

Katowice, 08.08.2023 r.

Znak sprawy: NFZ12-WO-I.4117.13.2023

Znak pisma: 2023.181085.MSz

**DECYZJA Nr 11/12/2023/OD**

Na podstawie art. 138 § 1 pkt 3 w związku z art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 775) oraz art. 154 ust. 3 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 2561 z późn. zm.), mając na uwadze prawomocny wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 20.04.2020 r. sygn. akt II GSK 317/21, po ponownym wszczęciu sprawy związanej z wniesionym przez Marka Nitkę Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej PERFECT-DENT wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy z dnia 05.07.2017 r., przy udziale stron:

1. DENTAL SERVICE - A.Kanas, Z.Cząstkiewicz Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-019 Katowice, Zygmunta Krasińskiego 25A
2. JAWI-MED-MACURA Spółka Jawna, 41-709 Ruda Śląska, Pokoju 8A
3. Andrzej Łyczba, 41-600 Świętochłowice, Katowicka 11

**Prezes Narodowego Funduszu Zdrowia w Warszawie orzeka:****umorzyć postępowanie w całości.****UZASADNIENIE**

Decyzją z dnia 29.06.2017 r. nr 12-9330/OD-11/WOKS/2017 Dyrektor ŚOW NFZ oddalił odwołanie oferenta - Marka Nitki Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej PERFECT-DENT od rozstrzygnięcia Komisji Konkursowej postępowania w trybie konkursu ofert nr 12-

17-000100/STM/07/1/07.0000.219.02/01 na realizację świadczeń opieki zdrowotnej za okres od 01.07.2017 r. do 30.06.2022 r. w rodzaju leczenie stomatologiczne, świadczenia ogólnostomatologiczne w znieczuleniu ogólnym. Odnosząc się do jedynego zarzutu, który wnioskodawca podniósł w odwołaniu, Dyrektor Śląskiego OW NFZ wskazał m.in. na okoliczność poinformowania wnioskodawcy, że przed wniesieniem odwołania udostępnienie dokumentacji postępowania konkursowego może nastąpić w trybie dostępu do informacji publicznej, a po wniesieniu odwołania od rozstrzygnięcia postępowania konkursowego istnieje możliwość zapoznania się z tą dokumentacją w ramach postępowania administracyjnego.

Od wymienionej decyzji odwołujący Marek Nitka Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej PERFEKT-DENT złożył wniosek o ponowne rozpoznanie sprawy z dnia 05.07.2017 r. zarzucając:

1. Udzielenie wnioskodawcy dostępu do akt oferentów dopiero po 20 dniach od złożenia wniosku drogą elektroniczną, tj. naruszenie art. 14 § 1 k.p.a.;
2. Nieuprawnione przyjęcie, że wnioskodawca dokonał zmiany odpowiedzi ankietowych z przy pytaniach 1.2.1.1., 1.2.4.4. i 1.3.1.3., a jednocześnie samowolną zmianę przez komisję konkursową odpowiedzi ankietowych wnioskodawcy z 'tak' na 'nie' na w/w pytania, tj. naruszenie art. 8 § 1 k.p.a.;
3. Naruszenie art. 7a § 1 k.p.a. poprzez jego niezastosowanie i nierozstrzygnięcie wątpliwości co do treści normy prawnej na korzyść strony. Wnioskodawca nie sprecyzował o jaką normę chodzi, wskazał natomiast, że oświadczenia przez niego złożone w postępowaniu konkursowym wywołują skutek prawny w myśl art. 60 k.c.;
4. Naruszenie przez organ art. 8 § 1 k.p.a. polegające na wezwaniu pracowników wnioskodawcy do siedziby ŚOW NFZ;
5. Nieuzasadnione zakwestionowanie przez komisję konkursową spełnienia warunku wykazania wśród personelu lekarzy dwóch specjalizacji za pomocą jednego lekarza posiadającego dwie specjalizacje, tj. naruszenie art. 8 § 1 k.p.a.;
6. Nieuzasadnione zakwestionowanie wieku sprzętu wykazanego przez wnioskodawcę, pomimo, że u oferenta nr 121/201285 znajduje się sprzęt z 1986 r.;

