

## РЕШЕНИЕ

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Резолютивная часть объявлена 14.06.2013.

В полном объеме решение изготовлено 27.06.2013.

Комиссия Башкортостанского УФАС России (далее также – Управление, антимонопольный орган) по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...>– заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

<...>– начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

<...>– заместитель начальника отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

от заявителя: не явился;

от ответчика: <...>;

от ООО «Рифарм Агидель»: надлежаще уведомлен, на заседание не явился;

от МБУЗ Городская клиническая больница № 10 городского округа город Уфа Республики Башкортостан: <...> (к участию в заседании не допущен в связи с ненадлежаще оформленной доверенностью),

рассмотрела дело № А-20/15-13 по признакам нарушения Территориальным фондом обязательного медицинского страхования Республики Башкортостан (далее ТФОМС РБ) (450077, г. Уфа, ул. Ленина, 37) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение ООО «Эском Краснодар» о разъяснении ситуации по установлению Заказчиками – медицинскими учреждениями Республики Башкортостан при размещении государственного заказа на поставку жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств (далее – ЖНВЛС) начальной (максимальной) цены контракта, исходя из средневзвешенных цен, полученных на основании данных ежемесячного мониторинга цен Территориального фонда обязательного медицинского страхования Республики

Башкортостан.

Как следует из обращения ООО «Эском Краснодар», Территориальным фондом обязательного медицинского страхования Республики Башкортостан (далее - ТФОМС РБ, Фонд) осуществляется административное воздействие на формирование медицинскими учреждениями Республики Башкортостан начальной (максимальной) цены контракта на закупку ЖНВЛС путем установления рекомендаций расчета начальной цены контракта на поставку лекарственных средств, исходя из средневзвешенных цен, полученных на основании данных ежемесячного мониторинга цен ТФОМС РБ.

В то же время, порядок образования цены и предельно допустимых розничных и оптовых надбавок регулируется Постановлением Правительства РФ от 08.08.2009 № 654 «О совершенствовании государственного регулирования цен на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов», Постановления Правительства РБ от 26.02.2010 № 58 «О предельных оптовых и предельных розничных надбавках на жизненно необходимые и важнейшие лекарственные средства».

По мнению ООО «Эском Краснодар», ТФОМС РБ, обязывая заказчиков и поставщиков при исполнении контракта руководствоваться средневзвешенными ценами, нарушает вышеуказанные постановления. Кроме того, используя государственно-властные полномочия, ТФОМС РБ ограничивает заказчиков в работе с определенными поставщиками, тем самым нарушая требования Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

ТФОМС РБ в письме от 04.02.2013 №01-11/308 по запросу Башкортостанского УФАС России сообщил, что в соответствии с п.п.12 п.7 ст.34 Федерального закона от 29.11.2010 №326-ФЗ «Об обязательном медицинском страховании граждан Российской Федерации» ТФОМС РБ осуществляет контроль за использованием средств обязательного медицинского страхования (далее – ОМС) страховыми медицинскими организациями и медицинскими организациями, в том числе и на основании анализа отчетных сведений.

Медицинские организации, работающие в системе ОМС, ежемесячно в срок до 15 числа месяца следующего за предыдущим после осуществления закупок, представляют в ТФОМС РБ сведения о расходовании средств ОМС на приобретение лекарственных препаратов и расходных материалов, используемых при оказании медицинской помощи (приказ Министерства здравоохранения РБ и Республиканского фонда ОМС от 31.07.2009 № 1520-Д/265-Д «Об организации анализа закупок лекарственных средств»).

На основании полученных данных ТФОМС РБ проводит анализы, в том числе и анализ цен. Анализ содержит информацию о минимальных, максимальных, средневзвешенных ценах одноименных наименований лекарственных препаратов и расходных материалов, имеющих одинаковую дозировку, фасовку или другие количественные параметры, одного производителя.

Аналитическая информация о минимальных, максимальных, средневзвешенных ценах, результаты сравнительного анализа цен направляются в медицинские организации, Министерство здравоохранения РБ, Правительство РБ, Государственный комитет РБ по размещению государственных заказов, по

запросам в Федеральную службу по надзору в сфере здравоохранения по Республике Башкортостан.

Как утверждает ТФОМС РБ, цель аналитической информации, направляемой им, в том числе и в медицинские организации, – повышение эффективности использования средств ОМС на лекарственное обеспечение.

