECYZJA NR 1/2009/ODW**

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. 2008 Nr 164, poz. 1027 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą oraz art. 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tj. Dz. U. z 2000 r. nr 98, poz. 1071, z późn. zm.), postanawia się, co następuje:

**ODDAŁA SIĘ**

**odwołanie oferenta Alliance Medical Sp. z o.o. z siedzibą przy ul. Wołodyjowskiego 56A, 02-724 Warszawa prowadzącej NZOZ Alliance Medical Polska, Łódź, Plac Zwycięstwa 2 od rozstrzygnięcia postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej prowadzonego w trybie konkursu ofert nr 07-09-000093/AOS/02/3/02.7250.072.02/1 ogłoszonego w dniu 29 października 2008r. w rodzaju ambulatoryjna opieka specjalistyczna w zakresie badania rezonansu magnetycznego przez Narodowy Fundusz Zdrowia - Mazowiecki Oddział Wojewódzki z siedzibą w Warszawie.**

**UZASADNIENIE**

Zgodnie z postanowieniami 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 ustawy. W myśl art. 154 ust. 1, 2 i 4 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. Odwołanie rozpatrywane jest w terminie 7 dni od dnia jego otrzymania. 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. Od decyzji dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu przysługuje odwołanie do Prezesa Funduszu. Odwołanie wnosi się za pośrednictwem dyrektora właściwego oddziału wojewódzkiego Funduszu.

Z wyż. cyt. przepisów wynika, że przedmiotem rozstrzygnięcia organu rozpoznającego odwołanie jest badanie naruszenia interesu prawnego odwołującego się wskutek naruszenia zasad postępowania. Przedmiot badania organu jest zatem skonkretyzowany do określonego podmiotu (odwołującego się) i do określonych czynności komisji podejmowanych w stosunku do tego podmiotu. Organ rozpoznający odwołanie bada, czy rozstrzygnięcie postępowania dokonane przez komisję zostało podjęte z naruszeniem zasad postępowania i czy wskutek tego doszło do naruszenia interesu prawnego odwołującego się, przy czym dla uwzględnienia odwołania obie te przesłanki muszą wystąpić łącznie.

W dniu 29 października 2008 r. Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia ogłosił postępowanie w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w trybie konkursu ofert nr 07-09-000093/AOS/02/3/02.7250.072.02/1 w rodzaju ambulatoryjna opieka specjalistyczna, w zakresie badania rezonansu magnetycznego (MR) na terenie województwa mazowieckiego, dotyczącego zapewnienia świadczeń opieki zdrowotnej na tym terenie w okresie od 1 stycznia 2009r. do 31 grudnia 2010r.

Odwołujący złożył ofertę w ww. postępowaniu nr 07-09-000093[02/3]-0004/00.

Rozstrzygnięcie postępowania nastąpiło w dniu 19 grudnia 2008r.

Odwołujący złożył odwołanie w terminie.

W dniu 12 listopada 2008r. Alliance Medical Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie przy ul. Wołodyjowskiego 56A prowadząca NZOZ Alliance Medical Polska z siedzibą w Łodzi, złożyła ofertę w przedmiotowym postępowaniu.

W wyniku przeprowadzonej analizy złożonej oferty, komisja konkursowa stwierdziła m.in. brak aktualnej decyzji o wpisie do rejestru zakładów opieki zdrowotnej prowadzonego przez wojewodę. Załączony do oferty odpis z księgi rejestrowej opatrzony jest co prawda datą 17.10.2008r. ale o aktualności dokumentu nie decyduje tylko i wyłącznie data wystawienia dokumentu ale również jego treść.

Przedmiotowe postępowanie zostało ogłoszone w rodzaju: ambulatoryjna opieka specjalistyczna, w zakresie: badania rezonansu magnetycznego (MR) **na terenie województwa mazowieckiego**. A zatem oferent, który składa ofertę na przedmiotowe postępowanie powinien posiadać miejsce udzielania świadczeń opieki zdrowotnej na terenie województwa mazowieckiego. Z dokumentów przedstawionych w ofercie wynika, że odwołujący nie ma miejsca udzielania świadczeń na terenie województwa mazowieckiego. Jedynym wyodrębnionym miejscem udzielania świadczeń wykazany w wypisie z rejestru zakładów opieki zdrowotnej prowadzonego przez wojewodę jest teren województwa łódzkiego tj. Łódź, ul. Plac Zwycięstwa 2. Zgodnie z Zarządzeniem Nr 76/2008/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 3 października 2008r. w sprawie warunków postępowania dotyczących zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, przez miejsce udzielania świadczeń rozumie się pomieszczenia lub zespół pomieszczeń oferenta lub podwykonawcy oferenta, w tej samej lokalizacji, powiązanych funkcjonalnie i organizacyjnie, w celu wykonywania świadczeń określonego zakresu. W związku