7. Brak zasilenia elektrycznego w systemie awaryjnym u oferenta nr 121/201285, natomiast u oferenta nr 121/200193 zasilanie jedynie w postaci zasilacza UPS, który nie spełnia wymogów z rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 12.11.2015 r.;
8. Niezrozumiała dla wnioskodawcy lepsza ocena personelu medycznego innych oferentów;
9. Niezrozumiałe dla wnioskodawcy utajnienie jednej z ofert.

Dyrektor Śląskiego OW NFZ działając jako organ II instancji wydał decyzję z dnia 24.07.2017 r. nr 12-10125/OD-WPRS-4/ZRP/2017 utrzymującą w mocy decyzję z dnia 29.06.2017 r. nr 12-9330/OD-11/WOKS/2017.

Na w/w decyzję wydaną w II instancji wnioskodawca wniósł skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach. Sąd w dniu 16.04.2018 r. wydał wyrok uchylający decyzję organu II instancji (sygn. IV SA/GI 841/17). W ocenie Sądu organ nie wyjaśnił, czy podmioty wybrane do realizacji umowy dysponowały niezbędnym sprzętem w zakresie spełniania przez te podmioty wymagań Rozporządzenia Ministra Zdrowia z 16.12.2016 r. w sprawie standardu organizacyjnego opieki zdrowotnej w dziedzinie anestezjologii i intensywnej terapii (Dz. U. z 2016 r., poz.2218). WSA wskazał, iż tut. Organ nie określił jednoznacznie, czy ww. podmioty dysponują odpowiednim zasilaniem elektrycznym z systemem awaryjnym. Nadto Sąd zwrócił uwagę na konieczność uargumentowania w oparciu o przepisy obowiązującego prawa podstawy pozbawienia skarżącego punktów za korzystanie z usług lekarza dentysty dwóch specjalizacji. Zdaniem WSA organ nieprawidłowo powołał się w tym przypadku na opinię Ministra Zdrowia, która nie ma waloru prawa powszechnie obowiązującego.

Dyrektor Śląskiego OW NFZ, mając na uwadze wyrok Sądu ponownie przeanalizował zgromadzony w sprawie materiał dowodowy uwzględniając zarzuty wniosku o ponowne rozpoznanie sprawy, a następnie działając jako organ II instancji wydał decyzję z dnia 06.08.2018 r. nr 12-5032/OD-WPRS-14/ZRP/2018 utrzymującą w mocy decyzję wydaną w I instancji z dnia 29.06.2017 r. nr 12-9330/OD-11/WOKS/2017.

Na decyzję Dyrektora Śląskiego OW NFZ z dnia 06.08.2018 r. nr 12-5032/OD-WPRS-14/ZRP/2018 wnioskodawca złożył skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach. Po rozpoznaniu sprawy Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gliwicach wydał

wyrok z dn. 08.04.2019 r., sygn. akt IV SA/GI 910/18, uchylający decyzję Dyrektora Śląskiego OW NFZ nr 12-5032/OD-WPRS-14/ZRP/2018 z dn. 06.08.2018 r. WSA wskazał przede wszystkim, że organ nie uwzględnił wytycznych wyrażonych w poprzednim wyroku. Sąd wskazał na niedokonanie przez organ ustaleń pozwalających na jednoznaczne ustalenie czy oferenci wybrani w postępowaniu konkursowym posiadali zasilanie awaryjne stanowiska do znieczuleń zgodne z treścią rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 16.12.2016 r. w sprawie standardu organizacyjnego opieki zdrowotnej w dziedzinie anestezjologii i intensywnej terapii (Dz. U. z 2016r., poz.2218). Nadto Sąd ponownie wskazał konieczność uargumentowania w oparciu o przepisy obowiązującego prawa podstawy pozbawienia skarżącego punktów za korzystanie z usług lekarza dentysty dwóch specjalizacji.