Порядок определения начальной (максимальной) цены контракта на закупку жизненно-необходимых важнейших лекарственных средств, а также и запрета принимать поставленную продукцию по цене, отличающейся от средневзвешенной, ТФОМС РБ не устанавливался. Размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг заказчиками осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Рассмотрев обращение ООО «Эском Краснодар» и приняв во внимание позицию ТФОМС РБ, Башкортостанское УФАС России усмотрело в действиях Территориального фонда обязательного медицинского страхования Республики Башкортостан признаки нарушения пункта 1 статьи 15 Закона №135-ФЗ. Приказом Башкортостанского УФАС России от 20.02.2013 № 50 в отношении Территориального фонда обязательного медицинского страхования Республики Башкортостан возбуждено дело №А-20/15-13.

В обоснование доводов, изложенных в обращении, ООО «Эском Краснодар» письмом от 25.03.2013 №44 представило в материалы дела скриншоты, сделанные с Интернет-страницы сайта электронной торговой площадки «СБЕРБАНК-АСТ» по номеру извещения 0301300208012000049, где отражена переписка между победителем аукциона ООО «Рифарм Агидель» и Заказчиком – МБУЗ Городская клиническая больница №10 городского округа город Уфа Республики Башкортостан. Согласно данной переписке, Заказчик был согласен подписать государственный контракт с ООО «Рифарм Агидель», с условием приведения цен на лекарственные средства в соответствие со средневзвешенными ценами. То есть имеются факты использования медицинскими организациями данных о средневзвешенных ценах на лекарственные средства применительно к согласованию победителю аукциона цены контракта.

С учетом вышеизложенного, к участию в рассмотрении дела были привлечены в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах по делу №А-20/15-13: ООО «Рифарм Агидель» и МБУЗ Городская клиническая больница №10 городского округа город Уфа Республики Башкортостан.

ООО «Рифарм Агидель» подтвердило ранее представленную информацию ООО «Эском Краснодар».

Муниципальным бюджетным учреждением здравоохранения городской клинической больницей № 10 городского округа город Уфа Республики Башкортостан (далее - МБУЗ ГКБ № 10) сообщено, что данные о средневзвешенных ценах на лекарственные средства, полученные на основании ежемесячного мониторинга цен, проводимого ТФОМС РБ, при осуществлении закупок и приведения цен накупаемые лекарственные средства в соответствии со

средневзвешенными ценами при заключении государственного контракта не применялись.

При заключении дополнительных соглашений об изменении цены контракта на поставку лекарственных препаратов, осуществляется только по согласованию с участником (победителем). Цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения контракта, согласно пп. 4.1, п. 4 статьи 9 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ. Согласно пп. 12.2, п. 12 Гражданско-правового договора, любые изменения и дополнения к Договору, не противоречащие действующему законодательству РФ оформляются дополнительными соглашениями Сторон в письменной форме.

Расчет начальной (максимальной) цены контракта на поставку лекарственных средств осуществляется по государственному реестру предельных отпускных цен (цен производителей, с применением предельных оптовых надбавок согласно Постановления Правительства РБ № 58 от 26.02.2010 г.), из цен ранее заключенных контрактов, результатов исследования функционирующего рынка и иных источников информации в сети Интернет и программных продуктов «Фотоника».

По существу рассматриваемого дела ТФОМС РБ представил письменные пояснения от 29.04.2013 №0-11/1751, в которых указал, что в целях осуществления контроля за использованием средств ОМС Фонд осуществлял проведение анализа использования средств на лекарственное обеспечение, содержащего информацию о ценах одноименных лекарственных препаратов и расходных материалов, перечень производителей (поставщиков).

Указанный анализ проводился Фондом путем изучения данных медицинских организаций, в том числе размещенных на сайте, после получения заказчиками товара, т.е. после исполнения контракта по итогам размещения заказа. Анализ являлся внутренним документом Фонда, рабочим материалом, который использовался структурными подразделениями Фонда в виде справочных данных при осуществлении проверок и в официальном порядке в медицинские организации не направлялся. Документов, рекомендаций, писем по вопросу формирования начальной (максимальной) цены контракта на закупку жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств Фондом в медицинские организации не направлялись. В этой связи, административного воздействия на заказчиков по вопросу начальной (максимальной) цены при приобретении лекарственных средств Фондом не оказывалось.

Порядок установления начальной (максимальной) цены контракта на поставку лекарственных средств, исходя из средневзвешенных цен, полученных на основании данных ежемесячного мониторинга цен, Фондом не определялся. Контроль соответствия цен закупок ЖНВЛС медицинскими организациями по средневзвешенным ценам на ЖНВЛС, определяемых на основании данных ежемесячного мониторинга цен, Фонд не осуществлял.

Кроме того, приказом Министерства здравоохранения РБ и ТФОМС РБ от 05.03.2013 №142-Д вышеуказанный приказ от 31.07.2009 №1520-Д/265-Д «Об организации анализа закупок лекарственных средств» признан утратившим силу. В связи с чем, ежемесячный мониторинг цен на лекарственные средства ТФОМС РБ не проводится.