z powyższym komisja konkursowa wezwała odwołującego do uzupełnienia braków formalnych w wyznaczonym terminie tzn. do dnia 26.11.2006r. do godz. 14<sup>00</sup> **pod rygorem odrzucenia oferty.**

Odwołujący w wyznaczonym terminie nie uzupełnił braków formalnych – nie przedłożył wypisu z rejestru zakładów opieki zdrowotnej prowadzonego przez wojewodę z wyodrębnioną komórką organizacyjną na terenie województwa mazowieckiego.

Ponadto zgodnie z art. 97 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. z 2008r. Nr 164, poz. 1027 z późn. zm.) w zakresie działania Funduszu leży w szczególności określenie jakości i dostępności oraz analiza kosztów świadczeń opieki zdrowotnej w zakresie niezbędnym dla prawidłowego zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej. W tej sytuacji, Fundusz mając na celu rzeczywiste oszacowanie dostępności do świadczeń na terenie objętym postępowaniem (województwo mazowieckie) jednoznacznie zdefiniował w zarządzeniu nr 80/2008/DSOZ Prezesa NFZ z dnia 14 października 2008r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju: ambulatoryjna opieka specjalistyczna, pojęcie lokalizacji jako budynek lub zespół budynków oznaczonych tym samym adresem, w którym zlokalizowane jest miejsce udzielania świadczeń. Analiza dostępności do świadczeń opieki zdrowotnej nie jest możliwa bez informacji, na jakim terenie oraz w jakim terminie będą wykonywane badania w okresie obowiązywania umowy. Fundusz przy realizacji zadań wymienionych w ust. 3 oraz innych zadań określonych w ustawie powinien kierować się interesem świadczeniodawców.

W dniu 2 grudnia 2008r. do Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ wpłynął protest na czynność komisji konkursowej dotyczący odrzucenia oferty, złożony przez Alliance Medical Sp. z o.o. z siedzibą przy ul. Wołodyjowskiego 56A, 02-724 Warszawa. W dniu 5 grudnia 2008r. komisja konkursowa rozstrzygnęła protest uznając go za oczywiście bezzasadny oraz zamieszczając informację w tej sprawie na stronie internetowej Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ i tablicy ogłoszeń. Dodatkowo zostało wysłane do odwołującego „Zawiadomienie oferenta o rozstrzygnięciu protestu” zawierające szczegółowe uzasadnienie decyzji komisji.

W dniu 19 grudnia 2008r. nastąpiło rozstrzygnięcie postępowania konkursowego nr 07-09-000093/AOS/02/3/02.7250.072.02/1w rodzaju ambulatoryjna opieka specjalistyczna, zakres badania rezonansu magnetycznego (MR), na terenie województwa mazowieckiego w okresie od 1 stycznia 2009r. do 31 grudnia 2010r.

Odwołujący w złożonym odwołaniu podnosi, że w prowadzonym postępowaniu konkursowym zostały naruszone:

- art. 134 ust. 2 ustawy w zw. z art. 5 ust. 41 ustawy poprzez zastosowanie w toku postępowania konkursowego zasad innych niż wymienione w dziale IV ustawy oraz przyjęcie definicji świadczeniodawcy nie wynikającej z przepisów prawa.

Zgodnie z art. 132 ust. 2 ustawy umowa o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej może być zawarta wyłącznie ze świadczeniodawcą, który został wybrany do udzielania świadczeń opieki zdrowotnej na zasadach określonych w niniejszym dziale a zatem w drodze konkursu ofert. Oferta złożona przez Alliance Medical Sp. z o.o. z siedzibą przy ul. Wołodyjowskiego 56A, 02-724 Warszawa została odrzucona z powodu nie spełnienia wymaganych warunków a nie z powodu błędnie zastosowanej definicji określającej świadczeniodawcę. Prezes, w drodze zarządzenia, na podstawie art. 146 ustawy, określa przedmiot postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, kryteria oceny ofert oraz **warunki wymagane od świadczeniodawców**. Zgodnie z cytowanym przepisem w Zarządzeniu Nr 80/2008/DOZ Prezes NFZ określił wymagane warunki od świadczeniodawców, których Odwołujący nie spełnił. W toku konkursu ofert komisja ocenia ofertę pod kątem jej zgodności z wymaganiami

określonymi przez Prezesa NFZ zgodnie z delegacją ustawową. A zatem twierdzenie Odwołującego o wprowadzeniu przez MOW NFZ ograniczeń w powyższym zakresie jest bezpodstawne;