W świetle orzeczenia Sądu, Dyrektor Śląskiego OW NFZ ponownie wszczął postępowanie administracyjne w wyniku którego wydał decyzję z dnia 15.11.2019 r. nr 12-7850/OD-WPRS-56/ZRP/2019 utrzymującą w mocy decyzję nr 12-5032/OD-WPRS-14/ZRP/2018 z dn. 06.08.2018 r.

Decyzja została ponownie zaskarżona przez pana Marka Nitkę - Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej PERFECT-DENT, w wyniku czego Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gliwicach wydał wyrok z dnia 31.08.2020 r. sygn. akt III SA/GI 26/20, w którym uchylił zaskarżoną decyzję nr 12-7850/OD-WPRS-56/ZRP/2019 z dnia 15.11.2019 r. W wyroku Sąd nakazał, przy ponownym rozpoznaniu sprawy, przedstawić w decyzji organu ile punktów i za spełnienie jakich konkretnie warunków w ramach poszczególnych kryteriów otrzymali oferenci, tak aby możliwa była weryfikacja punktacji przez samą stronę jak i ewentualnie Sąd. Ponadto Sąd zobligował organ do ponownego rozważenia, czy nie jest konieczne przyznanie stronie 18 punktów z tytułu wykazania w ofercie lekarza specjalisty w zakresie dwóch specjalizacji w sytuacji, gdy przepisy i zasady konkursu wyraźnie tego nie zabraniają.

Dyrektor Śląskiego OW NFZ wniósł skargę kasacyjną od wskazanego wyroku, która została przez Naczelny Sąd Administracyjny oddalona wyrokiem z dnia 20.04.2023 r. sygn. akt II GSK 317/21. Zgodnie z tym wyrokiem organ przy ponownym rozpatrywaniu sprawy uwzględni uwagi w nim zawarte oraz te, wskazane w zaskarżonym wyroku WSA w Gliwicach oraz ponownie oceni sprawę, stosownie do stanu faktycznego z jakim będzie miał do czynienia.

Po zwróceniu przez Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gliwicach akt

administracyjnych sprawy Prezes NFZ ponownie wszczął postępowanie administracyjne dotyczące rozstrzygnięcia postępowania nr 12-17-000100/STM/07/1/07.0000.219.02/01 na realizację świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju leczenie stomatologiczne, świadczenia ogólnostomatologiczne w znieczuleniu ogólnym. Do Stron niniejszego postępowania skierowano pismo informujące o wynikającym z art. 10 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego prawie wglądu do dokumentów i wypowiedzenia się co do zebranych dowodów, materiałów oraz zgłoszonych żądań. Strony z uprawnienia tego nie skorzystały.

Ponownie rozpatrując niniejszą sprawę Prezes NFZ stwierdza co następuje.

Wejście w życie z dniem 1 września 2020 r. tzw. ustawy pionizacyjnej spowodowało, że podmiotem właściwym do wydawania decyzji administracyjnych w trybie art. 154 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych stał się Prezes Funduszu, który następnie upoważnił Dyrektora Śląskiego OW NFZ do rozpatrzenia odwołania i wydania decyzji w jego imieniu. Przywołana zmiana przepisów wprowadziła również zmianę w postaci uchylenia art. 154 ust. 4, który umożliwiał stronie postępowania złożenie wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy.

W następstwie wyroku wydanego przez Naczelny Sąd Administracyjny, oddalającego skargę kasacyjną wniesioną przez Dyrektora Śląskiego OW NFZ, postępowanie administracyjne „powróciło” do etapu rozpatrzenia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy z dnia 05.07.2017 r. wniesionego przez pana Marka Nitkę - Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej PERFEKT-DENT.

