

## ODPOWIEDŹ NA PROTEST

Komisja Konkursowa w składzie określonym Zarządzeniem nr 2/2017 Dyrektora SPZOOZ w Skale z dnia 6 marca 2017 r. informuje, że w dniu 14.03.2017r., tj. w toku postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w zakresie diagnostyki laboratoryjnej (postępowanie konkursowe KO/1/2017) wpłynął umotywowany protest dotyczący treści Warunków Konkursu Ofert w odniesieniu do zastosowanych przez SPZOOZ w Skale kryteriów oceny ofert. Składający protest podniósł, iż naruszony został art. 148 ust.1 *ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych*, gdyż w Warunkach Konkursu Ofert nie zostały wskazane wszystkie ustawowo wymagane kryteria wyboru ofert, tj. jakość, kompleksowość, dostępność, ciągłość i cena, co w ocenie wnoszącego protest może mieć wpływ na ograniczenie konkurencji w tym postępowaniu. SPZOOZ w Skale wskazał w Warunkach Konkursu Ofert, iż oferty w niniejszym postępowaniu będą oceniane wyłącznie przy zastosowaniu kryterium ceny.

W odpowiedzi na niniejszy protest należy wskazać, iż:

- 1) żaden przepis obowiązującego prawa nie określa obowiązku stosowania łącznie wszystkich kryteriów oceny ofert wskazanych w art.148 ust.1 *ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych*; niewątpliwie gdyby taka była intencja ustawodawcy, to zastosowano by rozwiązania analogiczne jak w *ustawie z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych*, gdzie w art.91 jednoznacznie wskazano – co do zasady – obowiązek stosowania więcej niż jednego kryterium oceny ofert; takiego rozwiązania w *ustawie z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych* oraz w *ustawie z dnia 15 kwietnia 2011r. o działalności leczniczej* ustawodawca nie zawarł,
- 2) należy wskazać, że obowiązek łącznego stosowania wszystkich kryteriów oceny ofert nie wynika również z treści rozporządzenia wydanego na podstawie art.148 ust.3 *ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych*; w *Rozporządzeniu 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. 2016, poz. 1372), które określa szczegółowe kryteria wyboru ofert

w postępowaniu w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w podziale na poszczególne zakresy lub rodzaje świadczeń opieki zdrowotnej, a w szczególności w załącznikach do tego rozporządzenia, jednoznacznie zostało wskazane, że dla poszczególnych rodzajów i zakresów minister podaje wykaz szczegółowych kryteriów wyboru ofert, ale wykaz ten nie zawsze odnosi się łącznie do pięciu kryteriów wskazanych w art.148 ust.1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, a często tylko do niektórych z tych kryteriów; z treści tego rozporządzenia wynika więc, że możliwe jest stosowanie tylko niektórych, najbardziej adekwatnych kryteriów wyboru oferty do danego rodzaju i zakresu świadczeń opieki zdrowotnej; takie rozumienie obowiązku stosowania kryteriów oceny ofert wynika z faktu, iż konstrukcja art.148 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych w istocie wskazuje na to, iż kryteria wyboru ofert odnoszą się wyłącznie do warunków dodatkowo ocenianych w danym postępowaniu, nie zaś do warunków koniecznych; z treści wskazanego wyżej 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 nie wynika bowiem, że podmiot przeprowadzający postępowanie ma obowiązek określenia tych dodatkowo ocenianych warunków w pełnym zakresie i może ograniczyć się np. wyłącznie do kryterium ceny, jeżeli uzna, iż nie ma potrzeby podwyższania wymagań w zakresie pozostałych kryteriów, a tym samym nie ma potrzeby dokonywania rankingu oferentów przy zastosowaniu tych kryteriów; w ocenie rozpatrującego protest w przedmiotowym postępowaniu SPZOZ w Skale określił wymagania konieczne, które odnoszą się do jakości, kompleksowości, dostępności i ciągłości; wymagania konieczne musi spełnić każdy oferent, więc nie będą one miały wpływu na ranking oferentów, a jednocześnie odpowiednio zabezpieczą interes i właściwy poziom udzielania świadczeń opieki zdrowotnej pacjentom; natomiast SPZOZ w Skale uznał, iż z punktu widzenia racjonalnej gospodarki publicznymi środkami najbardziej istotnym kryterium oceny ofert – przy zachowaniu określonego standardu otrzymywanej usługi – jest cena, która będzie miała wpływ na ranking oferentów,

- 3) ponadto wydaje się, że łączne stosowanie kryteriów oceny ofert wskazanych w art.148 ust.1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, tak jak chciałby tego wnoszący protest,

prowadziłoby do konieczności opisywania kryteriów oceny wyboru ofert w sposób nadmiernie komplikujący i formalizujący dane postępowanie, a co więcej – prowadziłoby do preferowania tych oferentów, którzy już współpracowali z SPZOX w Skale (kryterium ciągłości w rozumieniu art.5 pkt 2a ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych), co w określonym wymiarze utrudniałoby konkurencję i osłabiało interes samego wnoszącego protest; zastosowanie zaś kryterium kompleksowości do przedmiotowego postępowania wydaje się całkowicie niemożliwe w aspekcie definicji tego kryterium wynikającej z art. 5 pkt 7a ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych,

- 4) rozpatrujący protest uznaje jednocześnie, że wszystkie kryteria poza cenowe, tj. jakość, kompleksowość, dostępność, ciągłość, zostały wprost wskazane w Warunkach Konkursu Ofert, poprzez opisanie wymagań – stanowiących jednocześnie wymagania minimalne i maksymalne w odniesieniu do potrzeb SPZOX w Skale.

W związku z powyższym Komisja Konkursowa:

- 1) nie uwzględnia wniesionego protestu,
- 2) uznaje, że Warunki Konkursu Ofert są zgodne z obowiązującymi przepisami prawa, a w szczególności z treścią ustawy z dnia 27 sierpnia 2004r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych,
- 3) uznaje, że Warunki Konkursu Ofert odpowiadają istocie przedmiotu postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w zakresie diagnostyki laboratoryjnej, a poza cenowe kryteria oceny ofert zostały uwzględnione w treści Warunków Konkursu Ofert jako wymagania określające konieczny standard świadczeń opieki zdrowotnej będących przedmiotem tego postępowania,
- 4) uznaje, że treść Warunków Konkursu Ofert w żaden sposób nie utrudnia konkurencji, a zastosowane kryteria oceny ofert powodują, że krąg potencjalnych oferentów jest możliwie najszerszy.

.....  
Elżbieta Zaprawa - Sekretarka  
w imieniu Komisji Konkursowej Komisji