- przeprowadzenie postępowania konkursowego nastąpiło w oparciu o niezgodne z obowiązującymi przepisami prawa regulacje.

Zgodnie z art. 146 ust. 1 pkt 3) ustawy Prezes NFZ określa warunki wymagane od świadczeniodawców. Na podstawie wspomnianego przepisu Prezes NFZ wydał Zarządzenie nr 80/2008/DOZ, w którym szczegółowo określił wymagania w stosunku do świadczeniodawców ubiegających się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej.

Natomiast Zarządzenie nr 76/2008/DSOZ Prezesa NFZ określające warunki postępowania dotyczące zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, wydane zostało na podstawie art. 102 ust. 5 pkt 21 i 25 ustawy. Jednocześnie Odwołujący złożył załącznik nr 2 do wspomnianego zarządzenia, w którym oświadczył, że zapoznał się z warunkami postępowania oraz z warunkami zawierania umów i nie zgłasza do nich zastrzeżeń oraz przyjmuje je do stosowania.

- art. 22 oraz art. 32 ust. 2 Konstytucji RP przez ich całkowite pominięcie i nieuwzględnienie polegające na wprowadzeniu w drodze pozaustawowej tj. poprzez Zarządzenie Prezesa NFZ nr 80/2008/DSOZ zasad ograniczających wolność gospodarczą.

Wyłonienie świadczeniodawców w postępowaniu konkursowym ma przede wszystkim na celu realizację zadania ustawowego tj. zapewnienie udzielania świadczeń opieki zdrowotnej na danym obszarze. W toku postępowania Fundusz zobowiązany jest zapewnić równe traktowanie świadczeniodawców, z zachowaniem zasad uczciwej konkurencji. Wybór świadczeniodawców dokonywany jest z uwzględnieniem kryteriów oceny ofert, tzn. kompleksowości, dostępności, ciągłości, jakości i oferowanej ceny. Określenie dodatkowych wymogów w stosunku do świadczeniodawców w poszczególnych rodzajach świadczeń ma na celu zagwarantowanie, że świadczenia będą udzielane na danym obszarze w sposób nieprzerwany, kompleksowy i z uwzględnieniem odpowiedniej jakości, a dostępność do nich nie będzie w żaden sposób ograniczona. Należy pamiętać, że zgodnie z ustawą o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych Fundusz działa w imieniu własnym na rzecz ubezpieczonych. Jest to podstawowe zadanie Narodowego Funduszu Zdrowia, który w ten sposób realizuje konstytucyjną zasadę równego dostępu do świadczeń opieki zdrowotnej uszczegółowioną w przytoczonej powyżej ustawie. Tym samym zarzut odwołującego dotyczący ograniczania wolności gospodarczej oraz dyskryminacji przez Fundusz jest bezpodstawny, biorąc pod uwagę fakt, iż Fundusz przeprowadza postępowanie na podstawie ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, a odwołujący złożył oświadczenie, że zapoznał się z warunkami postępowania oraz z warunkami zawierania umów i nie zgłasza do nich zastrzeżeń oraz przyjmuje je do stosowania.

- przepisy ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów oraz o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji.

W odniesieniu do ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (t.j. Dz. U. 2003 Nr 153, poz. 1503 z późn. zm.) należy zaznaczyć, że Fundusz nie jest przedsiębiorcą w rozumieniu tej ustawy, tzn. nie uczestniczy w działalności gospodarczej. Trudno także wywnioskować jaki konkretnie zarzut stawia odwołujący spośród katalogu zarzutów wymienionych enumeratywnie w art. 3 ust. 2 tej ustawy, cyt.: „Czynami nieuczciwej konkurencji

są w szczególności: wprowadzające w błąd oznaczenie przedsiębiorstwa, fałszywe lub oszukańcze oznaczenie pochodzenia geograficznego towarów albo usług, wprowadzające w błąd oznaczenie towarów lub usług, naruszenie tajemnicy przedsiębiorstwa, nakłanianie do rozwiązania lub niewykonania umowy, naśladownictwo produktów, pomawianie lub nieuczciwe zachwalanie, utrudnianie dostępu do rynku, przekupstwo osoby pełniące funkcję publiczną, a także nieuczciwa lub zakazana reklama, organizowanie systemu sprzedaży lawinowej oraz prowadzenie lub organizowanie działalności w systemie konsorcyjnym.”

