

Białystok, dnia 29 czerwca 2017r.

WOP.422.59.2017

**Decyzja Nr 59/2017/STM
Dyrektora Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia**

Na podstawie art. 154 ust. 6 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. z 2016r. poz. 1793 ze zm.) – zwanej dalej „ustawą o świadczeniach” oraz art. 138 § 1 pkt 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016r. poz. 23 ze zm.) – zwanej dalej „kpa”, po rozpatrzeniu wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy złożonego w dniu 21 czerwca 2017r. przez **Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej „VITADENT” Beata Lisowska, ul. Ogrodowa 19 lok. 7, 15-027 Białystok, reprezentowany przez Panią Beatę Lisowską** zwaną dalej „Odwołującym”, od decyzji Nr 37/2017/STM Dyrektora Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 12 czerwca 2017r. oddalającej odwołanie Odwołującego od rozstrzygnięcia postępowania o kodzie 10-17-000214/STM/07/1/07.0000.218.02/01 w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju: leczenie stomatologiczne, w zakresie: świadczenia ogólnostomatologiczne, na obszarze gmin: 2061011 Białystok Osiedle Bojary

Dyrektor Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia postanawia:

- utrzymać w mocy zaskarżoną decyzję.

Uzasadnienie

W dniu 6 kwietnia 2017r. Dyrektor Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ, na podstawie art. 139 ust. 2 ustawy o świadczeniach, ogłosił postępowanie o kodzie 10-17-000214/STM/07/1/07.0000.218.02/01, prowadzone w trybie konkursu ofert w sprawie zawarcia umowy o udzielanie na obszarze gmin: 2061011 Białystok Osiedle Bojary, od 1 lipca 2017r. do 30 czerwca 2022r. świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju: leczenie stomatologiczne, w zakresie: świadczenia ogólnostomatologiczne.

W ogłoszeniu przedmiotowego postępowania podano wartość zamówienia nie większą niż 185 400,00 PLN na okres rozliczeniowy od 1 lipca 2017r. do 31 grudnia 2017r. oraz wskazano, iż po przeprowadzeniu postępowania zostaną zawarte maksymalnie 4 umowy. Oferty w niniejszym postępowaniu należało złożyć do dnia 20 kwietnia 2017r.

Komisja konkursowa prowadząca niniejsze postępowanie działała na podstawie rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 22 grudnia 2014r. w sprawie sposobu ogłaszania o postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, składania ofert, powoływania i odwoływania komisji konkursowej, jej zadań oraz trybu pracy (Dz. U. poz. 1980 ze zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem o pracach komisji”.

Oferenci przystępujący do konkursu ofert, winni byli spełnić wymagania wynikające z przepisów prawa powszechnie obowiązującego, w tym wymagania określone przez Ministra Zdrowia na podstawie art. 31d ustawy o świadczeniach w rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 6 listopada 2013r. w sprawie świadczeń gwarantowanych z zakresu programów zdrowotnych (Dz.U. z 2016r. poz. 1743 ze zm.) oraz w rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 6 listopada 2013r. w sprawie świadczeń gwarantowanych z zakresu leczenia stomatologicznego (Dz. U. z 2017r. poz. 193), zwanym dalej „rozporządzeniem stomatologicznym”, a także wymagania określone przez Prezesa NFZ w:

1. Zarządzeniu Nr 23/2017/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 24 marca 2017r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju leczenie stomatologiczne, zwanym dalej „warunkami zawierania i realizacji umów”.

2. Zarządzeniu Nr 18/2017/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 14 marca 2017r. w sprawie warunków postępowania dotyczącego zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, zmienionym Zarządzeniem Nr 19/2017/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 15 marca 2017r., zwanym dalej „warunkami postępowania”.

Powyższe zarządzenia zostały wydane przez Prezesa NFZ w oparciu o delegację ustawową określoną w art. 146 ust. 1 ustawy o świadczeniach.

Ocena ofert w postępowaniu dokonywana była natomiast w oparciu o rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 5 sierpnia 2016r. w sprawie szczegółowych kryteriów wyboru ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (Dz. U. poz. 1372 z późn. zm.), zwane dalej „kryteriami oceny ofert”.

Ogłoszenie o konkursie ofert, zgodnie z § 3 ust. 2 pkt 6 rozporządzenia o pracach komisji, zawierało wskazanie aktów prawnych obowiązujących w postępowaniu, w tym powyższych zarządzeń.

Odwołujący złożył w ofercie oświadczenie z dnia 20 kwietnia 2017r. zgodnie z załącznikiem nr 3 do warunków postępowania, w którym w punkcie 1 stwierdził: „zapoznałem się z przepisami zarządzenia oraz z warunkami zawierania umów i nie zgłaszam do nich zastrzeżeń oraz przyjmuję je do stosowania”. oświadczając jednocześnie w pkt 13, że „dane przedstawione w ofercie i niniejszych oświadczeniach są zgodne ze stanem prawnym i faktycznym”. Tym samym Odwołujący zobowiązał się do podania danych odpowiadających stanowi rzeczywistości.

Na przedmiotowe postępowanie wpłynęło 8 ofert, w tym oferta Odwołującego nr 10-17-000214[07/1]-0003/00.

Otwarcie ofert nastąpiło dnia 24 kwietnia 2017r.

Po rozpoznaniu ofert w części jawnej komisja konkursowa uznała, że oferta Odwołującego spełnia warunki formalne i nie podlega odrzuceniu w tej części postępowania. Po weryfikacji ofert pod kątem spełniania warunków wymaganych oraz dodatkowo ocenianych w przedmiotowym postępowaniu, komisja konkursowa podjęła decyzję o przeprowadzeniu negocjacji z wybranymi oferentami, którzy uzyskali wysoką łączną ocenę oferty uzyskaną na podstawie kryteriów niecenowych. Odwołujący został zaproszony na negocjacje.

W dniu 24 maja 2017r. nastąpiło rozstrzygnięcie przedmiotowego postępowania konkursowego, zgodnie z którym oferta Odwołującego nie została wybrana do zawarcia umowy.

W dniu 30 maja 2017r. Odwołujący zwrócił się o udostępnienie akt postępowania o kodzie: 10-17-000214/STM/07/1/07.0000.218.02/01, 10-17-000213/STM/07/1/07.0000.218.02/01, 10-17-000221/STM/07/1/07.0000.218.02/01, 10-17-000226/STM/07/1/07.0000.218.02/01, z którymi w dniu 31 maja 2017r. zapoznał się na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy o świadczeniach, z wyłączeniem informacji zastrzeżonych przez kontroferentów jako tajemnica przedsiębiorstwa.

Dnia 31 maja 2017r. wpłynęło odwołanie Odwołującego od rozstrzygnięcia postępowania o kodzie 10-17-000214/STM/07/1/07.0000.218.02/01, w którym zarzucił, że na skutek rozstrzygniętego postępowania jego interes prawny doznał uszczerbku. Oferent argumentował, że do dnia rozstrzygnięcia postępowania konkursowego nie otrzymał informacji o odrzuceniu lub niespełnieniu wymogów złożonej oferty, a ponadto wskazał, że z dokumentacji postępowania konkursowego wynika, że POW NFZ będzie zawierał umowy nie z podmiotami które mają największe doświadczenie, kompetencje, specjalizacje z zakresu stomatologii które uzyskały najwyższą punktację, a podmiotami które położone są w sztucznie wyznaczonych przez Fundusz dzielnicach Białegostoku. Zdaniem Odwołującego przeczy to zasadzie równego traktowania podmiotów zwłaszcza przy dotychczas obowiązującej ustawie o swobodzie działalności gospodarczej, która nie zakazuje rejestrowania działalności w ściśle określonych miejscach, jak również powoduje ograniczenie dostępności pacjentów do świadczeń medycznych z zakresu leczenia stomatologicznego. Odwołujący podniósł, że sposób przyjęty przez POW NFZ powoduje, że na terenie Białegostoku przy sztucznie stworzonych na potrzeby postępowania konkursowego osiedlach oferty nie są porównywalne. Odwołujący wskazał, że zastosowany sposób podziału terytorialnego przeczy zasadom równego traktowania podmiotów mogących realizować świadczenia stomatologiczne.

Odwołanie zostało wniesione w terminie.

