

Uchwała Nr 56/2009
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu
z 27 maja 2009 roku

w sprawie rozpatrzenia zastrzeżeń Wójta Gminy Kobierzyce odnośnie
wniosków pokontrolnych zawartych w wystąpieniu pokontrolnym Regionalnej
Izby Obrachunkowej we Wrocławiu z dnia 24 kwietnia 2009 r.
znak (WK.60/412/K-20/09)

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt. 5a oraz art. 25 b ust. 2 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity Dz. U. z 2001 r. Nr 55, poz. 577 ze zm.), Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu w wyniku rozpatrzenia zastrzeżeń postanawia:

§ 1.

Oddalić w całości zastrzeżenia Wójta Gminy Kobierzyce odnośnie wniosków zawartych w wystąpieniu pokontrolnym Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu z dnia 24 kwietnia 2009 r. (znak (WK.60/412/K-20/09)).

§ 2.

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

UZASADNIENIE

Regionalna Izba Obrachunkowa we Wrocławiu w wystąpieniu pokontrolnym z 24 kwietnia 2009 roku (znak (WK.60/412/K-20/09)) skierowanym do Wójta Gminy Kobierzyce, działając na podstawie art. 1 ust. 1 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych, wskazała nieprawidłowości i uchybienia szczegółowo opisane w protokole kontroli doraźnej, której przedmiotem była prawidłowość ponoszenia przez Gminę Kobierzyce wydatków związanych z ochroną zdrowia. W szczególności kontrolą objęto wydatki poniesione w latach 2003- 2008, w formie zakupu usług zdrowotnych /w tym programy zdrowotne i świadczenia zdrowotne/ na rzecz działającego na terenie gminy Kobierzyce Niepublicznego Zakładu Opieki Zdrowotnej, który nie został wybrany w drodze konkursu ofert. W wyniku dokonanych ustaleń sformułowany został wniosek pokontrolny wskazujący na konieczność przestrzegania obowiązku udzielania zamówień na realizację świadczeń zdrowotnych oraz programów zdrowotnych na podstawie wyników przeprowadzonego konkursu ofert na udzielenie zamówienia zgodnie z przepisami art. 35 a ustawy z dnia 30 lipca 1991 roku o zakładach opieki zdrowotnej (Dz.U. z 2007 r. Nr 14, poz. 89 ze zm.) i art. 48 ust. 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 roku o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. z 2008 r. Nr 164, poz. 1027 ze zm.), w tym przestrzegania przepisów rozporządzenia Ministra Zdrowia i Opieki Społecznej z dnia 13 lipca 1998 r. w sprawie umowy o udzielenie zamówienia na świadczenia zdrowotne (Dz.U. Nr 93, poz. 592), określającego tryb postępowania mającego na celu wyłonienie wykonawcy oraz wymogi dotyczące treści zawieranej umowy.

Wójt Gminy Kobierzyce pismem z dnia 14 maja 2009 roku (data wpływu do Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu 15 maja 2009 roku) wniósł zastrzeżenia, których podstawę stanowią zarzuty dotyczące naruszenia prawa przez błędną wykładnię art. 35a w związku z art. 8 ust. 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 1991 roku o zakładach opieki zdrowotnej. W uzasadnieniu do przedstawionych zarzutów Wójt Gminy wskazał w pierwszej kolejności na niejednoznaczność przepisów określających procedury zakupu usług medycznych. Na poparcie powyższego Wójt Gminy przedstawił interpretację obowiązujących w przedmiotowej sprawie przepisów ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, ustawy o zakładach opieki zdrowotnej oraz ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 ze zm.). Szczególnej analizie poddane zostały przepisy art. 35 a w związku z art. 8 ust. 1

ustawy o zakładach opieki zdrowotnej. Reasumując poczynione wywody Wójt Gminy stwierdził, że Gmina Kobierzyce nie będąc organem założycielskim żadnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej nie mieści się w katalogu podmiotów zobligowanych do stosowania procedury konkursowej przy zamawianiu świadczeń zdrowotnych. Na potwierdzenie słuszności zajętego stanowiska powołano wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 15 października 1998 r. (sygn. Akt I SA 674/98).

