



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Урицького, 45, м. Київ-35, 03680, тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42
<http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 1126-р/пк-ск від 16.09.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Нортон-Україна"
вул. Бориспільська, 7, м. Київ, 02099

Міністерство охорони здоров'я
України
вул. Грушевського, 7, м. Київ, 01601

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), ознайомившись зі скаргою товариства з обмеженою відповідальністю "Нортон-Україна" (надалі – Скаржник, ТОВ "Нортон-Україна") від 27.08.2014 № 01/27/08-14 (зарєєстрованою в Комітеті 28.08.2014 за № 8-20/2027-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Міністерством охорони здоров'я України (надалі – Замовник, МОЗ України) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "21.20.1. Ліки (лікарські засоби для лікування онкологічних хворих – 17 лотів)" [оголошення № 143411, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 11.07.2014 № 40 (11.07.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

- прийняти рішення про встановлення порушення процедури закупівлі Замовником;

- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 29.08.2014 № 1040-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 29.08.2014 № 20-29.1/06-2524-дз Замовник листом від 03.09.2014 № 20-02/633/19/2241-14/25664 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

У скарзі ТОВ "Нортон-Україна" повідомляє, що вимога документації конкурсних торгів стосовно надання інформації про декларування зміни оптово-відпускної ціни на запропонований товар є порушенням статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), оскільки перешкоджає брати участь у Процедурі закупівлі суб'єктам господарювання, лікарські засоби яких щойно перереєстровані, у зв'язку з неможливістю декларування оптово-відпускної ціни на дату проведення Процедури закупівлі, що пов'язане з відсутністю нормативно правових актів, які регулюють ці відносини.

Як зазначає Скаржник, постановою Кабінету Міністрів України "Про референтне ціноутворення на лікарські засоби та вироби медичного призначення, що закуповуються за кошти державного та місцевих бюджетів" від 02.07.2014 № 240, (надалі – Постанова), яка набула чинності 15 липня 2014 року, затверджено "Порядок декларування зміни оптово-відпускних цін на лікарські засоби та вироби медичного призначення" (надалі – Порядок декларування цін).

Згідно із вказаною Постановою МОЗ України зобов'язано у двомісячний строк спільним наказом з Міністерством економічного розвитку і торгівлі України затвердити новий порядок розрахунку оптово-відпускної ціни на лікарський засіб.

Скаржник повідомляє, що вимога Документації стосовно надання декларування оптово-відпускної ціни з метою участі у Процедурі закупівлі є дискримінаційною для учасників, які є власниками реєстраційних посвідчень на щойно перереєстровані лікарські засоби, декларування цін на які не може бути здійснене у зв'язку з відсутністю спільного наказу МОЗ України та Міністерства економічного розвитку України.

ТОВ "Нортон-Україна" повідомило, що була здійснена перереєстрація лікарських засобів "Дакарбазин", "Блеонко" та "Неоген", які він має намір запропонувати, але власники реєстраційних посвідчень на вказані лікарські засоби позбавлені можливості здійснити декларування ціни, що у свою чергу перешкоджає Скаржнику взяти участь у Процедурі закупівлі.

За словами Скаржника, відсутність порядку розрахунку оптово-відпускної ціни на лікарські засоби унеможливорює здійснення декларування оптово-відпускних цін на лікарські засоби власниками реєстраційних посвідчень на лікарські засоби у зв'язку зі зміною валютного курсу. Зазначене стосується лікарських засобів "Стринотек", "Доцет", "Візгем", які має намір запропонувати Скаржник.

Як зазначив Скаржник, він звертався до Замовника з пропозицією внести зміни до документації конкурсних торгів в цій частині, але зазначене звернення Замовником було проігноровано.

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомив, що підпунктом 2 пункту 1 Постанови встановлено, що заклади і установи охорони здоров'я, що повністю або частково фінансуються з державного та місцевих бюджетів, закуповують лікарські засоби і вироби медичного призначення за цінами, які не перевищують рівня задекларованих змін оптово-відпускних цін з урахуванням мита, податку на додану вартість та граничних

постачальницько-збутових і торговельних (роздрібних) надбавок, установлених постановою Кабінету Міністрів України від 17 жовтня 2008 № 955 "Про заходи щодо стабілізації цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення".

Зміни оптово-відпускних цін на лікарські засоби та вироби медичного призначення, внесених до набрання чинності Постанови до реєстру оптово-відпускних цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення, підлягають декларуванню до 1 березня 2015 року.

Замовник повідомив, що підпунктом 1 пункту 4 Постанови доручено МОЗ України привести у двомісячний строк власні нормативно-правові акти у відповідність із Постановою та затвердити спільний наказ з Міністерством економічного розвитку і торгівлі України стосовно порядку розрахунку оптово-відпускної ціни на лікарський засіб.

За інформацією Замовника, на виконання підпункту 1 пункту 4 Постанови МОЗ України вже розроблено два проекти наказів, а саме:

- проект спільного наказу МОЗ України та Мінекономрозвитку "Про затвердження Порядку розрахунку оптово-відпускної ціни на лікарський засіб", який вже погоджено Мінекономрозвитку та надіслано на погодження до Державної служби України з питань регуляторної політики та розвитку підприємництва;

- проект наказу МОЗ України "Про затвердження Положення про реєстр оптово-відпускних цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення, порядок внесення до нього змін та форм декларації зміни оптово-відпускної ціни на лікарський засіб та виріб медичного призначення", який знаходиться на погодженні в Державній служби України з питань регуляторної політики та розвитку підприємництва.

