

Odwołujący:

Medax - Trans s.c.

Rafał Dudkiewicz, Michał Skowron

ul. Brzezińska 5/15, 92-103 Łódź

Rp
27.05.19

DYREKTOR
SP ZOZ MSWiA w Łodzi

dr n. med. Robert Starzec, MBA

Łódź 24 maja 2019 roku



Udzielający Zamówienie:
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji w Łodzi

Odwołanie od rozstrzygnięcia

**konkursu na wykonywanie usług medycznych w zakresie transportu sanitarnego
świadczanego za pomocą karetek typu S, P, T na potrzeby SP ZOZ MSWiA w Łodzi**

znak ON.1340/05/2019

W związku z rozstrzygnięciem konkursu na wykonywanie usług medycznych w zakresie transportu sanitarnego na podstawie art. 154 i 155 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych z dnia 27 sierpnia 2004 r. (Dz.U. Nr 210, poz. 2135) wnoszę o:

1. Unieważnienie rozstrzygnięcia konkursu
2. Unieważnienie postępowania konkursowego
3. Przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia na wykonywanie usług medycznych w zakresie transportu sanitarnego w trybie ustawy prawo zamówień publicznych

Uzasadnienie

Przedmiotem zamówienia w postępowaniu konkursowym prowadzonym przez Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji w Łodzi było wykonywanie usług medycznych w zakresie transportu sanitarnego świadczanego za pomocą karetek typu S, P, T na potrzeby SP ZOZ MSWiA w Łodzi. W wyniku rozstrzygnięcia konkursu wyłoniono zwycięzców w zakresie pakietów 3,4,8,9(Luxury Medical), pakietów 5,6(Ampera sp zo.o. sp kom). Postępowanie prowadzone było w trybie konkursu ofert na podstawie art. 26 ustawa o działalności leczniczej z dnia 15 kwietnia 2011 r. (Dz.U. Nr 112, poz. 654). Postępowanie przeprowadzone zostało z pominięciem prawa zamówień publicznych. Zgodnie z art. 26 ust 2 dokonywany w tym trybie przedmiot zamówienia nie może wykraczać poza rodzaj działalności leczniczej lub zakres świadczeń zdrowotnych wykonywanych przez przyjmującego zamówienie, zgodnie z wpisem do rejestru podmiotów wykonujących działalność leczniczą, o którym mowa w art. 100.

W ocenie Odwołującego się postępowanie w całości przeprowadzono w sposób sprzeczny z prawem. Do usługi transportu sanitarnego nie znajdują zastosowania przepisy

art. 26 ust. 1 i art. 26 ust. 5 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej. Stosownie bowiem do brzmienia art. 26 ust. 1 ustawy o działalności leczniczej podmiot leczniczy spełniający przesłanki określone w art. 3 ust. 1 ustawy Prawa zamówień publicznych (dalej pzp) może udzielić zamówienia na udzielanie w określonym zakresie świadczeń zdrowotnych podmiotowi wykonującemu działalność leczniczą, lub osobie legitymującej się nabyciem fachowych kwalifikacji do udzielania świadczeń zdrowotnych w określonym zakresie lub określonej dziedzinie medycyny. Udzielenie takiego zamówienia następuje w trybie konkursu ofert z odpowiednim zastosowaniem wskazanych przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, przy czym do udzielenia takiego zamówienia nie stosuje się przepisów o zamówieniach publicznych, ale tryb konkursu ofert (art. 26 ust. 3-5 ustawy o działalności leczniczej). Zgodnie z art. 26 ust. 1 ustawy o działalności leczniczej wyłączenie stosowania pzp dotyczy zamówień udzielanych przez podmioty lecznicze posiadające status zamawiającego w rozumieniu art. 3 ust. 1 ustawy Prawa zamówień publicznych, których przedmiotem jest udzielanie świadczeń zdrowotnych. Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji w Łodzi, jako samodzielny publiczny zakład opieki zdrowotnej, zgodnie z treścią art. 9 pkt 10 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2009 r. Nr 157, poz. 1240, ze zm.) jest jednostką sektora finansów publicznych. Legalną definicję świadczeń zdrowotnych zawiera art. 2 pkt 10 ustawy o działalności leczniczej, zgodnie z którym świadczenie zdrowotne oznacza działanie służące zachowaniu, ratowaniu, przywracaniu lub poprawie zdrowia oraz inne działania medyczne wynikające procesu leczenia lub przepisów odrębnych regulujących zasady ich wykonywania. Stosownie do postanowienia art. 3 ust. 1 ustawy o działalności leczniczej działalność lecznicza polega na udzielaniu świadczeń zdrowotnych. Zgodnie zaś z art. 8 tej ustawy rodzajami działalności leczniczej są: stacjonarne i całodobowe świadczenia zdrowotne szpitalne albo inne niż szpitalne oraz ambulatoryjne świadczenia zdrowotne. Określenie zakresów powyższych rodzajów działalności leczniczej zawierają przepisy art. 2 pkt 11 i 12 oraz art. 9-12 ustawy o działalności leczniczej. Wskazane powyżej przepisy nie wspominają o transporcie sanitarnym, to jest: przewóz osób albo materiałów biologicznych i materiałów wykorzystywanych do udzielania świadczeń zdrowotnych, wymagających specjalnych warunków transportu (art. 5 pkt 33a ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych)

