



POLTRANSPLANT

Polish Society of Organ Transplantation

**POL/ /2017**  
Warszawa, 19.12.2017 r.

Sz. Pan  
Leszek Kauc  
Prezes  
MEDIGEN Sp. z o.o.  
ul. Morcinka 5  
01-496 Warszawa

**Komisja Konkursowa** konkursu na realizację świadczeń zdrowotnych w okresie 1.01.2018 - 30.06.2018 w zakresie: Poszukiwanie i Dobór Niepokrewnionych Dawców Komórek Krwiotwórczych po rozpatrzeniu protestu Medigen Sp. z o.o., który wpłynął w dniu 19.12.2017 **postanowiła protest odrzucić w całości uznając go za bezzasadny.**

Ad. 1) Zgodnie z art. 140 ust. 1 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz. U. z 2017, poz. 1938 z późn. zm.) przedmiot zamówienia został opisany w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Kryteria w ogłoszeniu nie preferują jednego spośród wszystkich potencjalnych oferentów.

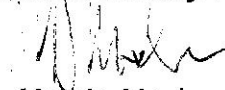
Ad. 2) Kryterium aktywacji działalności nowych podmiotów nie stawia tych oferentów w sytuacji uprzywilejowanej. Zgodnie z kryterium aktywacji działalności, w związku z brakiem udokumentowanego doświadczenia w realizacji zadania przyznaje się nowym podmiotom do 5 procedur. Kryterium to, ponadto, nie dotyczy jednego, wybranego oferenta, lecz wszystkich, którzy uczestniczyliby w konkursie po raz pierwszy.

Ad. 3) Kryterium współpracy z ośrodkami przeszczepiającymi wynika z organizacji systemu przeszczepiania komórek krwiotwórczych, których elementem jest procedura poszukiwania i doboru, jednak niespełnienie warunku działalności w ramach tego samego podmiotu, w którym jest dokonywane przeszczepienie komórek krwiotwórczych dla biorcy niepokrewnionego, nie wywołuje skutku w postaci wyeliminowania oferenta z prowadzonego postępowania, a jedynie wpływać będzie na jego pozycję w rankingu oceny ofert, który to ostatecznie decyduje o liczbie przyznanych procedur doborowych.

Ad. 4) Ogłoszenie konkursowe oparto o przepis paragrafu 5 ust. 2. Powołanie rozszerzone, na które powołuje się składający protest, należy uznać za pomyłkę pisarską, która nie wpływa na ogłoszenie. Pozostałe zapisy zawarte w ogłoszeniu oraz dokumentach towarzyszących jednoznacznie wskazują na konkurs na realizację świadczeń zdrowotnych w zakresie: **Poszukiwanie i Dobór Niepokrewnionych Dawców Komórek Krwiotwórczych** (paragraf 5 ust. 2 a Statutu).

Ad. 5) Nigdzie w treści konkursu, włączając ogłoszenie konkursowe, nie występuje data 31.12.2017 r. jako data rozstrzygnięcia konkursu. Data 31.01.2018 r. nie zaś 31.12.2017 r., widniejąca na stronie, jest datą techniczną wynikającą wyłącznie z użytkowania Biuletynu Informacji Publicznej. Rozstrzygnięcie konkursu i ogłoszenie wyników nastąpi w terminie podanym w ogłoszeniu tj. w ciągu 14 dni od daty otwarcia ofert.

W imieniu Komisji Konkursowej



mgr Marcin Macher  
Przewodniczący Komisji



**MEDIGEN® Sp. z o.o.**

Podmiot leczniczy

NIP: PL 526-20-98-787

01-496 Warszawa, ul. Morcinka 5, lokal 19

Tel./Fax: 22 638 35 38; 638 44 46

e-mail: medigen@medigen.pl



Akredytacja EFI  
05-PL-004-996



SCS  
Certyfikat ISO 9001

Przedsiębiorstwo podmiotu leczniczego  
NZOZ Medigen Diagnostyka Molekularna®

KIDL.Nr lab, 1847

MLD

PZT.4061.22.2017.NK

ODS

PZT.04061.12.2016.PKO

Warszawa, 19.12.2017 r.