W myśl art. 154 ust. 6a ustawy o świadczeniach, stronami postępowania są świadczeniodawca, który złożył odwołanie lub wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy oraz świadczeniodawcy, którzy zostali wybrani do udzielania świadczeń opieki zdrowotnej w danym postępowaniu. Tym samym w niniejszym postępowaniu stronami są:

1. NZOZ VITADENT BEATA LISOWSKA, 15-027 BIAŁYSTOK, UL.OGRODOWA 19 LOK.7 – Odwołujący.
2. KARENT S.C. KAMIL CHORAŻY, SŁAWOMIR ŁAWICKI, 15-066 BIAŁYSTOK, UL. BUKOWSKIEGO 1/LOK.U3.
3. MARIA KARPIUK, 15-523 GRABÓWKA, UL. WASZYNGTOŃSKA 10/2.
4. ZOFIA KOSTECKA, 15-046 BIAŁYSTOK, UL. KOSZYKOWA 9.

Pismem z dnia 31 maja 2017r. strony postępowania zostały zawiadomione, że zgodnie z art. 10 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego przysługuje im prawo do czynnego udziału w każdym stadium postępowania, a przed wydaniem decyzji przez Dyrektora Oddziału w przedmiotowej sprawie istnieje możliwość wypowiedzenia się co do zebranych w Oddziale dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Jednocześnie w/w pismem zawiadomiono strony, że na mocy art. 36 w zw. z art. 35 § 3 kpa wydłużono termin załatwienia sprawy do dnia 12 czerwca 2017 r., zaś strony mogą

w terminie 3 dni od dnia otrzymania w/w zawiadomienia zapoznać się z aktami sprawy w siedzibie Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia w Białymstoku przy ul. Pałacowej 3.

Po szczegółowym zapoznaniu się z przebiegiem postępowania konkursowego o kodzie 10-17-000214/STM/07/1/07.0000.218.02/01, Dyrektor Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia dokonał oceny przedmiotowego postępowania. Należy w tym miejscu podkreślić, iż zasadniczym celem organu rozpatrującego odwołanie jest zbadanie czy rozstrzygnięcie postępowania dokonane przez komisję konkursową zostało podjęte z naruszeniem zasad postępowania i czy w wyniku okoliczności podniesionych w odwołaniu interes prawny Odwołującego doznał uszczerbku. Zgodnie z ustawą o świadczeniach, zasadami przeprowadzania postępowania są w szczególności: równe traktowanie świadczeniodawców, niezmienność warunków, które podlegają ocenie w toku postępowania, przestrzeganie określonych w ogłoszeniu procedur oraz zachowanie uczciwej konkurencji.

Oceniając przedmiotowe postępowanie konkursowe, Dyrektor Podlaskiego OW NFZ stwierdził, iż działania komisji konkursowej w żaden sposób nie naruszyły przedmiotowych zasad. Wszystkie oferty złożone w postępowaniu, w tym również oferta Odwołującego, zostały poddane jednolitej ocenie zarówno poprzez sprawdzenie warunków niezbędnych do realizacji świadczeń, jak i ocenione pod kątem kryteriów oceny ofert, obowiązujących w przedmiotowym postępowaniu. Kryteria oceny ofert i warunki wymagane od świadczeniodawców były jawne i nie podlegały zmianie w toku postępowania. Materiał zgromadzony w przedmiotowej sprawie potwierdził również, iż w postępowaniu konkursowym nie został naruszony art. 134 ustawy o świadczeniach, zobowiązujący Fundusz do zapewnienia równego traktowania wszystkich świadczeniodawców ubiegających się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej i prowadzenia postępowania w sposób gwarantujący zachowanie uczciwej konkurencji. Wszelkie wymagania, wyjaśnienia i informacje, a także dokumenty związane z postępowaniem zostały bowiem udostępnione potencjalnym oferentom na takich samych zasadach. Przystępując do postępowania Odwołujący miał możliwość zapoznania się z warunkami wymaganymi od świadczeniodawców oraz kryteriami oceny ofert, które zostały podane w ogłoszeniu przedmiotowego postępowania. Odwołujący posiadał więc pełną wiedzę na temat obowiązujących regulacji prawnych związanych z prowadzonym postępowaniem. Potwierdzeniem powyższego jest oświadczenie z dnia 20 kwietnia 2017r., w którym Odwołujący oświadczył, iż zapoznał się z warunkami postępowania oraz warunkami zawierania umów i nie zgłasza do nich zastrzeżeń oraz że przyjmuje je do wykonania.

W związku z powyższym, decyzją z dnia 12 czerwca 2017r. Nr 37/2017/STM Dyrektor Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia, oddalił przedmiotowe odwołanie, uznając, iż postępowanie konkursowe było prowadzone prawidłowo, a zarzuty Odwołującego zawarte w odwołaniu są niezasadne.

Przedmiotowa decyzja została doręczona Odwołującemu dnia 14 czerwca 2017r.

Dnia 21 czerwca 2017r. – w ustawowym terminie, Odwołujący złożył wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy, w którym podtrzymał swoje dotychczasowe zastrzeżenia wyrażone w odwołaniu od rozstrzygnięcia postępowania o kodzie 10-17-000214/STM/07/1/07.0000.218.02/01 oraz zarzucił dodatkowo nieprawidłową ocenę oferty oferenta Marii

Karpiuk, złożoną na miejsce udzielania świadczeń – Gabinet Stomatologiczny ul. Słonimska 56 lok. U2, 15-028 Białystok podnosząc, iż w stosunku do nowej lokalizacji oferent nie mógł otrzymać dodatkowych punktów za ciągłość oraz punktów za wykonanie 100 procedur RTG.

Pismem z dnia 22 czerwca 2017r. strony postępowania zostały zawiadomione, że zgodnie z art. 10 kpa przysługuje im prawo do czynnego udziału w każdym stadium postępowania, a przed wydaniem decyzji przez Dyrektora Oddziału w przedmiotowej sprawie istnieje możliwość wypowiedzenia się co do zebranych w Oddziale dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Dokonując ponownego rozpatrzenia sprawy Dyrektor Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia, w całości podtrzymuje ustalenia faktyczne i prawne oraz odpowiedzi na zarzuty, zawarte w zaskarżonej decyzji.

Zgodnie z art. 152 ust. 1 ustawy o świadczeniach - 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. Stosownie do art. 154 ustawy o świadczeniach 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. Po rozpatrzeniu odwołania dyrektor oddziału wojewódzkiego Funduszu wydaje decyzję administracyjną uwzględniającą lub oddalającą odwołanie. Od przedmiotowej decyzji przysługuje świadczeniodawcy wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy. Składa się go do dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu w terminie 7 dni od dnia doręczenia decyzji. Dyrektor oddziału wojewódzkiego Funduszu rozpatruje wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy w terminie 14 dni od dnia jego otrzymania i wydaje decyzję administracyjną w sprawie.

Stosownie do powyższego, wskazać należy, że rozpatrując wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy Dyrektor Oddziału ma za zadanie po raz kolejny rozpoznać i rozstrzygnąć sprawę administracyjną oraz ocenić prawidłowość wydanej decyzji administracyjnej. Organ nie przeprowadza zatem ponownie postępowania konkursowego, gdyż ta czynność należy tylko i wyłącznie do komisji konkursowej, ale bada czy rozstrzygnięcie postępowania dokonane przez komisję zostało podjęte z naruszeniem zasad postępowania, i czy wskutek tego doszło do naruszenia interesu prawnego Odwołującego.

W przedmiotowym postępowaniu skutecznie zostało złożonych 8 ofert (1 oferta została złożona na 2 miejsca udzielania świadczeń). W części jawnej postępowania konkursowego oferty poddawane były ocenie komisji konkursowej pod kątem spełniania wymogów formalno-prawnych. Komisja konkursowa wezwała 5 oferentów, których oferty dotknięte były brakami formalnymi, do ich uzupełnienia w wyznaczonym terminie. Jednocześnie, na podstawie § 17 rozporządzenia o pracach komisji, przeprowadzone zostały czynności weryfikacyjne u 2 oferentów, w celu potwierdzenia prawdziwości i prawidłowości danych zawartych w złożonych przez nich ofertach.

Po rozpoznaniu ofert w części jawnej komisja konkursowa przyjęła do dalszego postępowania 8 ofert, w tym ofertę Odwołującego.

W części niejawnej postępowania, zgodnie z art. 148 ust.1 ustawy o świadczeniach, dokonuje się porównania ofert według kryteriów wyboru ofert:

- 1) jakości,
- 2) kompleksowości,
- 3) dostępności,
- 4) ciągłości,
- 5) ceny

- udzielanych świadczeń opieki zdrowotnej.

