

Katowice, 16.11.2023 r.

Znak sprawy: NFZ12-WO-I.4117.17.2023

Znak pisma: 2023.273684.MSz

DECYZJA Nr 13/12/2023/OD

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. z 2022 r., poz. 2561 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą oraz art. 104 i 107 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 775), po rozpatrzeniu odwołania złożonego przez Zespół Szpitali Miejskich w Chorzowie, ul. Strzelców Bytomskich 11, 41-500 Chorzów, zwanego dalej „Odwołującym”, dotyczącego rozstrzygnięcia postępowania prowadzonego w trybie konkursu ofert na zawieranie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od 10.11.2023 r. do 30.06.2027 r., kod postępowania: 12-23-000755/LSZ/03/5/01, w rodzaju świadczeń leczenie szpitalne, w zakresie program lekowy - leczenie pacjentów ze spektrum zapalenia nerwów wzrokowych i rdzenia kręgowego (NMOSD), leki w programie lekowym - TLI - leczenie pacjentów ze spektrum zapalenia nerwów wzrokowych i rdzenia kręgowego (NMOSD), przy udziale stron:

1. KMK-CLINICAL SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ, 40-595 Katowice, Załęska 9
2. Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny Nr 1 im Prof. Stanisława Szyszko SUM w Katowicach, 41-800 Zabrze, 3 Maja 13-15

Prezes Narodowego Funduszu Zdrowia w Warszawie orzeka:**oddalić odwołanie.**

UZASADNIENIE

W dniu 16.08.2023 r. Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ na podstawie art. 139 ust. 2 ustawy ogłosił prowadzone w trybie konkursu ofert postępowanie poprzedzające zawarcie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na okres od 10.11.2023 r. do 30.06.2027 r., kod postępowania: 12-23-000755/LSZ/03/5/01, w rodzaju świadczeń leczenie szpitalne, w zakresie program lekowy - leczenie pacjentów ze spektrum zapalenia nerwów wzrokowych i rdzenia kręgowego (NMOSD), leki w programie lekowym - TLI - leczenie pacjentów ze spektrum zapalenia nerwów wzrokowych i rdzenia kręgowego (NMOSD) na obszarze obejmującym woj. śląskie. W ogłoszeniu podano wartość zamówienia nie większą niż 89.513,24 zł. Oferty w przedmiotowym postępowaniu należało złożyć w terminie do dnia 1.09.2023 r. W ogłoszeniu wskazano obowiązujące przepisy dotyczące wymogów, jakie muszą być spełnione przez podmioty składające oferty. W postępowaniu ogółem złożono 3 oferty. Odwołujący ofertę nr 12-23-000755/LSZ/03/5/01/2/0403 złożył w terminie.

W części jawnej Komisja Konkursowa dokonała oceny formalno-prawnej złożonych ofert oraz wezwała Odwołującego do uzupełnienia braków formalnych. Dalej, również w części jawnej postępowania, Komisja Konkursowa postanowiła o pozostawieniu bez rozpoznania oferty Odwołującego z uwagi na niezgodność oferty z formatem zapytań ofertowych i towarzyszących im wzorów ankiet. W części niejawnej postępowania, działając na podstawie art. 148 ustawy oraz rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 5 sierpnia 2016 r. w sprawie szczegółowych kryteriów wyboru ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (Dz. U. z 2016 r., poz. 1372 z późn. zm.), Komisja Konkursowa dokonała oceny ofert i w dniu 27.10.2023 r. ogłosiła rozstrzygnięcie postępowania, dokonując wyboru 2 ofert.

Odwołujący złożył odwołanie w terminie, tj. 31.10.2023 r. wskazując w nim, że jako podmiot ubiegający się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej doznał uszczerbku interesu prawnego:

W uzasadnieniu do złożonego odwołania, Odwołujący wskazuje przede wszystkim, że przepis, w oparciu o który Komisja Konkursowa pozostawiła ofertę bez rozpatrzenia, uznać należy za nieadekwatny do zaistniałych okoliczności.