MI-K-6-12-2017-1W

Centrum Organizacyjno-Koordynacyjne  
ds. Transplantacji „Poltransplant”

Komisja Konkursowa ds. konkursu  
na wybór realizatora świadczeń zdrowotnych w okresie  
1.01.2018 – 30.06.2018 r. w zakresie: Poszukiwanie i  
Dobór Niespokrewnionych Dawców Komórek  
Krwiotwórczych

#### PROTEST

W związku z opublikowaniem w dniu 12.12.2017 r. ogłoszenia konkursowego na na wybór realizatora świadczeń zdrowotnych w okresie 1.01.2018 – 30.06.2018 r. w zakresie: Poszukiwanie i Dobór Niespokrewnionych Dawców Komórek Krwiotwórczych,

na podstawie art. 153 ust. 1 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych

- Medigen sp. z o.o. wnosi protest co do treści kryteriów oceny ofert określonych w cz. IV pkt 2 i 3 (str.5) załącznika do ogłoszenia konkursowego „ WYMAGANIA DOTYCZĄCE OFERT I SZCZEGÓLWNE WARUNKI KONKURSU na realizację świadczeń zdrowotnych w okresie 1.01.2018 - 30.06.2018 r. w zakresie: Poszukiwanie i Dobór Niespokrewnionych Dawców Komórek Krwiotwórczych”, w brzmieniu:

„2) Kryterium aktywacji działalności nowych podmiotów (oferentów): przyznanie nowym oferentom (nieposiadającym udokumentowanego doświadczenia w realizacji zadania) nie więcej niż 5 procedur.

3) Kryterium współpracy z ośrodkami przeszczepiającymi w ramach tego samego podmiotu: 25% z pozostałych do rozdziału procedur otrzymują po równo oferenci, którzy prowadzą działalność doborową w ramach tego samego podmiotu, w którym prowadzona jest działalność ośrodka przeszczepiającego komórki krwiotwórcze od dawców niespokrewnionych.”

Zgodnie z art. 134 ust. 1 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, ogłaszający 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.

2017-12-19  
PZT.4061.22.2017.1



**MEDIGEN® Sp. z o.o.**

Podmiot leczniczy

NIP: PL 526-20-98-787

01-496 Warszawa, ul. Morcinka 5, lokal 19

Tel./Fax: 22 638 35 38; 638 44 46

e-mail: medigen@medigen.pl



Akredytacja EFi  
05-PL-004-998



Certyfikat ISO 9001

Przedsiębiorstwo podmiotu leczniczego  
NZOZ Medigen Diagnostyka Molekularna®

KIDL Nr lab. 1847

M.L.D.

PZT.4061.22.2017.NK

ODS

PZT.04061.12.2016.PKO

#### Ad 2)

Zgodnie z art. 140 ust. 1 ww. ustawy „Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.” Zgodnie z ust. 2 pkt 1 tego przepisu przedmiotu zamówienia nie można w szczególności opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

W przedmiotowym ogłoszeniu ustalono kryteria naruszające ww. zasadę. Brak jest jakichkolwiek podstaw prawnych do preferencyjnego traktowania oferentów „nowych” i przyznawania im z tego tytułu dodatkowych punktów w postępowaniu konkursowym. Stanowi to nieuzasadnione różnicowanie statusu oferentów w konkursie. Potwierdza to szereg orzeczeń sądów administracyjnych, m.in. **Wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 25 maja 2017 r., II GSK 2394/15:** „Zasada równego traktowania świadczeniodawców może przejawiać się w różnych aspektach, natomiast przejawem jej realizacji jest stosowanie takich samych kryteriów do wszystkich świadczeniodawców biorących udział w postępowaniu. Stąd niedopuszczalne jest stosowanie do niektórych świadczeniodawców dodatkowych kryteriów, względnie wyłączenie stosowania określonych kryteriów wobec niektórych świadczeniodawców.”

#### Ad 3)

Żadnego uzasadnienia prawnego nie ma również preferencyjne traktowanie oferentów- podmiotów posiadających pozwolenie na przeszczepianie komórek krwiotwórczych od dawców niespokrewnionych, gdyż przeszczepianie nie zawiera się w zakresie świadczeń objętych przedmiotem konkursu. Stanowi to nieuzasadnione preferowanie oferentów ze względu na kryterium podmiotowe i w sposób oczywisty narusza zasadę uczciwej konkurencji.

Stanowisko takie wielokrotnie wyrażały sądy administracyjne, por. m.in. **Wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie, z dnia 11 kwietnia 2017 r. II GSK 1971/15:** „Zasada równego traktowania świadczeniodawców przejawia się w stosowaniu takich samych kryteriów do wszystkich świadczeniodawców biorących udział w danym postępowaniu. Naruszeniem omawianej zasady byłoby stosowanie w danym postępowaniu w stosunku do niektórych świadczeniodawców dodatkowych kryteriów, względnie wyłączenie stosowania określonych kryteriów wobec niektórych świadczeniodawców.”

