

Opolskie Centrum Rehabilitacji  
w Korfantowie Sp. z o.o.

Wpłynęło 2023 -12- 12

SEKRETARIAT  
Nr Pisma .....3797.....

Bielsko-Biała, dnia 11 grudnia 2023 r.

Komisja Konkursowa  
Opolskiego Centrum Rehabilitacji w Korfantowie Sp. z o. o.  
48-317 Korfantów  
ul. Wyzwolenia 11

oferent/

składający protest:

Wojciech Ilków prowadzący działalność gospodarczą pod firmą „Indywidualna Specjalistyczna Praktyka Lekarska Wojciech Ilków” z siedzibą w Chrząższczytach, ul. Łąkowa 3, 46-060 Chrząższczyce, NIP: 7511660445.

postępowanie:

zamówienie na udzielanie świadczeń zdrowotnych w trybie konkursu ofert KO\_4\_2023

przedmiot konkursu:

przedmiotem konkursu ofert jest wykonywanie świadczeń zdrowotnych na rzecz Opolskiego Centrum Rehabilitacji w Korfantowie spółki z ograniczoną odpowiedzialnością zwanego dalej „Udzielającym zamówienie”, w zakresie usług lekarza specjalisty neurochirurgii – wykonywanie procedur na bloku operacyjnym.

przedmiot protestu:

przyjęcie w Regulaminie oraz załączniku nr 1 do KO\_4\_2023 błędnego kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty poprzez ocenę doświadczenia oferenta wyłącznie na podstawie zabiegów przeprowadzonych w roku 2023 oraz na podstawie ilości wykonanych zabiegów przy uwzględnieniu rodzaju zabiegów nieprzeprowadzanych przez Udzielającego zamówienie tj. poprzez przyjęcie błędnego kryterium oceny doświadczenia.

## PROTEST

### I. Przedmiot zaskarżenia

Działając w imieniu **własnym**, na podstawie art. 26 ust. 4 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej (tekst jednolity Dz.U. z 2023 r. poz. 991 z późn. zm.) w zw. z art. 153 ust. 1 w zw. z art. 152 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (tekst jedn.: Dz.U. z 2021 r. poz. 1285 z późn. zm., zwanej dalej „ustawą o świadczeniach”), niniejszym:

zgłaszam protest na czynność dokonaną przez Komisję Konkursową w dniu 6 grudnia 2023 r. w toku postępowania na udzielanie świadczeń zdrowotnych w trybie konkursu ofert KO\_4\_2023, którego przedmiotem jest wykonywanie świadczeń zdrowotnych na rzecz Opolskiego Centrum Rehabilitacji w Korfantowie spółki z ograniczoną odpowiedzialnością zwanego dalej „Udzielającym zamówienie”, w zakresie usług lekarza specjalisty neurochirurgii – wykonywanie procedur na bloku operacyjnym, polegająca na przyjęciu w Regulaminie oraz załączniku nr 1 do KO\_4\_2023 błędnego kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty poprzez ocenę doświadczenia oferenta wyłącznie na podstawie zabiegów przeprowadzonych w roku 2023 oraz na podstawie ilości wykonanych zabiegów przy uwzględnieniu rodzaju zabiegów nieprzeprowadzanych przez Udzielającego zamówienie tj. poprzez przyjęcie błędnego kryterium oceny doświadczenia.

dr n.med. Wojciech Ilków  
specjalista neurochirurg  
2597493

## II. Zarzuty

Czynności Komisji będącej przedmiotem protestu zarzucam naruszenie::

- 1) art. 26 ust. 4 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej w zw. z art. 140 ustawy o świadczeniach poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób naruszający uczciwą konkurencję tj. poprzez przyjęcie w Regulaminie oraz załączniku nr 1 do KO\_4\_2023 błędnego kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty polegającego na ocenie doświadczenia oferenta wyłącznie na podstawie zabiegów przeprowadzonych w roku 2023 oraz na podstawie ilości wykonanych zabiegów przy uwzględnieniu rodzaju zabiegów nieprzeprowadzanych przez Udzielającego zamówienie tj. poprzez przyjęcie błędnego kryterium oceny doświadczenia.
- 2) art. 147 w zw. art. 134 ustawy o świadczeniach poprzez naruszenie zasady równego traktowania świadczeniodawców polegającego na przyjęciu w Regulaminie oraz załączniku nr 1 do KO\_4\_2023 błędnego kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty poprzez ocenę doświadczenia oferenta wyłącznie na podstawie zabiegów przeprowadzonych w roku 2023 oraz na podstawie ilości wykonanych zabiegów przy uwzględnieniu rodzaju zabiegów nieprzeprowadzanych przez Udzielającego zamówienie tj. poprzez przyjęcie błędnego kryterium doświadczenia, co prowadzi do sytuacji, gdzie z przyczyn nieobiektywnych świadczeniodawca (składający protest) ma ograniczoną możliwość uzyskania niezbędnych punktów w związku z kryterium doświadczenia.