Ponadto, zgodnie z ust. 2 w/w artykułu, przy porównaniu ofert w toku postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej uwzględnia się także, czy świadczeniodawca posiada:

- 1) umowę, o której mowa w art. 311c ust.4;
- 2) ważną pozytywną opinię, o której mowa w art. 95d ust. 1, albo ważną pozytywną opinię w sprawie protestu.

Wskazać należy, że kryteria wyboru ofert, określone w art. 148 ustawy o świadczeniach, skonkretyzowane zostały w odniesieniu do poszczególnych rodzajów i zakresów świadczeń opieki zdrowotnej w załącznikach do rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 5 sierpnia 2016r. w sprawie szczegółowych kryteriów wyboru ofert w postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej (Dz. U. poz. 1372 ze zm.). Wykaz szczegółowych kryteriów wyboru ofert wraz z wyznaczającymi je warunkami oraz przypisaną im wartością punktową w odniesieniu do przedmiotowego postępowania określony został w załączniku nr 7 do ww. rozporządzenia. Natomiast szczegółowe kryteria wyboru ofert w ramach kryterium ceny określone zostały w załączniku nr 17. Zgodnie z przedmiotowym załącznikiem, liczbę punktów oceny uzyskaną w kryterium ceny ustala się w następujący sposób:

$$A \begin{cases} C_{of} < C_{min} \\ y_c = s \end{cases}$$

$$B \begin{cases} C_{of} \geq C_{min} \\ y_c = \frac{s(C_{maks} - C_{of})}{C_{maks} - C_{min}} \end{cases}$$

gdzie:

y_c – liczba punktów oceny danej oferty w zakresie kryterium ceny,

C_{maks} - 1,1 x C_{NFZ} ,

C_{min} - 0,9 x C_{NFZ} ,

C_{of} - cena zaproponowana przez oferenta,

C_{NFZ} - cena oczekiwana,

s – maksymalna liczba punktów oceny w zakresie kryterium ceny określona dla przedmiotu postępowania,

A – stosuje się w przypadku gdy $C_{of} < C_{min}$,

B – stosuje się w przypadku gdy $C_{of} \geq C_{min}$.

W oparciu o kryteria obowiązujące w rodzaju: leczenie stomatologiczne, w zakresie: świadczenia ogólnostomatologiczne, na podstawie złożonych i wczytanych zapytań

ofertowych i ankiet komisja dokonała oceny ofert, będącej podstawą do sporządzenia rankingu otwarcia. Ranking powstaje przy pomocy systemu informatycznego w kolejności malejącej łącznej liczby punktów oceny uwzględniającej wszystkie kryteria różnicujące oferty. Nie jest zatem możliwa sytuacja różnego punktowania przez komisję konkursową jednakowych odpowiedzi udzielonych przez oferentów. Takim samym zasadom postępowania oraz jednolitym kryteriom oceny podlegały wszystkie oferty złożone i zakwalifikowane do części niejawnego postępowania konkursowego. Należy przy tym podkreślić, że zgodnie z art. 147 ustawy o świadczeniach kryteria oceny ofert i warunki wymagane od świadczeniodawców były jawne, nie podlegały zmianie w toku postępowania i nie mógł ich zmienić ani oferent ani zamawiający. Wartość punktowa pozycji oferty w danym kryterium wynikała z sumowania punktów uzyskanych w poszczególnych pytaniach ankietowych na podstawie udzielonej przez oferenta odpowiedzi i ustalonej punktacji danej odpowiedzi. Pod uwagę wzięto wszystkie pytania z ankiet dotyczących danego kryterium.

Zgodnie z treścią zapytań ofertowych w zakresie: świadczenia ogólnostomatologiczne, ocena ofert obejmowała kryterium jakości, kompleksowości, dostępności, ciągłości, inne oraz ceny.

Poniższa tabela przedstawia ocenę ofert zawartą w rankingu otwarcia z propozycjami Funduszu, który zawiera oceny w poszczególnych kryteriach ustalone na podstawie danych z ofert według stanu na dzień ich wczytania do systemu informatycznego (dane pierwotne z ofert):

Pozycja oferty w rankingu	Nr oferty	Nazwa oferenta	Adres miejsca udzielania świadczeń	Punkcja za ofertę cenową	Punkcja z tytułu pozostałych kryteriów					Łączna liczba punktów z tyt. pozostałych kryteriów	Łączna liczba punktów oceny
					J	K	D	C	I		
1	10-17-000214[07/1]-0008/00	KAREDENT S.C. KAMIL CHORAŻY, SŁAWOMIR ŁAWICKI	GABINET STOMATOLOGICZNY BIAŁYSTOK 15-066 BIAŁYSTOK ul. BUKOWSKIEGO 1/U3	10	35	5	12	8	0	60	70
2	10-17-000214[07/1]-0005/00	MARIA KARPIUK	GABINET STOMATOLOGICZNY UL. SŁONIMSKA 56 LOK. U2 15-028 BIAŁYSTOK ul. SŁONIMSKA 56/U2	10	34	5	10	11	0	60	70
3	10-17-000214[07/1]-0007/00	ZOFIA KOSTECKA	GABINET STOMATOLOGICZNY 15-046 BIAŁYSTOK ul. KOSZYKOWA 7	10	32	5	12	11	0	60	70
4	10-17-000214[07/1]-0005/00	MARIA KARPIUK	NZOZ STOMED PRZYCHODNIA STOMATOLOGICZNA LEK. STOM. MARIA KARPIUK BIAŁYSTOK UL. KRASZEWSKIEGO 26/2 15-025 BIAŁYSTOK ul. KRASZEWSKIEGO 26/2/23	10	30	5	10	11	0	56	66
5	10-17-000214[07/1]-0003/00	BEATA LISOWSKA	PORADNIA STOMATOLOGICZNA 15-027 BIAŁYSTOK ul. OGRODOWA 19/7	10	26	5	12	11	0	54	64
5	10-17-000214[07/1]-0002/00	PRO-MED S.C. ELIZABET MIKOŁAJEWSKA, TOMASZ MIKOŁAJEWSKI, ZYGMUNT MIKOŁAJEWSKI	PORADNIA STOMATOLOGICZNA 15-028 BIAŁYSTOK ul. SŁONIMSKA 15/1	10	26	5	12	11	0	54	64
6	10-17-000214[07/1]-0001/00	PRYWATNA PRZYCHODNIA STOMATOLOGICZNA RZEWUSCY S.C	NZOZ STOMATOLOGIA RZEWUSCY (1) 15-066 BIAŁYSTOK ul. MODLIŃSKA 1	10	34	5	12	0	0	51	61
7	10-17-000214[07/1]-0006/00	OPTIDENT S.C. DANUTA I MACIEJ OWSIEJKO	OPTIDENT S.C. DANUTA I MACIEJ OWSIEJKO GRUPOWA PRAKTYKA STOMATOLOGICZNA 15-004 BIAŁYSTOK ul. SIENKIEWICZA 46	9,8543	23	5	12	11	0	51	60,8543
8	10-17-000214[07/1]-0004/00	WIESŁAW TRYNISZEWSKI I MAŁGORZATA RAWA-TRYNISZEWSKA SPÓŁKA CYWILNA	GABINET STOMATOLOGICZNY 15-424 BIAŁYSTOK ul. WARSZAWSKA 57	10	17	5	12	11	0	45	55

Z rankingu otwarcia wynika, że oferta złożona przez Odwołującego uzyskała ogółem 64 pkt, w tym za jakość - 26 pkt, za kompleksowość - 5, za dostępność - 12 pkt, za ciągłość - 11 pkt, inne - 0 pkt oraz za cenę - 10 pkt.

Po zweryfikowaniu ofert pod kątem spełniania wymogów określonych w rozporządzeniu stomatologicznym, warunkach zawierania i realizacji umów oraz warunków dodatkowo ocenianych, komisja konkursowa w oparciu o art. 142 ust. 6 ustawy o świadczeniach, z zachowaniem zasad określonych w art. 142 ust. 7 w/w ustawy, podjęła decyzję o przeprowadzeniu negocjacji z wybranymi oferentami, którzy uzyskali wysoką łączną ocenę oferty uzyskaną na podstawie kryteriów niecenowych. Mając na uwadze zwiększenie dostępności do świadczeń, decyzją komisji konkursowej do przeprowadzenia negocjacji zostali wybrani oferenci, którzy uzyskali co najmniej 54 punkty za kryteria niecenowe. W związku z powyższym Odwołujący, którego oferta uzyskała łącznie 54 punkty za kryteria niecenowe, został wybrany do przeprowadzenia negocjacji celem ustalenia stanowisk w zakresie ceny i liczby świadczeń opieki zdrowotnej. Odzwierciedleniem powyższego jest ranking kwalifikacyjny z propozycjami Funduszu z dnia 17 maja 2017r., w którym oferty zostały uszeregowane w kolejności malejącej łącznej liczby punktów w kryteriach niecenowych.