Ponadto, ogłoszenie nie formułuje sztywnego wymogu przedłożenia certyfikatów kontroli jakości, wymaganych przepisami ustawy o diagnostyce laboratoryjnej oraz rozporządzeniem z dnia 23 marca 2006 r. w sprawie standardów jakości dla medycznych laboratoriów diagnostycznych i mikrobiologicznych, co pozostaje w sprzeczności z przepisem art. 148 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych: „Porównanie ofert w toku postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej dokonuje się według kryteriów wyboru ofert: (...) jakości”. Powyższe również odzwierciedlone jest w orzecznictwie: „Porównanie ofert w toku postępowania w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej obejmuje nie tylko kompleksowość czy jakość udzielanych świadczeń, ale także ich dostępność, kwalifikacje personelu, wyposażenie w sprzęt i aparaturę medyczną, na podstawie wewnętrznej oraz zewnętrznej oceny, która może być potwierdzona certyfikatem jakości lub



**MEDIGEN® Sp. z o.o.**

Podmiot leczniczy

NIP: PL 526-20-98-787

01-496 Warszawa, ul. Morska 5, lokal 19

Tel./Fax: 22 638 35 38; 638 44 46

e-mail: medigen@medigen.pl



Akredytacja EFi  
03-PL-004-996



Certyfikat ISO 9001

Przedsiębiorstwo podmiotu leczniczego  
NZOZ Medigen Diagnostyka Molekularna®  
KIDL Nr lab. 1847

MLD

PZT.4061.22.2017.NK

ODS

PZT.04061.12.2016.PKO

akredytacją; ceny i liczby oferowanych świadczeń opieki zdrowotnej oraz kalkulacje kosztów. Ocena obu oferentów w tych kategoriach winna być odzwierciedlona w decyzji, tak aby można było ocenić czy organ równo traktował oferentów w sposób gwarantujący zachowanie uczciwej konkurencji." (II SA/Go 850/14, Wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wielkopolskim z dnia 12 lutego 2015 r.

Uprowadzając ewentualne argumenty dotyczące reformy w zakresie tzw. „sieci szpitali” dokonanej nowelizacją ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanej ze środków publicznych, należy podkreślić, że zakres przedmiotowy konkursu jest całkowicie odrębny od reżimu dotyczącego ww. sieci. Wynika to chociażby z przepisu art. 159a ust. 1 ww. ustawy w brzmieniu: „Na wniosek dyrektora oddziału wojewódzkiego Funduszu, kierowany do świadczeniodawcy wymienionego w wykazie, o którym mowa w art. 95n ust. 1, zawierana jest umowa o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w ramach profilu systemu zabezpieczenia, zakresów lub rodzajów świadczeń wskazanych w tym wykazie dla tego świadczeniodawcy, na okres kwalifikacji do danego poziomu systemu zabezpieczenia. Przepisów dotyczących zawierania umów w trybie konkursu ofert i rokowań nie stosuje się.”

Niniejsze postępowanie nie jest więc wyłączone z obowiązku przestrzegania przez ogłaszającego zasady konkurencyjności, gwarantowanej art. 134 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych.

Ponadto:

- 1) ogłoszenie konkursowe oparto o niewłaściwą podstawę prawną; powołano w nim bowiem przepis § 1 ust. 2 pkt 5 b Statutu Centrum Organizacyjno-Koordinacyjnego do Spraw Transplantacji „Poltransplant”, dotyczący doborów haploidentycznych;
- 2) ogłoszenie przewiduje inny termin rozstrzygnięcia konkursu (14 dni od 28.12.2017 r.) niż informacja widniejąca na stronie internetowej (31.12.2017 r.).

W związku z powyższym, Medigen sp. z o.o. wnosi o powtórzenie zaskarżonej czynności, poprzez unieważnienie i ponowne ogłoszenie konkursu, tak aby jego postanowienia gwarantowały poszanowanie zasady konkurencyjności, a tym samym ww. przepisów ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych oraz art. 32 Konstytucji RP.

**MEDIGEN Sp. z o.o.**  
Prezes

*Łukasz Kmit*  
Dr hab. Łukasz Kmit