W opinii Odwołującego brak było podstaw do pozostawienia oferty bez rozpatrzenia w świetle §20 Zarządzenia 18/2017/DSOZ Prezesa NFZ, który wymienia następujące przesłanki do podjęcia takiego rozstrzygnięcia:

- 1. format oferty jest niezgodny z formatem zapytań ofertowych i towarzyszących jej ankiet w danym postępowaniu;*
- 2. została złożona w innym miejscu niż określone w ogłoszeniu o postępowaniu;*
- 3. została sporządzona w języku innym niż język polski lub w sposób nieczytelny.*

Wobec zaś braku szczegółowych regulacji prawnych odnoszących się wprost do opisanych okoliczności, w opinii Odwołującego uznać należy, że oferta nie była obciążona istotną wadą prawną eliminującą ją z dalszego udziału w postępowaniu konkursowym, a zatem Komisja Konkursowa powinna ograniczyć się do wyjaśnienia z oferentem zaistniałej sytuacji oraz dokonać czynności o charakterze porządkowym, czyli zamiany formularzy ofertowych do właściwych postępowań konkursowych, a następnie dalej procedować ofertę.

Jednocześnie Odwołujący poddaje w wątpliwość wystąpienie okoliczności polegających na zamianie formularzy ofertowych, co Jego zdaniem wynika z technicznych czynności w przebiegu weryfikacji oferty po jej otwarciu przez Komisję Konkursową. Podkreśla również, że Komisja Konkursowa nie wezwała go do wyjaśnienia niezgodności papierowej wersji oferty z elektroniczną, co jest istotną przesłanką wykluczającą twierdzenie, że doszło do zamiany ofert.

Błędem, którego zaistnienie Odwołujący potwierdza, był brak zachowania ciągłości numeracji stron oferty, niestanowiących integralnej części formularza ofertowego, gdyż jedynie w tym zakresie udzielał on wyjaśnień na wezwanie Komisji Konkursowej.

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.

Rozpatrując odwołanie, należy podkreślić, że Dyrektor Oddziału bada, czy rozstrzygnięcie postępowania dokonane przez Komisję Konkursową zostało podjęte z naruszeniem zasad postępowania i czy wskutek tego doszło do naruszenia interesu

prawnego odwołującego się. Odwołujący, jako uczestnik postępowania konkursowego o zawarcie umów na realizację świadczeń opieki zdrowotnej, którego oferta nie została w tym postępowaniu wybrana, niewątpliwie posiada interes prawny we wniesieniu odwołania.

Pośród wymagań wynikających z przepisów prawa powszechnie obowiązującego, Oferenci przystępujący do postępowania winni, zgodnie z art. 146 ust. 1 pkt 2 ustawy, spełnić w szczególności wymagania określone m.in. w:

- rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 8 września 2015 r. w sprawie ogólnych warunków umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (t.j. Dz.U. z 2022 r., poz. 787 z późn. zm.),
- rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 5 sierpnia 2016 r. w sprawie szczegółowych kryteriów wyboru ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej,
- Zarządzeniu Nr 18/2017/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 14 marca 2017 r. w sprawie warunków postępowania dotyczącego zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (z późn. zm.),
- Zarządzeniu Nr 31/2023 Prezesa NFZ z dnia 10 lutego 2023 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju leczenie szpitalne w zakresie programu lekowe.

Ocena ofert w postępowaniu była dokonywana w oparciu o wskazane wcześniej rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 5 sierpnia 2016 r. w sprawie szczegółowych kryteriów wyboru ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej. Ogłoszenie o konkursie zawierało wskazanie aktów prawnych obowiązujących w postępowaniu, w tym powyższych rozporządzeń Ministra Zdrowia i zarządzeń Prezesa NFZ. Nadto ich treść była dostępna dla świadczeniodawców na stronach internetowych zarówno Centrali NFZ, jak i Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ.

Zgodnie z powyższym rozporządzeniem, oceny ofert dokonuje się według kryteriów: jakości, kompleksowości, dostępności, ciągłości oraz ceny. Rozporządzenie wskazuje szczegółowo parametry kryteriów oceny, ich wagę w ocenie łącznej oraz dokładny sposób oceny oferty pod względem kryterium ceny. Odwołujący złożył w ofercie oświadczenie,

że zapoznał się z przepisami zarządzenia oraz warunkami zawierania umów i nie zgłasza co do nich zastrzeżeń oraz przyjmuje je do stosowania.