## III. Wnioski

W związku z powyższym wnoszę o uwzględnienie niniejszego protestu i zmianę opisu kryteriów, którymi Udzielający zamówienie będzie się kierował przy wyborze najkorzystniejszej oferty, a to zwłaszcza zmianę kryterium oceny doświadczenia.

### Uzasadnienie

W ramach ogłoszonego przez Opolskie Centrum Rehabilitacji w Korfantowie spółka z ograniczoną odpowiedzialnością zwanego dalej „Udzielającym zamówienie” zamówienia na udzielanie świadczeń zdrowotnych w trybie konkursu ofert KO\_4\_2023, którego przedmiotem jest wykonywanie świadczeń zdrowotnych na rzecz Udzielającego zamówienie, w zakresie usług lekarza specjalisty neurochirurgii – wykonywanie procedur na bloku operacyjnym, Komisja Konkursowa dnia 6 grudnia 2023 r. dokonała czynności polegającej na przyjęciu w Regulaminie oraz załączniku nr 1 do KO\_4\_2023 błędnego kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty polegającego na ocenie doświadczenia oferenta wyłącznie na podstawie zabiegów przeprowadzonych w roku 2023 oraz na podstawie ilości wykonanych zabiegów przy uwzględnieniu rodzaju zabiegów nieprzeprowadzanych przez Udzielającego zamówienie tj. poprzez przyjęcie błędnego kryterium oceny doświadczenia.

Z czynnością Komisji Konkursowej nie zgadza się Oferent i składa protest w tym zakresie.

Istotnym w niniejszej sprawie jest, iż Oferent zwrócił się do Udzielającego zamówienie z wnioskiem o udostępnienie informacji publicznej, z odpowiedzi uzyskanej od Udzielającego zamówienie wynika, że ilość wykonanych w OCR zabiegów do dnia 18 września 2023 r. wynosi odpowiednio:

- a) mikrochirurgiczna dekompresja kanału kręgowego – 2 zabiegi
- b) spondylodeza szyjna z dostępu przedniego – 16 zabiegów
- c) spondylodeza szyjna z dostępu tylnego – 0 zabiegów
- d) spondylodeza piersiowo-lędźwiowa z dostępu boczno-bocznego -XLIF – 0 zabiegów
- e) spondylodeza piersiowo-lędźwiowa z dostępu tylnobocznego – TLIF – 0 zabiegów
- f) spondylodeza piersiowo-lędźwiowa z dostępu tylnego – PLIF – 12 zabiegów
- g) spondylodeza lędźwiowa z dostępu przedniego – ALIF – 0 zabiegów

dr n.med. Wojciech Ilków  
specjalista neurochirurg  
2597493

Tym samym wymaganiem od potencjalnego oferenta wykonania w roku 2023 minimum 10 zabiegów co do każdego z wyżej wymienionych rodzajów zabiegów jest nieuzasadnione skoro sam Udzielający zamówienie takich zabiegów nie przeprowadza. Podkreślić w tym miejscu należy, iż zgodnie z VII ust 4 Regulaminu określającym kryterium wyboru oferty Udzielający zamówienie przyznaje, aż 70 pkt za doświadczenie, a tylko 30 pkt za cenę, tym bardziej brak jest podstaw do przyjęcia jako kryterium doświadczenia zabiegów niewykonywanych przez Udzielającego zamówienie i przyznanie aż 10 pkt za każdy z nich oferentowi. Działanie takie (nieadekwatna dysproporcja między punktacją za doświadczenie a punktacją za cenę) może doprowadzić do naruszenia dyscypliny finansów publicznych szpitala poprzez wybór droższych usług, gdyż w takim wypadku zaproponowana przez oferenta cena ma drugorzędne - znikome znaczenie.

Nadto, jako nieuzasadnione należy uznać ocenianie przez Udzielającego zamówienie doświadczenia oferenta wyłącznie na podstawie ilości zabiegów przeprowadzonych w roku 2023. Po pierwsze rok ten nadal trwa, po drugie lekarz zdobywa doświadczenie praktycznie przez całe swoje życie zawodowe. Tym samym ocena doświadczenia poprzez pryzmat niespełna jednego roku nie jest miarodajna.

Wobec czego, przyjęte przez Udzielającego zamówienie kryterium oceny doświadczenia należy uznać za niesprawiedliwe i krzywdzące wobec oferentów. Na podstawie tak dobranego kryterium dochodzi do traktowania oferentów w sposób nierówny, co jest niedopuszczalne w postępowaniach konkursowych.