Powyższe jasno wskazuje, iż art. 26 ust. 1 ustawy o działalności leczniczej, a w konsekwencji wyłączenie obowiązku stosowania przepisów o zamówieniach publicznych, o których mowa w art. 26 ust. 5 tej ustawy, nie znajdują zastosowania do zamówień udzielanych przez podmioty lecznicze będące Zamawiającymi, których przedmiotem są usługi transportu sanitarnego. Oznacza to, iż do udzielania takich zamówień stosuje się przepisy ustawy Prawa zamówień publicznych.

Kwestia transportu sanitarnego była już przedmiotem uchwały Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 10 kwietnia 2014 r (Sygn. akt KIO/KD 27/14), gdzie KIO stwierdziło jednoznacznie, iż postępowanie o udzielenie zamówienia dotyczącego transportu sanitarnego winno się odbyć w trybie pzp.

Art. 7 ust. 3 pzp stanowi, iż zamówienia udziela się wyłącznie wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy. Tym samym zarówno wybór jak i całe postępowanie

dotknięte jest nieważności z mocy prawa ze względu na pominięcie obowiązujących w tym zakresie przepisów pzp.

Odwołujący się ma interes prawny w złożeniu niniejszego odwołania, gdyż w jego ocenie zastosowanie trybu udzielenia zamówienia zgodnie z pzp doprowadziłoby do większej przejrzystości postępowania, a co za tym idzie zachowania zasady konkurencyjności, co w efekcie premiowałoby firmę Medax. Ponadto zgodnie z wyrokiem Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego siedziba w Gdańsku z 2015-02-04, III SA/Gd 723/14: 1. Nie można zasadnie twierdzić, że postępowanie odwoławcze jest ograniczone do zbadania przez organ czy w toku postępowania konkursowego interes prawny świadczeniodawcy, którego oferta nie została wybrana nie doznał uszczerbku na skutek niezgodnego z prawem działania komisji konkursowej lub dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu, a więc ograniczyć to postępowanie wyłącznie do "sprawy" danego podmiotu, tj. odwołującego się. Sprzeciwia się temu treść przepisów art. 152 ust. 1 i art. 154 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz.U. z 2015 r. poz. 581 ze zm.), która tylko przy zaprezentowanym powyżej kierunku ich interpretacji uwzględniającym istotę i charakter kontrolnego postępowania odwoławczego gwarantuje możliwość przeprowadzenia rzeczywistej, a nie tylko pozorowanej kontroli rozstrzygnięć podejmowanych w postępowaniach o zawarcie umów o udzielanie świadczeń, z punktu widzenia przestrzegania przez Fundusz zasad, o których mowa w art. 134 ust. 1 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych.

Wojewódzki Sąd Administracyjny siedziba w Łodzi w wyroku z dnia 2017-11-21, III SA/Łd 827/17 stwierdził: Uszczerbek w interesie prawnym uczestnika postępowania (świadczeniodawcy) w procedurze zawierania umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej może zostać wywołany, gdy naruszenie zasad postępowania przez podmiot prowadzący postępowanie, ma wpływ na ocenę możliwości zawarcia umowy o świadczenie takich usług. Takie ujęcie determinuje sposób postępowania organu administracyjnego, którego zadaniem jest zbadanie okoliczności podnoszonych w odwołaniu i ocena czy i w jakim zakresie naruszenie to realnie spowodowało doznanie takiego uszczerbku. W postępowaniu administracyjnym musi zatem dojść do ujawnienia i wyjaśnienia wszelkich okoliczności związanych z oceną spełnienia wymagań stawianych w ogłoszeniu. Przyjąć należy, że zadaniem organu NFZ, któremu powierzono przeprowadzenie postępowania administracyjnego jest ustalenie, **czy postępowanie konkursowe przeprowadzone zostało zgodnie z przepisami prawa**, z zachowaniem zasady równego traktowania świadczeniodawców w sposób gwarantujący zachowanie uczciwej konkurencji. Chodzi tu zatem nie tylko o kontrolę postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej pod kątem ewentualnego naruszenia przepisów prawa, ale także zbadanie stanu faktycznego sprawy w takim zakresie, który mógł mieć wpływ na uszczerbek interesu prawnego uczestnika postępowania.

W związku z powyższym wnoszę jak na wstępie.

MEDAX-TRANS s.c.
współwłaściciel
Rafał Skowron