Poniższa tabela przedstawia ocenę ofert zawartą w rankingu kwalifikacyjnym z dnia 17 maja 2017r.

Pozycja oferty w rankingu	Nr oferty	Nazwa oferenta	Adres miejsca udzielania świadczeń	Punkcja za ofertę cenową	Punkcja z tytułu pozostałych kryteriów					Łączna liczba punktów z tyt. pozostałych kryteriów	Łączna liczba punktów oceny	Status kwalifikacji do negocjacji (TAK/NIE)
					J	K	D	C	I			
1	10-17-000214[07/1]-0008/00	KAREDENT S.C. KAMIL CHORAŻY, SŁAWOMIR ŁAWICKI	GABINET STOMATOLOGICZNY BIAŁYSTOK 15-066 BIAŁYSTOK ul. BUKOWSKIEGO 1/U3	10	35	5	12	8	0	60	70	TAK
2	10-17-000214[07/1]-0007/00	ZOFIA KOSTECKA	GABINET STOMATOLOGICZNY 15-046 BIAŁYSTOK ul. KOSZYKOWA 7	10	31	5	12	11	0	59	69	TAK
3	10-17-000214[07/1]-0005/00	MARIA KARPIUK	GABINET STOMATOLOGICZNY UL. SŁONIMSKA 56 LOK. U2 15-028 BIAŁYSTOK ul. SŁONIMSKA 56/U2	10	30	5	10	11	0	56	66	TAK
4	10-17-000214[07/1]-0003/00	BEATA LISOWSKA	PORADNIA STOMATOLOGICZNA 15-027 BIAŁYSTOK ul. OGRODOWA 19/7	10	26	5	12	11	0	54	64	TAK
5	10-17-000214[07/1]-0002/00	PRO-MED S.C. ELIZABET MIKOŁAJEWSKA, TOMASZ MIKOŁAJEWSKI, ZYGMUNT MIKOŁAJEWSKI	PORADNIA STOMATOLOGICZNA 15-028 BIAŁYSTOK ul. SŁONIMSKA 15/1	10	26	5	11	11	0	53	63	NIE
6	10-17-000214[07/1]-0001/00	PRYWATNA PRZYCHODNIA STOMATOLOGICZNA RZEWUSCY S.C	NZOZ STOMATOLOGIA RZEWUSCY (1) 15-066 BIAŁYSTOK ul. MODLIŃSKA 1	10	34	5	12	0	0	51	61	NIE
7	10-17-000214[07/1]-0006/00	OPTIDENT S.C. DANUTA I MACIEJ OWSIEJKO	OPTIDENT S.C. DANUTA I MACIEJ OWSIEJKO GRUPOWA PRAKTYKA STOMATOLOGICZNA 15-004 BIAŁYSTOK ul. SIENKIEWICZA 46	9,8543	23	5	12	11	0	51	60,85	NIE
8	10-17-000214[07/1]-0004/00	WIESŁAW TRYNISZEWSKI I MAŁGORZATA RAWA-TRYNISZEWSKA SPÓŁKA CYWILNA	GABINET STOMATOLOGICZNY 15-424 BIAŁYSTOK ul. WARSZAWSKA 57	10	17	5	12	11	0	45	55	NIE

9	10-17-000214[07/1]-0005/00	MARIA KARPIUK	NZOZ STOMED PRZYCHODNIA STOMATOLOGICZNA LEK. STOM. MARIA KARPIUK BIAŁYSTOK UL. KRASZEWSKIEGO 26/2 15-025 BIAŁYSTOK UL. KRASZEWSKIEGO 26/2/23	10	15	5	10	11	0	41	51	NIE
---	----------------------------	---------------	--	----	----	---	----	----	---	----	----	-----

Na spotkaniu negocjacyjnym każdy z oferentów określa cenę jednostki rozliczeniowej i może ją podtrzymać w wysokości złożonej w ofercie lub obniżyć. W wyniku ostatecznych negocjacji przeprowadzonych przez komisję konkursową z Odwołującym w dniu 18 maja 2017r. strony ustaliły cenę jednostkową w wysokości 0,92 zł oraz łączną liczbę świadczeń na 45000. Odzwierciedleniem dokonanych ustaleń jest protokół końcowy z negocjacji podpisany przez oferenta i komisję konkursową ze zbieżnymi stanowiskami negocjujących stron. Dokument ten opatrzony jest następującą klauzulą : „*Protokół końcowy zawiera ostateczne stanowiska stron w procesie negocjacji co do liczby i ceny. Zbieżność stanowisk w protokole końcowym nie oznacza dokonania wyboru oferenta i przyrzeczenia zawarcia umowy. Rozbieżność stanowisk w protokole końcowym oznacza, że oferta nie zostanie wybrana. W przypadku wystąpienia rozbieżności i odmowy podpisania przez oferenta protokołu końcowego, komisja odnotowuje ten fakt w pozycji „Uwagi” i podpisuje protokół końcowy jednostronnie, informując jednocześnie oferenta o zakwalifikowaniu przez komisję konkursową oferty (lub jej odrębnie ocenianej części) do kategorii ofert, które nie zostaną wybrane w toku postępowania.*” Zapisy te mają charakter informacyjny i są stosowane w taki sam sposób wobec wszystkich oferentów. Mają na celu poinformowanie stron negocjacji o ostatecznym charakterze decyzji podjętej przez strony co do przedmiotu negocjacji (ceny i liczby świadczeń) oraz o skutkach wynikających z osiągnięcia porozumienia w zakresie ceny i liczby świadczeń lub jego nieosiągnięcia. Świadomość stron co do powyższych kwestii potwierdzona jest podpisami komisji konkursowej oraz osób reprezentujących oferenta, które znajdują się bezpośrednio pod zacytowaną powyżej klauzulą.

Zgodnie z art. 142 ust. 5 pkt 1 ustawy o świadczeniach w części niejawnej konkursu ofert komisja może wybrać ofertę lub większą liczbę ofert, najkorzystniejszych pod względem kryteriów wyboru ofert określonych w art. 148 ust.1.

Po zakończeniu negocjacji z zaproszonymi oferentami, komisja konkursowa, działając w oparciu o art. 148 ustawy o świadczeniach, sporządziła w dniu 23 maja 2017r. ranking końcowy, w którym wskazała oferty wybrane w celu zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych.

Poniższa tabela przedstawia dane z rankingu końcowego z dnia 23 maja 2017r.:

Pozycja oferty w rankingu	Nr oferty	Nazwa oferenta	Adres miejsca udzielania świadczeń	Punktacja za ofertę cenową	Punktacja z tytułu pozostałych kryteriów						Łączna liczba punktów w oceny	Decyzja o wybraniu ofert tak/nie
					jakość	kompleksowość	dostępność	ciągłość	inne	razem		
1	10-17-000214[07/1]-0008/00	KAREDENT S.C. KAMIL CHORAŻY, SŁAWOMIR ŁAWICKI	GABINET STOMATOLOGICZNY BIAŁYSTOK 15-066 BIAŁYSTOK UL. BUKOWSKIEGO 1/U3	10	35	5	12	8	0	60	70	Tak
2	10-17-000214[07/1]-0007/00	ZOFIA KOSTECKA	GABINET STOMATOLOGICZNY 15-046 BIAŁYSTOK UL. KOSZYKOWA 7	10	31	5	12	11	0	59	69	Tak
3	10-17-000214[07/1]-0005/00	MARIA KARPIUK	GABINET STOMATOLOGICZNY UL. SŁONIMSKA 56 LOK. U2 15-026 BIAŁYSTOK UL. SŁONIMSKA 56/U2	10	30	5	10	11	0	56	66	Tak