W tym miejscu warto zwrócić uwagę na Wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 16 marca 2011 r. II GSK 264/10, zgodnie z którym do podstawowych zasad prowadzenia postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej należy zasada opisana w art. 147 ustawy o świadczeniach stanowiącym, że kryteria oceny ofert i warunki wymagane od świadczeniodawców są jawne i nie podlegają zmianie w toku postępowania. **Analiza przedstawionych zasad prowadzi do wniosku, że służą one stworzeniu świadczeniodawcom jednakowych szans przez równe ich traktowanie, zagwarantowanie uczciwej konkurencji, jawności, niezmienności kryteriów oceny ofert i wymagań w toku postępowania, a także jednoznaczne i wyczerpujące opisanie przedmiotu zamówienia.**

W postępowaniach w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej Udzielający zamówienie winien kierować się zasadą równego traktowania podmiotów ubiegających się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń zdrowotnych. Jak wskazał Sąd Administracyjny w Warszawie w wyroku dnia 24 listopada 2005 r. III SA/Wa 1884/05 przyjęcie rozwiązania, zgodnie z którym nie może zostać wybrana oferta zakładu opieki zdrowotnej, który nie znalazł się na sporządzonej przez krajowego konsultanta z zakresu hematologii liście placówek, które są ośrodkami referencyjnymi albo mają stwierdzoną przez konsultanta krajowego możliwość realizacji danego świadczenia, nawet jeśli lista ta miała charakter techniczny i pomocniczy w pracach komisji konkursowej, z góry przesądza wynik postępowania konkursowego i stanowi naruszenie wynikającej z art. 134 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych zasady równego traktowania wszystkich świadczeniodawców ubiegających się o zawarcie umowy o udzielanie świadczeń zdrowotnych.

Przenosząc powyższe rozważania na grunt niniejszej sprawy wskazać należy, że Udzielający zamówienie poprzez ograniczenie się w kryterium oceny doświadczenia oferenta wyłącznie do ilości zabiegów przeprowadzonych w roku 2023 r., a nadto poprzez oparcie punktacji na rodzajach zabiegów, które nie są przeprowadzane w ogóle przez Udzielającego zamówienie naruszył zasadę równego traktowania wszystkich świadczeniodawców i zagwarantowania uczciwej konkurencji. Lekarz zdobywa doświadczenie przez całe życie zawodowe, brak jest możliwości wykazania doświadczenia posiadanego przez lekarza poprzez przyjęcie ilości zabiegów przeprowadzonych wyłącznie w roku 2023 t. roku który nadal trwa. Nadto, wymaganie od oferenta doświadczenia w przeprowadzaniu zabiegów, których sam Udzielający zamówienie nie wykonuje jest absurdalne. Tak sprecyzowane przez Udzielającego warunki zamówienia w Regulaminie mogą z góry dyskwalifikować oferenta potencjalnie spełniającego wymagane kryteria do wzięcia udziału w konkursie.

W związku z powyższym wnoszę jak na wstępie.

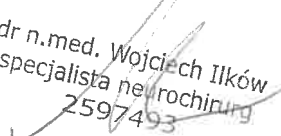
za Oferenta:

Wojciech Ilków

dr n.med. Wojciech Ilków  
specjalista neurochirurg  
2597493

**Załączniki:**

- odpowiedź na wniosek o udostępnienie informacji publicznej z dnia 26 września 2023 r.

  
dr n.med. Wojciech Ilków  
specjalista neurochirurg  
2597493

Korfantów, dnia 26 września 2023 r.

**Wnioskodawca:** Wojciech Ilków, reprezentowany przez r.pr. dr Katarzynę Nalepa –  
Wójtowicz

### **ODPOWIEDŹ NA WNOSEK O UDOSTĘPNIENIE INFORMACJI PUBLICZNEJ**

Działając w imieniu i na rzecz Opolskiego Centrum Rehabilitacji w Korfantowie Sp. z o.o., w odpowiedzi na Państwa wniosek z dnia 08 września 2023 r., który wpłynął do OCR w dniu 12 września 2023 r. wskazuję co następuje

Ad 1. W załączeniu przedstawiam kopię umowy z „Łątka i Partnerzy Lekarze Neurochirurdzy Spółka Partnerska”.

Ad 2. Informacja w tym zakresie została udzielona bezpośrednio panu dr Ilkowowi pismem z dnia 18.09.2023 r. Niemniej ponownie wskazuję:

Ilość wykonanych w OCR zabiegów do dnia 18.09.2023 r. :

- a) mikrochirurgiczna dekompresja kanału kręgowego - 2
- b) spondylodeza szyjna z dostępu przedniego - 16
- c) spondylodeza szyjna z dostępu tylnego - 0
- d) spondylodeza piersiowo-lędźwiowa z dostępu boczno-bocznego XLIF - 0
- e) spondylodeza piersiowo-lędźwiowa z dostępu tylnobocznego TLIF - 0
- f) spondylodeza piersiowo-lędźwiowa z dostępu tylnego PLIF – 12
- g) spondylodeza lędźwiowa z dostępu przedniego ALIF - 0

Ad 3. Wynagrodzenie wykonawcy stanowi 15 % wartości świadczenia zdrowotnego określonego w umowie z NFZ.

Ad 4. Dwóch lekarzy z ramienia Spółki wykonywało zabiegi do dnia 31.08.2023