W przedmiotowym postępowaniu zostały złożone 3 oferty. Oferta nr 12-23-000755/LSZ/03/5/01/2/0403 złożona przez ZSM w Chorzowie została otwarta i zacytana do programu KONKURS3 przez zespół oceniający w dniu 6 września 2023 r. W trakcie sprawdzania zacytanych danych elektronicznych z wersją papierową oferty stwierdzono, że formularz ofertowy w wersji papierowej nie odpowiada danym zacytanym w programie KONKURS3. Następnie otwarto kolejną ofertę złożoną przez Oferenta ZSM w Chorzowie (oferta nr 15 w postępowaniu 12-24-000013/LSZ/03/5/01) i po weryfikacji wersji elektronicznej z papierową okazało się, że w przypadku tej oferty sytuacja jest analogiczna, jak w ofercie, której dotyczy odwołanie. Formularze ofertowe w obu ofertach zostały zamienione „krzyżowo”. Zespół weryfikujący oferty stwierdził, iż w przesłanej dokumentacji (kopercie z oznaczeniami danej oferty) dotyczącej postępowania konkursowego nr 12-23-000755/LSZ/03/5/01 złożony został formularz ofertowy dotyczący postępowania nr 12-24-000013/LSZ/03/5/01. Pozostała część dokumentacji odnosiła się do właściwego postępowania. Dnia 14.09.br. stawił się w Oddziale pełnomocnik Odwołującego, który dokonał zmian w numeracji stron załączników do oferty, o którą wcześniej wnioskował w wyjaśnieniach składanych na wniosek Komisji. Zmiany zostały przez pełnomocnika zaparaflowane. Jednocześnie Komisja Konkursowa dokonała krzyżowej wymiany formularzy ofertowych pomiędzy postępowaniami nr 12-23-000755/LSZ/03/5/01 i 12-24-000013/LSZ/03/5/01. Na tym etapie Komisja Konkursowa nadal procedowała ofertę złożoną przez Odwołującego, dokonując weryfikacji oferenta. Następnie na posiedzeniu w dniu 3 października 2023 r., Komisja Konkursowa podjęła decyzję o pozostawieniu oferty bez rozpoznania, co potwierdziła po kolejnych obradach w dniu 11 października br. Komisja Konkursowa podjęła decyzję o pozostawieniu oferty bez rozpoznania z podaniem jako powodu: niezgodności oferty z formatem zapytań ofertowych i towarzyszących im wzorów ankiet. W dniu 18.10.2023 r. do Komisji Konkursowej wpłynął protest oferenta na czynności Komisji, który nie został uwzględniony. W odpowiedzi na protest Komisja Konkursowa podtrzymała swoje stanowisko stwierdzając, że format oferty był niezgodny formatem zapytań ofertowych i towarzyszących im wzorów ankiet.

W odniesieniu do zarzutów Odwołującego wyjaśniam jak niżej.

W trakcie weryfikacji oferty przez zespół oceniający, sprawdzono dane zawarte w wersji papierowej formularza ofertowego z zacytaną wersją elektroniczną i od razu stwierdzono niezgodność danych. Okazało się, że w prawidłowo oznaczonej kopercie znajdowała się płyta z prawidłową - tj. dotyczącą właściwego postępowania - wersją elektroniczną, nieprawidłowy formularz ofertowy oraz prawidłowe (dotyczące właściwego postępowania) dokumenty dodatkowe. W dniu 14.09.2023 r. pismem znak: SP ZOZ ZSM/MN/35.1/2023 w odpowiedzi na wezwanie do wyjaśnień, Odwołujący stwierdził, że „W trakcie przygotowania ofert doszło do pomyłki polegającej na zamianie dokumentów skompletowanych i ponumerowanych w kolejności wynikającej z ostatniej strony innego formularza ofertowego. Wynikiem tego do oferty trafiły dokumenty, których numeracja nie stanowiła kontynuacji ostatniego numeru strony wydruku formularza”. Jednocześnie, oferent wnioskował o przyjęcie wyjaśnień i umożliwienie stosownej korekty numeracji stron. Po zmianie numeracji przez oferenta oraz dokonaniu zamiany formularzy ofertowych, w trakcie dalszego procedowania Komisja Konkursowa dokonała ponownej analizy obowiązujących przepisów i po kolejnej weryfikacji stwierdziła niezgodność oferty z formatem zapytań ofertowych i towarzyszących im wzorów ankiet. Warto podkreślić, że na każdym etapie postępowania konkursowego, w tym także na każdym etapie procedowania oferty istnieje możliwość cofnięcia statusu oferty, rewizji stanowiska i dokonania ponownej analizy.