4	10-17-000214[07/1]-0003/00	BEATA LISOWSKA	PORADNIA STOMATOLOGICZNA 15-027 BIAŁYSTOK ul. OGRODOWA 19/7	10	26	5	12	11	0	54	64	Nie
5	10-17-000214[07/1]-0002/00	PRO-MED S.C. ELIZABET MIKOŁAJEWSKA, TOMASZ MIKOŁAJEWSKI, ZYGMUNT MIKOŁAJEWSKI	PORADNIA STOMATOLOGICZNA 15-028 BIAŁYSTOK ul. SŁONIMSKA 15/1	10	26	5	11	11	0	53	63	Nie
6	10-17-000214[07/1]-0001/00	PRYWATNA PRZYCHODNIA STOMATOLOGICZNA RZEWUSCY S.C	NZOZ STOMATOLOGIA RZEWUSCY (1) 15-065 BIAŁYSTOK ul. MODLIŃSKA 1	10	34	5	12	0	0	51	61	Nie
7	10-17-000214[07/1]-0006/00	OPTIDENT S.C. DANUTA I MACIEJ OWSIEJKO	OPTIDENT S.C DANUTA I MACIEJ OWSIEJKO GRUPOWA PRAKTYKA STOMATOLOGICZNA 15-004 BIAŁYSTOK ul. SIENKIEWICZA 46	9,8543	23	5	12	11	0	51	60,85	Nie
8	10-17-000214[07/1]-0004/00	WIESŁAW TRYNISZEWSKI I MAŁGORZATA RAWA-TRYNISZEWSKA SPÓŁKA CYWILNA	GABINET STOMATOLOGICZNY 15-424 BIAŁYSTOK ul. WARSZAWSKA 57	10	17	5	12	11	0	45	55	Nie
9	10-17-000214[07/1]-0005/00	MARIA KARPIUK	NZOZ STOMED PRZYCHODNIA STOMATOLOGICZNA LEK. STOM. MARIA KARPIUK BIAŁYSTOK UL. KRASZEWSKIEGO 26/2 15-025 BIAŁYSTOK ul. KRASZEWSKIEGO 26/2/23	10	15	5	10	11	0	41	51	Nie

Mając na uwadze powyższe, komisja dokonała wyboru oferentów w kolejności zgodnej z uzyskaną pozycją w rankingu końcowym. Do zawarcia umowy wybrano 3 oferty o najwyższej łącznej ocenie punktowej, które zajęły w rankingu pozycje od 1 do 3, uzyskując odpowiednio od 70 do 66 punktów. Oferty te w istotnym stopniu wyczerpały środki finansowe, które zamawiający przeznaczył na świadczenia będące przedmiotem postępowania. Oferty te wprawdzie nie wyczerpały w całości wartości zamówienia wskazanego w ogłoszeniu, niemniej jednak należy zwrócić uwagę, iż środki finansowe pozostałe zamawiającemu w kwocie 0,68 zł, nie pozwoliły na wybranie kolejnych ofert, bowiem dokonanie ich wyboru przekroczyłoby wartość zamówienia określoną w przedmiotowym postępowaniu. W związku z powyższym oferta Odwołującego, która z łączną sumą 64 punkty zajęła 4 miejsce w rankingu końcowym, nie została wybrana do zawarcia umowy.

W dniu 24 maja 2017r. nastąpiło rozstrzygnięcie postępowania o kodzie 10-17-000214/STM/07/1/07.0000.218.02/01, w wyniku którego świadczenia na obszarze objętym zamówieniem zostały zabezpieczone. Wartość rozstrzygnięcia wyniosła 185 399,32 PLN. Również w tym samym dniu na stronie internetowej i tablicy ogłoszeń Podlaskiego OW NFZ zostało zamieszczone ogłoszenie o rozstrzygnięciu przedmiotowego postępowania, co oznacza, że wypełniona została dyspozycja art. 151 ust. 2 ustawy o świadczeniach, gwarantująca jawność informacji o postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej.

W decyzji Nr 37/2017/STM z dnia 12 czerwca 2017r. Dyrektora Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia oddalającej odwołanie Odwołującego od rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania organ dokonał rozpatrzenia zarzutów Odwołującego, podając wskazaną poniżej argumentację:

Odwołujący podniósł, że spełniał wymagania określone w ustawie o świadczeniach, nie otrzymał informacji o odrzuceniu lub niespełnieniu wymogów złożonej oferty. Odnosząc się do powyższego, należy zwrócić uwagę na fakt, iż spełnianie wszystkich wymaganych

warunków określonych w obowiązujących przepisach prawnych oraz przepisach wydanych na podstawie delegacji zawartych w ustawie o świadczeniach, nie skutkuje automatycznie wybraniem oferty celem zawarcia umowy. Pozwala jedynie na dokonanie oceny i porównanie złożonych ofert na podstawie art. 148 ustawy o świadczeniach oraz kryteriów oceny ofert określonych przez Ministra Zdrowia. Każda z ofert złożonych w postępowaniu musi spełniać wymogi bezwzględne, natomiast oferty konkurują ze sobą warunkami realizacji świadczeń dodatkowo ocenianymi oraz ceną. Komisja konkursowa dokonywała oceny wszystkich ofert złożonych w przedmiotowym postępowaniu w oparciu o kryteria oceny ofert - na podstawie złożonych i wczytanych do systemu informatycznego ankiet (czyli w rozumieniu § 2 pkt 1 warunków postępowania, zestawu pytań Narodowego Funduszu Zdrowia kierowanych do oferentów) oraz udzielonych przez oferentów odpowiedzi. Istotnym pozostaje, iż treść pytań ofertowych uwzględniała kryteria oceny ofert obowiązujące w przedmiotowym postępowaniu, a zarówno warunki wymagane, jak i rankingujące, obowiązujące w przedmiotowym postępowaniu były jawne.

W świetle szczegółowej analizy dokumentacji postępowania konkursowego należy stwierdzić, że wszystkie oferty zostały poddane jednolitej ocenie zarówno poprzez sprawdzenie warunków niezbędnych do realizacji świadczeń, jak i ocenione pod kątem wszystkich kryteriów oceny ofert obowiązujących w postępowaniu. Należy mieć na względzie, że konkurs w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej jest trybem eliminacyjno-konkurencyjnym. Oznacza to, że oferty niepodlegające odrzuceniu uszeregowane są w rankingu od oferty najkorzystniejszej do oferty z najniższą liczbą punktów. Do zawarcia umowy wybierane są oferty z najwyższą punktacją – do wyczerpania łącznej liczby planowanych do zakupu świadczeń lub wartości zamówienia wskazanego w ogłoszeniu oraz maksymalnej liczby umów określonej w ogłoszeniu. W świetle utrwalonego już orzecznictwa, odwołanie dotyczy całego rozstrzygnięcia o wyborze świadczeniodawcy i co do zasady nie ma podstaw do ograniczenia tego środka zaskarżenia wyłącznie do "sprawy" wnoszącego odwołanie, rozumianej jako rozpatrzenie okoliczności dotyczących oceny jego tylko oferty z punktu widzenia zgodności z regułami przeprowadzania postępowania o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń. Przemawia za tym przede wszystkim charakter tego postępowania. Postępowanie w formie konkursu, jest postępowaniem opartym na zasadzie konkurencji (o ograniczoną ilość dóbr może się ubiegać nieograniczona liczba świadczeniodawców). Ustalenie wyniku tego konkurowania w postaci rankingu - klasyfikacji wartościującej poszczególne oferty - mieści w sobie implicite porównywanie ofert świadczeniodawców biorących udział w postępowaniu (por. wyroki Naczelnego Sądu Administracyjnego z 11 lipca 2012r., sygn. akt II GSK 121/12, z 8 maja 2013r., sygn. akt II GSK 254/12 i II GSK 255/12 publ. na stronie www.orzeczenia.nsa.gov.pl). Oferta Odwołującego nie została wybrana, bowiem na przedmiotowy konkurs złożono ofertę, która uzyskała wyższą ocenę punktową i jako najkorzystniejsza została wybrana w celu zawarcia umowy. W wyniku rozstrzygnięcia postępowania zapewniono świadczeniobiorcom dostęp do świadczeń będących przedmiotem postępowania zgodnie z warunkami zamówienia w ramach zaplanowanych na ten cel środków.

Odnosząc się do podnoszonych przez Odwołującego zarzutów dotyczących przyjętego przez Podlaski Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia sposobu określenia obszarów kontraktowania na terenie miasta Białystok, a mianowicie ogłoszenia postępowań

konkursowych w zakresie świadczenia ogólnostomatologiczne na obszar terytorialny "osiedle" należy podnieść przede wszystkim, że wbrew twierdzeniom Odwołującego Podlaski OW NFZ nie „stworzył sztucznie na potrzeby postępowania konkursowego osiedli”. Podział miasta Białegostoku na osiedla statuowany jest uchwałami Rady Miejskiej Białegostoku nr: XXXI/331/04 z dnia 25.10.2004 r., XXXV/405/05 z dnia 24.01.2005r., LXII/787/06 z dnia 23.10.2006 r. oraz L/583/13 z dnia 28.10.2013 r. Informacja o uchwałach została wszystkim zainteresowanym Oferentom zamieszczona na stronie internetowej Podlaskiego OW NFZ wraz z informacją o ogłoszeniu postępowań konkursowych - data zamieszczenia na stronie internetowej – 06.04.2017 r.

