

**MINISTERSTWO ZDROWIA****KOPIA**

Warszawa, 7 lipca 2009 r.

Departament

Organizacji Ochrony Zdrowia

MZ-OZO-075-18040-1/AWI/09

Pan

Ryszard Pacholik

Wójt Gminy Kobiorzyce

W nawiązaniu do pisma dotyczącego określenia trybu, w jakim gmina może udzielać zamówienia na świadczenia zdrowotne, uprzejmie przedstawiam następujące stanowisko w przedmiotowej sprawie.

Podmiotami, które mogą udzielać zamówienia na świadczenia zdrowotne na podstawie art. 35 ustawy z dnia 30 sierpnia 1991 r. o zakładach opieki zdrowotnej (Dz.U. z 2007 r. Nr 14, poz. 89, z późn. zm.), są oprócz samodzielnych publicznych zakładów opieki zdrowotnej, jednostki posiadające status podmiotu, który utworzył zakład opieki zdrowotnej. Powyższy wniosek wynika z przedmiotu regulacji tego aktu prawnego, dotyczącego funkcjonowania zakładów opieki zdrowotnej, a także z usytuowania w ustawie przepisów regulujących bezpośrednio zagadnienie zamówienia na świadczenia zdrowotne – art. 35 i 35a, w dziale II ustawy, noszącym tytuł „Publiczne zakłady opieki zdrowotnej”. Taki wniosek można wywieść z analizy odwołania zawartego w art. 35 ust. 1 ustawy do art. 8 ust. 1 pkt 1 – 3, który określa podmioty uprawnione do utworzenia zakładu opieki zdrowotnej. Zawężenie zakresu podmiotów udzielających zamówienia na świadczenia zdrowotne do tych, które utworzyły publiczny zakład opieki zdrowotnej, wynika także bezpośrednio z przedmiotu zamówienia na świadczenia zdrowotne. Przedmiot takiego zamówienia stanowi bowiem wykonywanie zadań publicznego zakładu opieki zdrowotnej na zasadach określonych w umowie. Przyjmujący zamówienie na świadczenia zdrowotne obowiązany jest więc do wykonywania zadań publicznego zakładu opieki zdrowotnej w zakresie udzielonego zamówienia. Nieodzownym jest zatem, aby zadania publicznego zakładu opieki zdrowotnej podobnie jak zakład, w związku z którego działaniem one powstały, istniały w chwili przyjmowania zamówienia. Powyższy pogląd potwierdza również orzecznictwo sądów

administracyjnych, zgodnie z którym organy, które utworzyły publiczny zakład opieki zdrowotnej, mają prawo udzielenia zamówienia na świadczenia zdrowotne określonym podmiotom, które muszą spełniać ustalone przepisami ustawy i aktów wykonawczych wymagania. Oczywiście jest, że owego zamówienia organ może udzielić wówczas, gdy utworzył i prowadzi zakład opieki zdrowotnej. Z upoważnienia wynikającego z art. 35 ust. 1 ustawy nie można korzystać dlatego, że jest się organem wymienionym w art. 8 ust. 1 pkt 1 – 3, tylko z tego powodu, że będąc tym organem utworzyło się i prowadzi publiczny zakład opieki zdrowotnej (por. wyrok NSA z dnia 15 października 1998 r., I SA 674/98, LEX nr 44666).

Co do zasady, gmina jako jednostka sektora finansów publicznych jest obowiązana stosować przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655, z późn. zm.), w zakresie zamawiania usług, również usług zdrowotnych w związku z tym, że nie znalazły się one w art. 4 tej ustawy.

Do postępowań o udzielenie zamówień, których przedmiotem są usługi zdrowotne wymienione w załączniku II B do dyrektywy 2004/18/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 31 marca 2004 r. w sprawie koordynacji procedur udzielania zamówień publicznych na roboty budowlane, dostawy i usługi tj. usługi szpitalne, usługi medyczne, usługi stomatologiczne, usługi świadczone przez personel medyczny, usługi fizjoterapii, usługi świadczone przez laboratoria medyczne oraz usługi farmaceutyczne (z wyjątkiem administracyjnych usług społecznych i programów działań na rzecz gmin) ma zastosowanie art. 5 ustawy o zamówieniach publicznych. Wskazane w art. 5 usługi zdrowotne korzystają z łagodniejszego reżimu na udzielanie zamówienia. Zamawiający może bowiem nie stosować określonych przepisów ustawy o zamówieniach publicznych odnośnie tych usług.

W związku z powyższym, podmiot należący do sektora finansów publicznych, jest zobowiązany do stosowania ustawy o zamówieniach publicznych, przy braku przesłanek do udzielania zamówienia na świadczenia zdrowotne na podstawie ustawy o zakładach opieki zdrowotnej. Gdy jednocześnie nie podejmuje on działań w zakresie programów zdrowotnych na podstawie ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, ma możliwość zastosowania przepisów ustawy o zamówieniach publicznych, w tym art. 5 tej ustawy.

DYREKTOR  
Departamentu Organizacji Ochrony Zdrowia

Piotr Warczyński