W związku z powyższym Komisja Konkursowa podjęła decyzję o pozostawieniu oferty bez rozpoznania z podaniem jako powodu: niezgodności oferty z formatem zapytań ofertowych i towarzyszących im wzorów ankiet. W ocenie organu decyzja Komisji Konkursowej podjęta na posiedzeniu w dniu 3.10.2023 r., a następnie utrzymana w mocy na posiedzeniu w dniu 11.10. 2023 r. była w tym zakresie prawidłowa. Nie było prawnej możliwości wymiany formularza ofertowego na tym etapie postępowania. Wskazać należy, że zgodnie z treścią § 18 pkt 5 zarządzenia 18/2017/DSOZ „Po upływie terminu składania ofert złożone w postępowaniu oferty wraz z załączonymi dokumentami nie podlegają zwrotowi. Oferent nie może po otwarciu ofert żądać zwrotu, zamiany lub przeniesienia dokumentów będących częścią tej oferty – do oferty złożonej w innym postępowaniu.”

Na oferencie spoczywał obowiązek takiego przygotowania oferty, który potwierdza spełnienie wymagań określonych w przepisach prawa, wskazanych w ogłoszeniu o postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w

trybie konkursu ofert. Oferent oświadczył, iż zapoznał się z warunkami postępowania oraz warunkami zawierania umów i nie zgłosił do nich zastrzeżeń oraz przyjął je do stosowania w oświadczeniu dołączonym do oferty.

Zasady, według których prowadzone było przedmiotowe postępowanie określone są wprost w ustawie oraz wskazanych wcześniej aktach wykonawczych Ministra Zdrowia i zarządzeniach Prezesa NFZ. Komisja Konkursowa w ramach postępowania konkursowego stosowała te same zasady i przepisy prawa wobec wszystkich oferentów biorących udział w postępowaniu. Zgodnie z art. 134 ust. 2 ustawy wszelkie wymagania, wyjaśnienia i informacje, a także dokumenty związane z postępowaniem w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej udostępnione były wszystkim oferentom na tych samych zasadach, dostępne były na tablicach ogłoszeń w siedzibie Oddziału oraz na stronach internetowych Oddziału. Taki sposób udostępnienia materiałów umożliwiał zapoznanie się z nimi przez wszystkich Oferentów. W świetle powyższych okoliczności należy uznać, że postępowanie Komisji Konkursowej nie naruszało zasady równości stron.

Wobec powyższego, przy braku podstaw do uwzględnienia odwołania, na podstawie art. 154 ust. 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych należało je oddalić jak w sentencji decyzji.

POUCZENIE

Zgodnie z art. 154 ust. 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 2561 z późn. zm.) niniejsza decyzja jest ostateczna. Stronie przysługuje prawo wniesienia skargi na decyzję 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. 1634) do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach, ul. Prymasa Stefana Wyszyńskiego 2, 44-100 Gliwice (zgodnie z § 3 rozporządzenia Prezydenta Rzeczypospolitej Polskiej z dnia 4 listopada 2020 r. w sprawie przekazania rozpoznawania innym wojewódzkim sądom administracyjnym niektórych spraw z zakresu działania Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia, Dz. U. z 2020 r., poz. 1999).

Skargę wnosi się w terminie trzydziestu dni od dnia doręczenia decyzji za pośrednictwem Dyrektora Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ, ul. S. Kossutha 13, 40-844 Katowice, upoważnionego na podstawie art. 268a ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 775) 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 (t.j. Dz. U. z 2021 r., poz. 535) strona jest zobowiązana uiścić wpis stały od skargi w wysokości 200 złotych bezpośrednio na rachunek bankowy Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach lub uiścić gotówką do kasy Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach. 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

DYREKTOR
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach

Piotr Nowak

(podpis i pieczęć imienna z podaniem
stanowiska)

Otrzymują:

- 1) KMK-CLINICAL SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ, 40-595 Katowice, Załęska 9
- 2) Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej Zespół Szpitali Miejskich w Chorzowie, 41-500 Chorzów, Strzelców Bytomskich 11
- 3) Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny Nr 1 im Prof. Stanisława Szyszko SUM w Katowicach, 41-800 Zabrze, 3 Maja 13-15
- 4) Wydział Gospodarki Lekami w miejscu
- 5) II Wydział Świadczeń Opieki Zdrowotnej w miejscu
- 6) Wydział Organizacyjny w miejscu a/a

Osoba prowadząca sprawę

Marta Szopa, główny specjalista WO-I, Wydział Organizacyjny, Dział Organizacyjny

Tel. (32) 735 17 95