Następnie – ustosunkowując się do podnoszonej przez Odwołującego argumentacji, że zastosowany sposób podziału przeczy zasadom równego traktowania, dyskryminuje podmioty pod względem siedziby podmiotu bez prawnego (brak dzielnic) i logicznego uzasadnienia, wskazać należy jak niżej.

W celu przeprowadzenia postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w trybie konkursu ofert Fundusz zamieszcza ogłoszenie, które zgodnie z art. 139 ust. 3 pkt 5 ustawy o świadczeniach zawiera w szczególności: określenie obszaru terytorialnego, dla którego jest przeprowadzane postępowanie w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, oraz wskazanie maksymalnej liczby umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, które zostaną zawarte po przeprowadzeniu tego postępowania, zgodnie z planem finansowym oddziału wojewódzkiego Funduszu i planem zakupu świadczeń opieki zdrowotnej. Podstawą ustalenia obszarów terytorialnych dla których przeprowadzone są postępowania w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju leczenie stomatologiczne jest zapis § 4 Zarządzenia Nr 23 Prezesa NFZ z dnia 24 marca 2017r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju leczenie stomatologiczne, zwanego dalej: Zarządzeniem Nr 23 Prezesa NFZ wydanego na podstawie art. 146 ust. 1 ustawy o świadczeniach. Przywołany zapis Zarządzenia Nr 23 Prezesa NFZ stanowi, że postępowanie, o którym mowa w § 1 pkt 1, ma na celu wyłonienie świadczeniodawców do realizacji świadczeń odpowiednio na obszarze terytorialnym: 1) województwa; 2) więcej niż jednego powiatu; 3) powiatu; 4) więcej niż jednej gminy; 5) gminy; 6) więcej niż jednej dzielnicy; 7) dzielnicy.

Celem rozstrzygnięcia na jakiej podstawie Podlaski Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia ogłosił postępowanie w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju leczenie stomatologiczne w zakresie świadczenia ogólnostomatologiczne, obejmujące obszar terytorialny - miasto Białystok należy odwołać się do zapisów art. 5 ust. 1 ustawy z dnia 08 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity: Dz. U. 2016.446 ze zm.), który stanowi, iż gmina może tworzyć jednostki pomocnicze: sołectwa oraz dzielnice, osiedla i inne. Jednostką pomocniczą może być również położone na terenie gminy miasto. Biorąc powyższe pod uwagę, kluczowym w tej kwestii pozostaje rozstrzygnięcie delegacji rady gminy do tworzenia i kreowania jednostek pomocniczych. Ugruntowany w piśmiennictwie oraz orzecznictwie sądowym pogląd wskazuje, że przede wszystkim ustawodawca pozostawił radzie gminy możliwość powoływania jednostek pomocniczych nazwanych (sołectwa, dzielnice, osiedla i miasta) i nienazwanych ("i inne", np. wspólnoty), tym samym tworząc ich katalog otwarty. Poparcie tej tezy odnaleźć można również w wyrokach sądów administracyjnych - według art. 5 ust. 1

i 3 ustawy o samorządzie gminnym gmina może tworzyć jednostki pomocnicze (sołectwa, dzielnice, osiedla i inne), a zasady ich tworzenia, łączenia, podziału oraz znoszenia określa statut gminy. Między użytymi tu określeniami nie ma wyraźnej zależności w postaci obowiązku posługiwania się tylko jednym z nich bądź posługiwania się w określonej kolejności przy kreowaniu nowej jednostki pomocniczej (vide: wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego (do 2003.12.31) w Warszawie z dnia 5 stycznia 2000 r., sygn. akt II SA 1910/99).

Przyznana zapisami ustawy o samorządzie gminnym swoboda gmin w tworzeniu jednostek pomocniczych i kształtowaniu ich struktury organizacyjnej oraz określaniu zakresu przekazanych im zadań i mienia należących do gminy nie pozwala na traktowanie ich jak gmin i na ochronę ich podmiotowości i samodzielności w stosunku do gmin w szerszym zakresie niż określony w przepisach powszechnie obowiązujących. (tak: Naczelny Sąd Administracyjny w Łodzi w wyroku z dnia 10 października 2000 r., II SA/Łd 1097/00). Opierając się na obowiązujących przepisach prawa oraz orzecznictwie sądowym należy podkreślić, że ustawa o samorządzie gminnym nie wyznacza w żaden sposób jakiegokolwiek zależności w postaci obowiązku posługiwania się tylko jednym z nich przy kreowaniu nowej jednostki pomocniczej. Bezsprzecznym pozostaje zatem, że przepisy ustawy o samorządzie gminnym statuują możliwość tworzenia jednostek pomocniczych jakimi są zarówno dzielnice, jak i osiedla. Zaznaczyć przy tym należy, że wskazana przez ustawodawcę w art. 5 ust. 1 w/w ustawy kolejność poszczególnych jednostek pomocniczych nie jest wiążąca przy ich tworzeniu, ponieważ o kolejności powoływania jednostek decyduje tworząca je gmina uwzględniając ich znaczenie, realizowane zadania, a także charakter demograficzny i terytorialny danego obszaru. Bezspornym pozostaje, że podstawę działań Dyrektora Podlaskiego OW NFZ stanowią obowiązujące przepisy prawa. Raz jeszcze należy zwrócić uwagę, że użyte w § 4 warunków zawierania i realizacji umów jednostki podziału terytorialnego nie są jednostkami wykreowanymi na potrzeby prowadzenia przedmiotowych postępowań, ale stanowią odzwierciedlenie tego rodzaju jednostek określonych w obowiązującym ustawodawstwie, w tym w ustawie o samorządzie gminnym. Ustanowienie dzielnicy jako jednostki pomocniczej danej gminy jest czynnością fakultatywną, zatem biorąc pod uwagę, iż celem procesu kontraktowania jest zapewnienie pacjentom jak najlepszego dostępu do udzielanych świadczeń opieki zdrowotnej, za nieuzasadniony należałoby uznać pogląd, że użycie tego pojęcia w w/w zarządzeniu należy traktować wyłącznie literalnie, co uniemożliwiłoby tym samym przeprowadzenie postępowania na obszarze „osiedle”, mającym tę samą sytuację ustrojowo - prawną co obszar „dzielnica”.

Obowiązujące przepisy prawne stanowią podstawę prawną działań Dyrektora Podlaskiego OW NFZ, polegających na określeniu obszarów kontraktowania kwestionowanych przez Odwołującego. Określając obszary kontraktowania Podlaski OW NFZ uwzględnił istotny czynnik prawidłowego zabezpieczenia dostępu do świadczeń zdrowotnych, jakim jest geograficzna bliskość miejsca realizacji świadczeń względem miejsca zamieszkania świadczeniobiorców. Dyrektor Podlaskiego OW NFZ, mając na względzie zapewnienie świadczeniobiorcom zarówno jak najlepszego dostępu do świadczeń oraz dostępu jak najbliższego miejscu zamieszkania świadczeniobiorcy, ustalił obszary kontraktowania zgodne z obowiązującymi w mieście Białostok uchwałami Rady Miejskiej Białegostoku, podjętymi na podstawie ustawy o samorządzie gminnym, co wywiedziono powyżej. Celem przeprowadzenia postępowań w sprawie zawarcia umów o udzielanie

świadczeń opieki zdrowotnej jest zabezpieczenie dostępu do świadczeń, a tym samym osiągnięcie nadrzędnego celu jakim jest zabezpieczenie interesu pacjenta. Przyjęcie zatem obowiązujących obszarów kontraktowania dotyczących miasta Białystok, nie tylko pozostaje w zgodności z obowiązującymi przepisami prawa, ale przede wszystkim ma na celu zapobiegnięciu koncentracji podmiotów udzielających świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju leczenia stomatologiczne, będących świadczeniami o charakterze powszechnym wyłącznie w jednej lub kilku wybranych częściach miasta.