W związku z upływem terminu obowiązywania umów na realizację świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju leczenie stomatologiczne, świadczenia ogólnostomatologiczne w znieczuleniu ogólnym, które obejmowały okres od 01.07.2017 r. do 30.06.2022 r., postępowanie stało się bezprzedmiotowe. Wyznaczony okres obowiązywania umów wynikał z treści obowiązujących w tym zakresie przepisów prawa, w tym art. 156 ust. 1 ustawy o świadczeniach. Zawarte umowy zostały zrealizowane, a środki finansowe przeznaczone na ten cel zostały wydatkowane. W obecnym stanie faktycznym nie jest możliwe zawarcie umowy o udzielanie świadczeń na okres wskazany w ogłoszeniu dotyczącym przedmiotowego postępowania. Nie może stanowić bowiem podstawy prowadzenia postępowania hipotetyczna możliwość stosowania przepisu prawa materialnego, który ze względu na określoną sytuację faktyczną nie ma możliwości bycia wykonanym.

Bezprzedmiotowość postępowania jest w tym przypadku skutkiem zmiany w okolicznościach faktycznych i uniemożliwia osiągnięcie celu postępowania, a rozstrzygnięcie merytoryczne byłoby niemożliwe do wykonania.

W rozpatrywanym przypadku spełnione zostały, przewidziane w art. 105 § 2 Kodeksu postępowania administracyjnego, przesłanki do umorzenia prowadzonego postępowania administracyjnego, wobec czego Prezes NFZ postanowił umorzyć postępowanie w całości.

### **POUCZENIE**

W oparciu o art. 127 § 3 oraz art. 129 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 2000 z późn. zm.), od niniejszej decyzji Stronom przysługuje wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy, który wnosi się do Prezesa NFZ za pośrednictwem Dyrektora Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ, w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji.

Na podstawie art. 127a ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego stronie przysługuje prawo do zrzeczenia się wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy. Oświadczenie o zrzeczeniu należy złożyć do Prezesa NFZ za pośrednictwem Dyrektora Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Katowicach, w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji. Z dniem doręczenia Dyrektorowi Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Katowicach oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania przez ostatnią ze stron postępowania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

Na podstawie art. 52 § 1, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 259 z późn. zm.) stronie przysługuje także prawo do wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, ul. Jasna 2/4, 00-013 Warszawa. Skargę wnosi się w terminie trzydziestu dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia, za pośrednictwem Dyrektora Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Katowicach, ul. Kossutha 13, 40-844 Katowice, upoważnionego na podstawie art. 268a ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2022 r. poz. 2000 z późn. zm.) do załatwiania spraw w imieniu Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia.

Na podstawie art. 211, art. 212 § 1, art. 214, art. 219 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi oraz na podstawie § 2 ust. 6

rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2003 r., Nr 221, poz. 2193 z późn. zm.) strona jest zobowiązana uiścić wpis stały od skargi w wysokości 200 złotych bezpośrednio na rachunek bankowy Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie lub uiścić gotówką do kasy Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie. Końcówki opłat zaokrągla się wzwyż do pełnych złotych. Jeśli strona spełnia ku temu przesłanki, może ubiegać się o zwolnienie od kosztów albo przyznanie prawa pomocy.

Z upoważnienia

Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia

.....  
D. Y. K. E. / G. K.  
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego  
(podpis, pieczęć imienna z podaniem  
stanowiska)  
Piotr Janowski

**Otrzymują:**

1. Marek Nitka, 41-600 Świętochłowice, ul. Wyzwolenia 34
2. DENTAL SERVICE - A.Kanas, Z.Cząstkiewicz Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, 40-019 Katowice, Zygmunta Krasińskiego 25A
3. JAWI-MED-MACURA Spółka Jawna, 41-709 Ruda Śląska, Pokoju 8A
4. Andrzej Łyczba, 41-600 Świętochłowice, Katowicka 11
5. I Wydział Świadczeń Opieki Zdrowotnej w miejscu – skan
6. II Wydział Świadczeń Opieki Zdrowotnej w miejscu – skan
7. Wydział Organizacyjny w miejscu a/a

**Osoba prowadząca sprawę**

Marta Szopa, główny specjalista WO-I, Wydział Organizacyjny, Dział Organizacyjny  
Tel. (32) 735-1795