Podobnie ustawa z dnia 16 lutego 1997 r. o ochronie konkurencji konsumentów (Dz. U. Nr 50, poz. 331 z późn. zm.) nie dotyczy Funduszu. Zgodnie z art. 9 ust. 1 ustawy: „zakazane jest nadużywanie pozycji dominującej na rynku właściwym przez jednego lub kilku przedsiębiorców”. Narodowy Fundusz Zdrowia nie jest przedsiębiorcą, lecz zgodnie z art. 96 ust. 1 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych państwową jednostką organizacyjną posiadającą osobowość prawną. W związku z powyższym należy uznać zarzuty odwołującego za bezzasadne.

W świetle powyższego należy stwierdzić, że komisja konkursowa przeprowadzając postępowanie konkursowe nie naruszyła zasad wynikających z art. 134 cytowanej ustawy, a wszelkie czynności zostały dokonane zgodnie z jej treścią oraz rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 15 grudnia 2004r. w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej przez Narodowy Fundusz Zdrowia, zapraszania do udziału w rokowaniach, składania ofert, powoływania i odwoływania komisji konkursowej oraz jej zadań (Dz.U. Nr 273, poz. 2719). A zatem przedstawione w odwołaniu zarzuty dotyczące naruszenia zasad przez komisję konkursową są bezpodstawne. Zachowane zostały również zasady równego traktowania wszystkich oferentów, w sposób bezstronny i gwarantujący uczciwą konkurencję.

**Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia z siedzibą w Warszawie zważył, co następuje:**

Postępowanie w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej jest ogłoszone i prowadzone w oparciu o następujące przepisy:

- 1) ustawę 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),
- 2) rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 15 grudnia 2004 r. w sprawie sposobu ogłaszania o postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej przez Narodowy Fundusz Zdrowia, zapraszania do udziału w rokowaniach, składania ofert, powoływania i odwoływania komisji konkursowej oraz jej zadań (Dz. U. nr 273, poz. 2719).

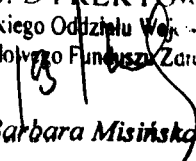
Komisja Konkursowa działa w oparciu o regulamin pracy komisji, prowadzącej postępowanie w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, przyjęty Uchwałą nr 36/2005/I Rady Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 4 października 2005 r., zwany dalej regulaminem.

Świadczeniodawcy ubiegający się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju ambulatoryjna opieka specjalistyczna, oprócz wymagań określonych przepisami prawa zobowiązani są spełnić wymagania określone przez Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia zarządzeniem nr 80/2008/DSOZ z dnia 14 października 2008r., w sprawie określania warunków zawierania i realizacji umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju ambulatoryjna opieka specjalistyczna.

W stosunku do oferentów zastosowano kryteria oceny ofert, określone na podstawie art. 146 pkt 2 ustawy, w zarządzeniu nr 86/2008/DSOZ z dnia 16 października 2008 r. z późn. zm. Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia w sprawie w sprawie określenia kryteriów oceny ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej.

W ocenie Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia odwołanie Alliance Medical Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie przy ul. Wołydyjowskiego 56A prowadzącej NZOZ Alliance Medical Polska z siedzibą w Łodzi, nie zasługuje na uwzględnienie albowiem komisja nie złamała obowiązujących w tej materii przepisów prawa, a co za tym idzie postępowanie nie naruszyło interesu prawnego odwołującego.

Wobec powyższego postanowiono jak w sentencji

p.o. DYREKTORA  
Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego  
Narodowego Funduszu Zdrowia  
  
*Barbara Misińska*

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) od decyzji dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu przysługuje odwołanie do Prezesa Funduszu. Odwołanie wnosi się za pośrednictwem dyrektora właściwego oddziału wojewódzkiego Funduszu, w terminie 7 dni od dnia otrzymania decyzji dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu.

Otrzymują:  
1 x adresat;  
1 x a/a.