

РЕШЕНИЕ

«22» октября 2014 года

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии: Стельмах С.В. - Заместителя руководителя
Кемеровского УФАС России;

Членов комиссии:

Лыжина Д.А. - начальник отдела отдела
контроля в сфере закупок;

Мироновой Н.Л. -
специалиста-эксперта отдела
контроля в сфере закупок;

Романовой К.Е. - ведущего специалиста-эксперта
отдела контроля в сфере закупок;

при участии:

- Сыркашевой А.Н. – представителя АО НПК «Катрен», по доверенности,
- Шевченко Ю.И. – представителя заказчика МБЛПУ «ГКБ №1» г.Новокузнецк, по доверенности,

рассмотрев дело №337/З-2014, возбужденное по признакам нарушения заказчиком - Муниципальным бюджетным лечебно-профилактическим учреждением «Городская клиническая больница № 1» г.Новокузнецк законодательства о контрактной системе при проведении аукциона в электронной форме (№ 0339300172614000206) на поставку медикаментов, в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями п.п «б» п.2 ч.3 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 24.07. 2012г. № 498,

установила:

15.10.2014 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступила жалоба АО НПК «Катрен» на действия заказчика - МБЛПУ «ГКБ №1» г.Новокузнецк .

Из жалобы следует, что заказчик МБЛПУ «ГКБ №1» г.Новокузнецк необоснованно снизил предлагаемые АО НПК «Катрен» цены поставляемых лекарственных препаратов до уровня зарегистрированных предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, а также АО НПК «Катрен» считает, что контракт на поставку медикаментов должен быть заключен по цене, предложенной победителем аукциона в электронной форме, 985 222.16 руб.

Рассмотрение обращения было назначено на 21.10.2014 г., с целью дополнительного исследования материалов дела Комиссией Кемеровского УФАС России было принято решение об отложении рассмотрения на 22.10.2014 г.

Заказчиком - МБЛПУ «ГКБ №1» г.Новокузнецк на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме (№ 0339300172614000206) на поставку медикаментов.

Начальная (максимальная) цена контракта 995 173, 90 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона в электронной форме от 30.09.2014г. победителем аукциона была признана заявка участника размещения заказа с порядковым номером заявки 1 АО НПК «Катрен» с предложением о цене контракта 985 222.16 руб.

Заказчиком МБЛПУ «ГКБ №1» г.Новокузнецк через оператора электронной площадки в адрес победителя закупки АО НПК «Катрен» был направлен проект контракта, а также письмо от 06.10.2014 г. с предложением снизить цены закупаемых лекарственных

препаратов до уровня предельной отпускной цены.

АО НПК «Катрен» в ответ на письмо от 06.10.2014 г. отправило возражение в адрес МБЛПУ «ГКБ №1» о несогласии заключить контракт по предложенной заказчиком цене 938 121, 44 рубля, в связи с тем, что АО НПК «Катрен» поставить лекарственные препараты по цене с превышением зарегистрированной предельной отпускной цены не представляется возможным. По мнению заявителя, каждый участник оборота лекарственных препаратов, включенных в ЖНВЛП, имеет свою предельную отпускную цену, так для производителя - это зарегистрированная предельная отпускная цена, для организаций оптовой торговли - цена, рассчитываемая из суммы фактической отпускной цены производителя и оптовой надбавки, размер которой регулируется. Таким образом, определяя цену, по которой участник закупки может осуществлять поставку лекарственных препаратов, включенных в перечень ЖНВЛП, необходимо исходить из его предельной отпускной цены, рассчитываемой в соответствии с ч.2 ст.61 ФЗ № 61 - ФЗ от 21.04.2010 «Об обращении лекарственных средств», ч.2 ст.63 ФЗ № 61 - ФЗ.