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu stwierdza, że wniesione przez Wójta Gminy zastrzeżenia wypełniają dyspozycję art. 9 ust. 4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych, bowiem ich podstawę stanowią zarzuty naruszenia prawa przez błędną jego wykładnię. Kolegium nie podziela jednak zaprezentowanego przez Wójta Gminy Kobierzyce sposobu interpretacji przepisów stanowiących podstawę do wniesienia zastrzeżeń. Przepisy art. 35 a ustawy o zakładach opieki zdrowotnej nie mogą być analizowane w oderwaniu od postanowień poprzedzającego je art. 35 ustawy. Artykuł 35 ustawy o zakładach opieki zdrowotnej otrzymał z dniem 5 grudnia 1997 r. nowe brzmienie, nadane ustawą z dnia 20 czerwca 1997 r. o zmianie ustawy o zakładach opieki zdrowotnej (Dz.U. Nr 104, poz. 661). Prawo do udzielania zamówień na świadczenia zdrowotne przyznane zostało organom, o których mowa w art. 8 ust. 1 pkt 1-3 ustawy, w tym wymienionym w punkcie 3 organom gminy lub związku międzygminnego (brzmienie obowiązujące do 31.12.1998 r.). Nowelizacją powyższą wprowadzony został art. 35a ustawy o zakładach opieki zdrowotnej, zawierający regulacje dotyczące umowy o udzielenie zamówienia na świadczenia zdrowotne oraz trybu ogłaszania konkursu ofert, poprzedzającego udzielenie zamówienia. Na podstawie ust. 6 art. 35 a ustawy wydane zostało rozporządzenie Ministra Zdrowia i Opieki Społecznej z dnia 13 lipca 1998 r. w sprawie umowy o udzielenie zamówienia na świadczenia zdrowotne (Dz. U. Nr 93, poz. 592). Przepisy zawarte w § 2 powołanego rozporządzenia wprost stanowią, że jego regulacje dotyczą umowy o udzielenie zamówienia na świadczenia zdrowotne, o której mowa w art. 35 ustawy, jednak wyłącznie tej, w której udzielającym zamówienia jest organ, o którym mowa w art. 8 ust. 1 pkt 1-3. Z żadnego z powołanych przepisów nie wynika natomiast, aby obowiązek ich stosowania dotyczył wyłącznie tych organów wymienionych w art. 8 ust. 1 pkt 1-3 ustawy, które utworzyły i prowadzą publiczny zakład opieki zdrowotnej. Kolegium przyjmuje zatem, że udzielenie zamówienia przez jednostki samorządu terytorialnego na świadczenia zdrowotne następuje na podstawie umowy pomiędzy udzielającym i przyjmującym zamówienie, której zawarcie może nastąpić jedynie po przeprowadzeniu konkursu ofert.

W ocenie Kolegium przywołane przez Wójta Gminy stanowisko Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie, wyrażone w wyroku z dnia 15 października 1998 r., I SA 674/98 (LEX nr 44666), nie ma zastosowania do rozstrzygania powstałych wątpliwości interpretacyjnych w odniesieniu do przepisów art. 35 ust. 1 w związku z art. 8 ust. 1 ustawy o zakładach opieki zdrowotnej. NSA orzekł bowiem w odmiennej sprawie. Teza zawarta w powyższym wyroku została w zastrzeżeniach zacytowana jedynie w części. Nie zauważono, że Sąd wskazał ponadto, że "Władztwo organizacyjno-zarządzające organu w kwestii wyboru formy zatrudnienia dotyczyć może tylko jednostki organizacyjnej mu podległej. Przepisy nie dopuszczają możliwości ingerencji w tym względzie co do jednostek podległych innym podmiotom." Chodziło bowiem o sytuację, w której rada gminy upoważniła organ wykonawczy do zawierania umów zlecenia z lekarzami oraz położną w Wiejskim Ośrodku Zdrowia wchodzącym w skład Zespołu Publicznych Zakładów Opieki Zdrowotnej, utworzonego przez wojewodę a nie gminę.

Kolegium Izby wskazuje ponadto, że dokonana w zastrzeżeniach szeroka analiza przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, w tym przede wszystkim postanowień art. 5 ust. 1 pkt 9, w brzmieniu sprzed nowelizacji obowiązującej od 24 października 2008 roku, nie ma znaczenia w przedmiotowej sprawie. Przepisy art. 35 ust. 3 ustawy o zakładach opieki zdrowotnej stanowią wprost, że do zamówień na świadczenia zdrowotne nie stosuje się przepisów o zamówieniach publicznych. Omawiane przepisy art. 5 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych mogą być

stosowane wyłącznie przy zamawianiu usług medycznych przez konkretnego zamawiającego, który dokonuje ich zakupu na swoją rzecz a nie w przypadku zakupu świadczeń zdrowotnych na rzecz ogółu pacjentów i mających charakter powszechnie dostępnych.

Reasumując powyższe Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu stwierdza, że zawarte w wystąpieniu pokontrolnym ustalenia i zalecenia, skierowane do Wójta Gminy Kobierzyce w wyniku przeprowadzonej kontroli doraźnej w zakresie prawidłowości ponoszenia przez Gminę Kobierzyce wydatków związanych z ochroną zdrowia, są zgodne z obowiązującymi przepisami i nie naruszają prawa poprzez błędną wykładnię art. 35a w związku z art. 8 ust. 1 ustawy o zakładach opieki zdrowotnej. Oznacza to, że gmina Kobierzyce nie będąc organem założycielskim i prowadzącym publiczny zakład opieki zdrowotnej nie może skutecznie powoływać się i stosować regulacji dopuszczających zlecenie zadań w zakresie ochrony zdrowia bez konkursu.

Uchwała Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu jest ostateczna i nie przysługuje na nią skarga.



Przewodniczący Kolegium
Regionalnej Izby Obrachunkowej
we Wrocławiu

/-/ dr Bogdan Cybulski