Dokonany podział nie tylko znajduje swe oparcie w obowiązujących przepisach prawa, ale również w żaden sposób ani nie ogranicza zasady swobody działalności gospodarczej ani nie zaprzecza zasadzie równego traktowania podmiotów. Swoboda działalności gospodarczej oznacza przede wszystkim, że podejmowanie, wykonywanie i zakończenie działalności gospodarczej jest wolne dla każdego na równych prawach, z zachowaniem warunków określonych przepisami prawa. Zatem przedsiębiorca (którym jest także Odwołujący) samodzielnie dokonuje wyboru rodzaju prowadzonej działalności, a co z tym związane również miejsca jej wykonywania. Wybór miejsca wykonywania działalności pozostaje zatem w wyłącznej gestii przedsiębiorcy i nie pozostaje w zależności z określaniem przez Płatnika obszarów kontraktowania.

Zasady prowadzenia działalności gospodarczej pozostawiają w gestii samego przedsiębiorcy dokonanie wyboru miejsca prowadzonej działalności. Zatem wskazać należy, że zasady prowadzenia działalności gospodarczej pozostają bez wpływu na określanie obszarów kontraktowania i niewątpliwie nie zostały naruszone przez komisję konkursową.

Nadto ani sposób określenia obszarów kontraktowania ani działanie komisji konkursowej nie naruszyło zasady równego traktowania oferentów ubiegających się o zawarcie umowy w postępowaniu o kodzie 10-17-000214/STM/07/1/07.0000.218.02/01. Zasada równego traktowania świadczeniodawców przejawia się w stosowaniu takich samych określonych kryteriów oceny ofert do wszystkich świadczeniodawców biorących udział w postępowaniu, jak i wymagań, jakie muszą być spełnione przez świadczeniodawców celem zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej. Fundusz jest obowiązany zapewnić równe traktowanie wszystkich świadczeniodawców ubiegających się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej i prowadzić postępowanie w sposób gwarantujący zachowanie uczciwej konkurencji. Zwrot „konkurencja” oznacza rywalizację między osobami lub grupami zainteresowanymi w osiągnięciu tego samego celu („Słownik języka polskiego”, PWN). Zatem bez znaczenia pozostaje w ramach definicji konkurencyjności obszar terytorialny. Każdy bowiem obszar ustalony przez Dyrektora Oddziału pozostaje niezależny od tego, że o zawarcie umowy może ubiegać się więcej niż jeden oferent. Zgodnie z art. 148 ustawy o świadczeniach porównanie ofert w toku postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej dokonuje się według kryteriów wyboru ofert: 1) jakości, 2) kompleksowości, 3) dostępności, 4) ciągłości, 5) ceny - udzielanych świadczeń opieki zdrowotnej. Powołana przez Dyrektora Oddziału komisja konkursowa zobligowana jest więc przepisami rangi ustawowej do wyboru ofert przedstawiających najwyższy wynik punktowy. Każde zatem ogłoszenie postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej pociąga za sobą ryzyko niewybrania do zawarcia umowy poszczególnych oferentów bez względu na przyjęty obszar zamówienia (obszar osiedla, gminy czy województwa). Nie można zatem podzielić zarzutu Odwołującego o naruszeniu zasady

równego traktowania. Jak już wywiedziono powyżej - wszyscy świadczeniodawcy zobowiązani byli do spełnienia jednakowych dedykowanych dla określonego zakresu świadczeń warunków, a oferty oceniane były z zastosowaniem takich samych kryteriów wyboru ofert obejmujących: 1) jakość, 2) kompleksowość, 3) dostępność 4) ciągłość, 5) cenę. Wśród zatem ustawowo określonych kryteriów wyboru ofert nie ma, wbrew twierdzeniom Odwołującego, kryterium obszarowego.

Zatem opierając się na powyższym należy wskazać, że celem postępowania odwoławczego jest zbadanie prawidłowości rozstrzygnięcia postępowania konkursowego pod kątem ewentualnego naruszenia zasad w trakcie postępowania, będących w związku przyczynowo-skutkowym z naruszeniem interesu prawnego Odwołującego, gdzie 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 (art. 134 ust. 1 ustawy o świadczeniach). Zarówno zachowanie zasad konkurencyjności, równego traktowania, jak i jednolitości kryteriów wyboru ofert należy odnosić do konkretnego postępowania konkursowego, w którym Odwołujący brał udział. Brak jest podstaw do dokonywania porównania złożonej oferty Odwołującego z ofertami złożonymi w postępowaniach, w których Odwołujący nie uczestniczył. Porównanie zatem należy odnosić do konkretnego postępowania w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w określonym rodzaju, zakresie świadczeń oraz na określonym w ogłoszeniu o postępowaniu obszarze kontraktowania. Oceniając pod tym kątem przedmiotowe postępowanie konkursowe, tj. postępowanie o kodzie 10-17-000214/STM/07/1/07.0000.218.02/01, należy stwierdzić, że powyższe zasady były przestrzegane i nie doszło do naruszenia interesu prawnego Odwołującego.

Po przeprowadzeniu analizy akt sprawy Dyrektor Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ stwierdził, iż postępowanie konkursowe było prowadzone zgodnie z zasadami określonymi w ustawie o świadczeniach, warunkach postępowania i warunkach zawierania i realizacji umów. Wszystkie oferty złożone w postępowaniu, w tym również oferta Odwołującego, zostały poddane jednolitej ocenie zgodnie z obowiązującymi przepisami zarówno poprzez sprawdzenie warunków niezbędnych do realizacji świadczeń, jak i ocenione pod kątem obowiązujących kryteriów oceny ofert. Kryteria oceny ofert i warunki wymagane od świadczeniodawców były jawne i nie podlegały zmianie w toku postępowania, zaś Odwołujący w oświadczeniu załączonym do oferty oświadczył, iż zapoznał się z warunkami postępowania oraz warunkami zawierania umów i nie zgłasza do nich zastrzeżeń oraz że przyjmuje je do wykonania. Podniesienia wymaga także, iż konkurs ofert nie stanowi gwarancji przedłużenia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, ani nie jest też gwarancją jej zawarcia, a trybem wyboru oferentów celem zawarcia umów w poszczególnych zakresach i rodzajach świadczeń. Postępowanie konkursowe prowadzi się w celu zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, zatem na każdym jego etapie komisja konkursowa podejmuje działania zmierzające do wyboru ofert i zawarcia umów w takiej liczbie, która zapewni świadczeniobiorcom dostęp do świadczeń zdrowotnych określonego rodzaju. Działania komisji nie mają jednak prowadzić do zawarcia umów ze wszystkimi oferentami, biorącymi udział w postępowaniu. Zgodnie z ideą konkursu, zadaniem komisji jest dokonanie wyboru najkorzystniejszego, w ramach kwoty zamówienia

i maksymalnej liczby umów – po przeprowadzeniu oceny ofert wyłącznie na podstawie obowiązujących w danym postępowaniu przepisów.

Mając powyższe na uwadze, Dyrektor Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ podtrzymuje w całości swoje stanowisko wyrażone w zaskarżonej decyzji w odpowiedzi na zarzuty Odwołującego podniesione w odwołaniu, a podtrzymane we wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, uznając je ponownie za bezzasadne. W odniesieniu do nowych zarzutów podniesionych przez Odwołującego we wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, wskazać należy co następuje:

Odnosząc się do zarzutu Odwołującego, dotyczącego nieprawidłowej oceny oferty oferenta Marii Karpiuk, złożonej na miejsce udzielania świadczeń – Gabinet Stomatologiczny ul. Słonimska 56 lok. U2, 15-028 Białystok, w kryterium ciągłości, wskazać należy, iż zgodnie z kryteriami oceny ofert, każdy z oferentów mógł uzyskać 5 punktów za spełnianie warunku dodatkowo ocenianego, w brzmieniu: *„W dniu złożenia oferty oferent realizuje na podstawie umowy proces leczenia świadczeniobiorców w ramach danego zakresu świadczeń i w ramach obszaru, którego dotyczy postępowanie”* oraz 3 punkty za wskazanie, iż realizuje powyższy warunek – *„Nieprzerwanie od 5 lat”* lub 6 punktów za wskazanie, iż realizuje powyższy warunek – *„Nieprzerwanie od 10 lat”*. Jak wskazuje materiał dowodowy zgromadzony w przedmiotowej sprawie ww. oferent w przedmiotowym kryterium otrzymał 11 punktów. Na powyższą ocenę wpłynęło udzielenie przez niego - w części ankietowej formularza ofertowego, odpowiedzi „Tak” na powyższy warunek – za co otrzymał 5 pkt oraz wskazanie, iż realizuje go „Nieprzerwanie od 10 lat”, za co otrzymał 6 pkt. Przeprowadzona przez komisję konkursową weryfikacja ww. oferty pod kątem spełniania przedmiotowego kryterium potwierdziła prawidłowość udzielonych odpowiedzi. Zgodnie bowiem z danymi znajdującymi się w posiadaniu Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ, oferent ten realizuje na podstawie umowy proces leczenia świadczeniobiorców w rodzaju: leczenie stomatologiczne, w zakresie: świadczenia ogólnostomatologiczne w miejscu udzielania świadczeń: NZOZ STOMED Przychodnia Stomatologiczna lek. stom. Maria Karpiuk ul. Kraszewskiego 26/2 w Białymstoku, znajdującym się w ramach obszaru, którego dotyczy przedmiotowe postępowanie konkursowe, nieprzerwanie od 10 lat. Podkreślić należy, iż zakres przedmiotowy oraz podmiotowy powyższego warunku został jasno oznaczony - premiuje on świadczeniodawców realizujących na danym obszarze kontraktowania proces udzielania świadczeń odpowiednio do czasu jego trwania, co oznacza, iż istnieje możliwość otrzymania punktów rankingujących za kryterium ciągłości również w przypadku złożenia oferty na dodatkowe miejsce udzielania świadczeń. Dlatego też stwierdzić należy, iż komisja konkursowa prawidłowo oceniła ofertę oferenta Marii Karpiuk złożoną na miejsce udzielania świadczeń – Gabinet Stomatologiczny ul. Słonimska 56 lok. U2, 15-028 Białystok, w kryterium ciągłości.

Odnosząc się natomiast do zarzutu Odwołującego, dotyczącego nieprawidłowej oceny przedmiotowej oferty w zakresie wykonania 100 procedur RTG we wskazanym powyżej miejscu udzielania świadczeń, należy uznać, iż jest on również całkowicie bezzasadny. Na wstępie, podkreślić należy, iż wbrew twierdzeniom Odwołującego, Gabinet Stomatologiczny znajdujący się na ulicy Słonimskiej nie jest nową lokalizacją. Z księgi rejestrowej oferenta Marii Karpiuk nr 000000011007 wynika bowiem jednoznacznie, iż oferent ten rozpoczął prowadzenie działalności leczniczej pod wskazanym adresem od dnia 2 listopada 2015r.

Faktem jest natomiast, iż w dniu składania oferty ww. oferent nie posiadał zawartej z Funduszem umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w zakresie świadczeń ogólnostomatologicznych w powyższej lokalizacji. Zgodnie z kryteriami oceny ofert, obowiązującymi w przedmiotowym postępowaniu, warunkiem dodatkowo ocenianym, za który można było uzyskać 3 punkty w kryterium jakości, w kategorii – realizacja wybranych świadczeń było - „Wykonanie w ciągu ostatnich 12 miesięcy poprzedzających o 2 miesiące miesiąc, w którym ogłoszono postępowanie – co najmniej 100 procedur (ICD-9) z zakresu 23.0301 rentgenodiagnostyka do 2 zdjęć wewnątrzustnych”. Wskazać należy, iż dokonując oceny spełniania powyższego warunku, komisja konkursowa opierała się na interpretacji Ministerstwa Zdrowia, zamieszczonej w dniu 6 kwietnia 2017r. na stronie internetowej Centrali NFZ – „Komunikat w sprawie kontraktowania w 2017r. świadczeń w rodzaju leczenie stomatologiczne”, zgodnie z którą „(...) wymagana liczba realizowanych świadczeń dotyczy wszystkich świadczeń, nie tylko tych, które są objęte kontraktem z NFZ.” Dlatego też, każdy z oferentów w zakresie oferty złożonej na miejsce udzielania świadczeń, w którym nie realizował dotychczas umowy z Funduszem miał możliwość spełniania powyższego warunku, a tym samym uzyskania dodatkowych 3 punktów. W związku z powyższym, stwierdzić należy, iż komisja konkursowa dokonała prawidłowej oceny oferty oferenta Marii Karpniuk również w zakresie powyższego warunku dodatkowo ocenianego, co czyni zarzuty Odwołującego dotyczące wadliwej oceny oferty ww. oferenta w miejscu udzielania świadczeń: Gabinet Stomatologiczny ul. Słonimska 56 lok. U2 w Białymstoku całkowicie niezasadnymi.

Mając powyższe na uwadze, po ponownym szczegółowym przeanalizowaniu postępowania konkursowego o kodzie 10-17-000214/STM/07/1/07.0000.218.02/01, organ II instancji w całości podziela ustalenia poczynione w ramach postępowania w I instancji oraz podtrzymuje swoje stanowisko wyrażone w uzasadnieniu zaskarżonej decyzji. Podkreślić bowiem należy, iż zadaniem komisji konkursowej jest dokonanie wyboru oferentów opartego na rzetelnej analizie porównawczej ofert. Każda z ofert złożonych w postępowaniu musi spełniać wymogi bezwzględne, natomiast oferty konkurują ze sobą warunkami realizacji świadczeń dodatkowo ocenianymi oraz ceną. Wyłonienie świadczeniodawcy w postępowaniu konkursowym ma w szczególności na celu realizację zadania ustawowego jakim jest zapewnienie udzielania świadczeń opieki zdrowotnej na danym obszarze w sposób nieprzerwany, kompleksowy, z uwzględnieniem odpowiedniej jakości i dostępności, a nie zawarcie umowy ze wszystkimi oferentami. Prowadzone przez komisję konkursową postępowanie jest konkursem ofert, do którego mogą przystąpić wszyscy świadczeniodawcy po spełnieniu określonych przepisami prawa wymogów. Odwołujący, jako podmiot trudniący się w sposób profesjonalny udzielaniem świadczeń opieki zdrowotnej musi liczyć się z faktem, że do postępowania mogą przystąpić oferenci, którzy zaoferują lepsze warunki realizacji świadczeń niż on. W świetle szczegółowej analizy dokumentacji postępowania konkursowego należy ponownie stwierdzić, że obie oferty w przedmiotowym postępowaniu zostały poddane jednolitej ocenie zarówno poprzez sprawdzenie warunków niezbędnych do realizacji świadczeń, jak i ocenione pod kątem kryteriów oceny ofert. Oferta Odwołującego, która uzyskała - 64 punkty nie została wybrana, ponieważ na przedmiotowy konkurs złożono oferty, które ze względu na zadeklarowany potencjał, uzyskały wyższą ocenę punktową – odpowiednio od 66 do 70 i jako korzystniejsze zostały wybrane w celu zawarcia umowy.

Po ponownym przeanalizowaniu zebranego w sprawie materiału dowodowego należy stwierdzić, iż postępowanie konkursowe zostało przeprowadzone przez komisję zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, w tym z zasadami prowadzenia postępowań i w żaden sposób nie doszło do naruszenia interesu prawnego Odwołującego. Organ prowadzący postępowanie, rozpatrując wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy, nie znajduje przesłanek przemawiających za jego uwzględnieniem, w całości podtrzymując swoje stanowisko wyrażone w zaskarżonej decyzji.

Po stwierdzeniu braku podstaw do zmiany zaskarżonej Decyzji Nr 37/2017/STM Dyrektora Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia z dnia 12 czerwca 2017r., należało postanowić jak na wstępie.

Decyzja podlega natychmiastowemu wykonaniu, na podstawie art. 154 ust. 6 ustawy o świadczeniach.

Pouczenie

Na podstawie art. 154 ust. 8 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. z 2016r. poz. 1793 ze zm.) od niniejszej decyzji przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku, ul. H. Sienkiewicza 84, 15-950 Białystok.

Skargę wnosi się za pośrednictwem Dyrektora Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia, ul. Pałacowa 3, 15-042 Białystok w terminie trzydziestu dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia w niniejszej sprawie.

Z up. DYREKTORA
Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
Wojciech Kuzmicki
ZASTĘPCA DYREKTORA
DS. EKONOMICZNO-FINANSOWYCH

Otrzymują:

1. NZOZ VITADENT BEATA LISOWSKA, 15-027 BIAŁYSTOK, UL. OGRODOWA 19 LOK.7.
2. KAREMENT S.C. KAMIL CHORAŻY, SŁAWOMIR ŁAWICKI, 15-066 BIAŁYSTOK.
UL. BUKOWSKIEGO 1/LOK.U3.
3. MARIA KARPIUK, 15-523 GRABÓWKA, UL. WASZYNGTOŃSKA 10/2.
4. ZOFIA KOSTECKA, 15-046 BIAŁYSTOK, UL. KOSZYKOWA 9.
- 5.A/A