Комиссия, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении дела, рассмотрев и проанализировав представленные документы и материалы, пришла к следующим выводам.

Частью 1 статьи 15 Закона №135-ФЗ федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Как следует из пункта 3.1. Положения о Территориальном фонде обязательного медицинского страхования Республики Башкортостан, утвержденного Постановлением Правительства Республики Башкортостан от 06.06.2011 №192 (далее – Положение о ТФОМС РБ), ТФОМС РБ осуществляет управление средствами обязательного медицинского страхования на территории Республики Башкортостан, предназначенными для обеспечения гарантий бесплатного оказания застрахованным лицам медицинской помощи в рамках территориальной программы обязательного медицинского страхования граждан Российской Федерации в Республике Башкортостан, и в целях обеспечения финансовой устойчивости обязательного медицинского страхования на территории Республики Башкортостан, а также решения иных задач, установленных Федеральным законом «Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации», законом Республики Башкортостан о бюджете Территориального фонда на соответствующий год и настоящим положением.

В соответствии с пунктом 3.2.12 Положения о ТФОМС РБ, Фонд осуществляет контроль за использованием средств обязательного медицинского страхования страховыми медицинскими организациями и медицинскими организациями, в том числе проводит проверки и ревизии.

Согласно пункту 17.2. Положения о контроле за деятельностью страховых медицинских организаций и медицинских организаций в сфере обязательного медицинского страхования территориальными фондами обязательного медицинского страхования, утвержденного приказом ФФОМС от 18.04.2012 №73 (далее – Положение ФФОМС о контроле), ТФОМС проводит проверку осуществления расходов на приобретение лекарственных средств. При этом также проверяется обоснованность цен при закупках товаров (работ, услуг) за счет средств обязательного медицинского страхования, проводится анализ закупленных лекарственных средств (отражается наличие лекарственных средств с истекшим сроком годности).

Кроме того, как следует из пункта 18 Положения ФФОМС о контроле, ТФОМС

проводит проверку использования средств, полученных на финансовое обеспечение мероприятий программы модернизации здравоохранения, в том числе путем соблюдения процедур, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон №94-ФЗ).

Таким образом, обязанность контроля за использованием средств обязательного медицинского страхования медицинскими организациями входит в полномочия ТФОМС РБ.

В ходе рассмотрения дела Комиссией была проанализирована информация об актах проверок ТФОМС РБ целевого и эффективного использования средств обязательного медицинского страхования. Выборочный анализ представленных актов проверок показал, что они не содержат обязательные для исполнения указания, в части необходимости использования лечебными учреждениями при закупе лекарственных средств средневзвешенных цен на лекарственные средства.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что проводимый Фондом в рамках установленных полномочий анализ закупа лекарственных средств медицинскими организациями и расчет на его основе средневзвешенных цен на лекарственные препараты осуществлялись в целях осуществления контроля за использованием финансовых средств в сфере обязательного медицинского страхования медицинскими организациями Республики Башкортостан.

Документы, свидетельствующие об установлении ТФОМС РБ запретов медицинским организациям устанавливать начальную (максимальную) цену контракта, а также принимать поставляемую продукцию по цене, отличающейся от средневзвешенной цены на жизненно необходимые и важнейшие лекарственные средства, определяемые исходя из данных ежемесячного мониторинга цен ТФОМС РБ, материалы дела не содержат.

В соответствии со статьей 34 Закона №94-ФЗ, заказчик самостоятельно принимает решение при формировании лотов на поставки лекарственных средств, в том числе в отношении предмета размещаемого заказа, включая форму выпуска лекарственных средств (ампулы, таблетки и т.д.), начальной (максимальной) цены контракта, сроков и иных условий поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, с учетом ограничений, установленных законодательством.

Таким образом, Комиссия не усматривает взаимосвязь между действиями Фонда по проведению ежемесячного мониторинга цен на лекарственные средства и установлением Заказчиками - медицинскими организациями начальной (максимальной) цены контракта при размещении заказа.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что действия Территориального фонда обязательного медицинского страхования Республики Башкортостан, выраженные в определении средневзвешенных цен на лекарственные препараты, не противоречат антимонопольному законодательству, не нарушают права поставщиков лекарственных средств.

Кроме того, в связи с отменой 05.03.2013 приказа от 31.07.2009 №1520-Д/265-Д «Об

организации анализа закупок лекарственных средств» ежемесячный мониторинг цен на лекарственные средства ТФОМС РБ не проводится.

Согласно статье 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 вышеупомянутого закона, комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Руководствуясь частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **РЕШИЛА:**

Рассмотрение дела в отношении Территориального фонда обязательного медицинского страхования Республики Башкортостан (450077, г. Уфа, ул. Ленина, 37) прекратить в виду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.