Заказчик МБЛПУ «ГКБ №1» г.Новокузнецк представил возражения на доводы, изложенные в жалобе, из которых следует:

В соответствии с ч. 10 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ при осуществлении закупок лекарственных препаратов, которые включены в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, в дополнение к основанию, предусмотренному частью 9 настоящей статьи, отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта, если заказчик или комиссия по осуществлению закупок обнаружит, что:

- 1) предельная отпускная цена лекарственных препаратов, предлагаемых таким участником закупки, не зарегистрирована;
- 2) предлагаемая таким участником закупки цена закупаемых лекарственных препаратов превышает их предельную отпускную цену и от снижения предлагаемой цены при заключении контракта участник закупки отказывается.

В ФЗ № 44-ФЗ не раскрывается понятие *зарегистрированная предельная отпускная цена лекарственных препаратов*, норма ФЗ № 61 - ФЗ от 21.04.2010 г. позволяет толковать данное понятие однозначно.

Пунктом 3 частью 1 ст.27 ФЗ № 61 - ФЗ установлено, что при принятии решения о государственной регистрации лекарственного препарата данные о зарегистрированном лекарственном препарате, в том числе о фармацевтической субстанции, входящей в состав лекарственного препарата, в государственный реестр лекарственных средств и выдает заявителю регистрационное удостоверение лекарственного препарата, форма которого утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, согласованные нормативную документацию, нормативный документ, инструкцию по применению лекарственного препарата и макеты первичной упаковки и вторичной (потребительской) упаковки с указанием на них номера регистрационного удостоверения лекарственного препарата и даты его государственной регистрации или в случае принятия решения об отказе в государственной регистрации лекарственного препарата уведомляет в письменной форме заявителя об этом с указанием причин такого отказа.

В соответствии с ч.4 ст. 60 ФЗ № 61 - ФЗ ведения государственного реестра предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов.

Нормой ч.1 ст. 61 ФЗ № 61 - ФЗ установлено, что установленные производителями лекарственных препаратов предельные отпускные цены на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, подлежат государственной регистрации.

Частью 1 статьи 62 ФЗ № 61 - ФЗ установлено, что зарегистрированные предельные отпускные цены на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, подлежат включению в государственный реестр предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов.

А также ч.2 ст. 62 ФЗ № 61 - ФЗ гласит о том, что государственный реестр предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, содержит в себе следующую информацию:

- 1) наименование производителя лекарственного препарата;
- 2) наименование лекарственного препарата (международное непатентованное или химическое и торговое наименования);
- 3) номер регистрационного удостоверения лекарственного препарата;
- 4) лекарственная форма с указанием дозировки лекарственного препарата и его количества во вторичной (потребительской) упаковке;
- 5) зарегистрированная предельная отпускная цена в рублях;
- 6) дата государственной регистрации предельной отпускной цены на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов.

Таким образом, по мнению заказчика, *предельная отпускная цена производителя* на лекарственные препараты подлежит государственной регистрации. Кроме того «Государственный реестр предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень ЖНВЛП» содержит единственный показатель, имеющий отношение к цене - это *предельная цена, без НДС*. Следовательно, *предельная отпускная цена* применяется исключительно по отношению к цене производителя.

Также, по мнению заказчика, цена, включающая розничную, либо оптовую надбавку, не является предельной отпускной ценой производителя, поэтому при заключении контракта и направлении заказчиком в адрес ООО «Катрен» предложения снизить цену лекарственных препаратов до уровня их предельной отпускной цены заказчик не собирался применять какие либо надбавки, а исключительно предельную отпускную цену производителя, зарегистрированную в установленном законом порядке.

Выслушав стороны, изучив представленные сторонами материалы, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к следующим выводам:

Пунктом 25 разделом 1.5 аукционной документации об аукционе в электронной форме заказчиком установлено требование, в соответствии с которым в случае, если при закупке лекарственных препаратов, которые включены в перечень ЖНВЛП, цена за единицу по какой либо позиции превышает предельную отпускную цену, заказчиком производится снижение цены по этой позиции.

Под определением **предельная отпускная цена понимается** - зарегистрированная цена на лекарственные средства отечественных и иностранных производителей на ЖНВЛП, которая является предельной отпускной ценой только для конкретного производителя, указанного в Государственном реестре цен на лекарственные препараты.

В нормативных правовых актах Российской Федерации об обращении лекарственных средств термин «предельная отпускная цена» применяется исключительно к зарегистрированным ценам производителей: ст. 5, 18, 27, 60 63, ФЗ № 71-ФЗ № 61-ФЗ; постановление Правительства РФ от 29.10.2010 № 865 «О государственном регулировании цен на лекарственные препараты, включенные в перечень ЖНВЛП»; приказ МЗ РФ от 24.07.2012 № 42н «Об утверждении Административного регламента Министерства здравоохранения Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по государственной регистрации предельных отпускных цен на лекарственные препараты, включенные в перечень ЖНВЛП»; совместный приказ МЗСРФ № 961н, ФСТ России № 527-а от 03.11.2010 «Об утверждении методики установления производителями лекарственных препаратов предельных отпускных цен на лекарственные препараты, включенные в перечень ЖНВЛП» и пр.

Постановлением Правительства РФ №865 от 29 октября 2010 г., закреплен Государственный реестр предельных отпускных цен (<http://grls.rosminzdrav.ru/pricelims.aspx>).

Следовательно если у участника закупки цена закупаемых лекарственных препаратов превышает их предельную отпускную цену и от снижения предлагаемой цены при заключении контракта участник закупки отказывается, то отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта.

Ценовое предложение участника закупки, являющегося плательщиком НДС, состоит из «цены лекарственных препаратов» (это фактически отпускная цена + региональная надбавка) и суммы НДС, предъявляемой к оплате покупателю дополнительно к цене лекарственных препаратов (п.1 ст.168 Налогового кодекса РФ).

Таким образом, при применении п.2 ч.10 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ заказчик должен вычесть из ценового предложения участника закупки сумму НДС (10%) (за исключением случая, если заказчику стало известно, что участник закупки не является плательщиком НДС), после чего сравнить оставшуюся часть ценового предложения участника закупки с зарегистрированной предельной отпускной ценой лекарственного препарата.

Если цена лекарственных препаратов (фактически отпускная цена + надбавка) превышает зарегистрированную предельную цену производителя, то участник обязан снизить свою цену (скорее всего отказавшись от региональной надбавки). Если цена лекарственного препарата (фактически отпускная цена + региональная надбавка) не превышает предельно зарегистрированную цену, то контракт заключается по цене победителя и региональные надбавки в этом случае сохраняются.

Таким образом, нормы Федерального Закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» устанавливают, что **при осуществлении закупок лекарственных препаратов, которые включены в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов**, в дополнение к основанию, предусмотренному частью 9 настоящей статьи, отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта, если заказчик или комиссия по осуществлению закупок обнаружит, **что предлагаемая таким участником закупки цена закупаемых лекарственных препаратов превышает их предельную отпускную цену и от снижения предлагаемой цены при заключении контракта участник закупки отказывается.**

На основании изложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях заказчика МБЛПУ «ГКБ №1» г.Новокузнецк отсутствуют нарушения требований Законодательства о контрактной системе, а именно: заказчиком правомерно установлены требование о снижении цены закупаемых лекарственных препаратов до уровня предельной отпускной цены. Также в случае, если заказчик или комиссия по осуществлению закупок обнаружит, что предлагаемая участником закупки цена закупаемых лекарственных препаратов *превышает их предельную отпускную цену* и от снижения предлагаемой цены при заключении контракта участник закупки отказывается, отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта.

Следовательно, заявленные доводы ООО «Катрен» о недопустимости снижения цены закупаемых лекарственных препаратов до уровня предельной отпускной цены является необоснованными.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального Закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Признать жалобу ООО «Катрен» на действия заказчика МБЛПУ «ГКБ №1» г.Новокузнецк при проведении открытого аукциона в электронной форме (№ 0339300172614000206) на поставку медикаментов **необоснованной**;

2.Производство по делу № 337/З-2014 прекратить.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

С.В.Стельмах

Члены комиссии

К.Е.Романова

Д.А.Лыжин

Н.Л.Миронова