Вищезазначені проекти наказів МОЗ України є регуляторними актами, тому підлягають погодженню з Державною службою України з питань регуляторної політики та розвитку підприємництва та державній реєстрації в Міністерстві юстиції України.

МОЗ України повідомило, що попередній Порядок декларування зміни оптово-відпускних цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення, що закуповуються за рахунок коштів державного та місцевих бюджетів, затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 13.08.2012 № 794, який втратив чинність на підставі постанови КМУ від 02.07.2014 № 240, діяв у період від 01.09.2012 до 15.07.2014, тобто суб'єкти фармацевтичного ринку протягом 2 років мали змогу декларувати зміни оптово-відпускних цін на лікарські засоби та вироби медичного призначення та приймати участь у процедурі здійснення державних закупівель.

Як зазначив Замовник, на сьогодні МОЗ України сформовано реєстр оптово-відпускних цін на лікарські засоби та вироби медичного призначення, які можуть закуповуватися за рахунок бюджетних коштів, який містить відомості про задекларовані ціни на медичну продукцію більше ніж 25 тисяч найменувань, в тому числі, і на лікарські засоби, різних виробників, які зазначені у Скарзі ТОВ "Нортон-Україна".

Замовник повідомив, що внесення змін до документації конкурсних торгів у зв'язку з тим, що ТОВ "Нортон-Україна" на сьогодні не має можливості задекларувати ціни на лікарські засоби, але при цьому є задекларовані ціни на такі ж самі лікарські засоби за міжнародною непатентованою назвою, але інших виробників є недоцільним, та буде суперечить нормам постанови Кабінету Міністрів України від 02.07.2014 № 240.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Згідно з підпунктом 3 пункту 3 розділу 5 документації конкурсних торгів, затвердженої протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 04.07.2014 № 16, зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 12.08.2014 № 29, (надалі – Документація) відомості щодо ціни на товар, який пропонується учасником, повинні бути внесені до Реєстру оптово-відпускних цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення.

Для підтвердження зазначеної вимоги, учасникам у складі своїх пропозицій конкурсних торгів необхідно надати інформацію про декларування зміни оптово-відпускної ціни на запропонований товар із зазначенням дати та номеру наказу МОЗ України.

Відповідно до пункту 2 частини першої Постанови заклади і установи охорони здоров'я, що повністю або частково фінансуються з державного та місцевого бюджетів, закуповують лікарські засоби і вироби медичного призначення за цінами, які не перевищують рівня задекларованих змін оптово-відпускних цін з урахуванням мита, податку на додану вартість та граничних постачальницько-збутових і торговельних (роздрібних) надбавок, установлених постановою Кабінету Міністрів України від 17 жовтня 2008 року № 955 "Про заходи щодо стабілізації цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення".

Відповідно до пункту 3 частини першої статті 1 Закону України "Про ціни і ціноутворення" декларування зміни ціни та/або реєстрація ціни – інформування суб'єктом господарювання у встановленому порядку органів державного регулювання і контролю (нагляду) та спостереження у сфері ціноутворення про наміри встановлення та застосування ціни, відмінної від поточної.

Згідно з абзацом другим пункту 1 частини першої Постанови з 1 серпня 2014 підлягають декларуванню зміни оптово-відпускних цін без урахування мита і податку на додану вартість на лікарські засоби, включені до переліку лікарських засобів вітчизняного та іноземного виробництва, які можуть закуповувати заклади й установи охорони здоров'я, що повністю або частково фінансуються з державного та місцевих бюджетів, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 5 вересня 1996 № 1071 "Про порядок закупівлі лікарських засобів закладами та установами охорони здоров'я, що фінансуються з бюджету", крім наркотичних і психотропних лікарських засобів, прекурсорів, діючих речовин (субстанцій), медичних газів та лікарських форм, які виготовляються в аптеках за рецептами лікарів (магістральними формулами) та на замовлення лікувально-профілактичних закладів з дозволених до застосування діючих та допоміжних речовин.

Пунктом 3 Постанови передбачено, що зміни оптово-відпускних цін на лікарські засоби та вироби медичного призначення, внесених до набрання чинності цією Постановою до реєстру оптово-відпускних цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення (надалі – Реєстр цін), підлягають декларуванню відповідно до Постанови до 1 березня 2015 року.

Відповідно до підпункту 3 пункту 4 Постанови МОЗ України необхідно затвердити у двомісячний строк спільним наказом з Міністерством економічного розвитку і торгівлі порядок розрахунку оптово-відпускної ціни на лікарський засіб.

Відповідно до пункту 2 Положення про реєстр оптово-відпускних цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення та порядок внесення до нього змін, затвердженого наказом МОЗ України від 07.09.2012 № 705 (zareєстрованого в Міністерстві юстиції України 24.09.2012 за № 1638/21950), (надалі – Положення) реєстр цін містить відомості про задекларовану власником реєстраційного посвідчення на лікарський засіб або свідоцтва про державну реєстрацію виробу медичного призначення або уповноваженою ним особою зміну оптово-відпускної ціни на лікарський засіб або виріб медичного призначення.

Згідно з пунктом 5 Положення реєстр цін формує та веде МОЗ України.

Відповідно до пункту 6 Положення до Реєстру цін вносяться відомості про, зокрема, заявлену до декларування власником реєстраційного посвідчення на лікарський засіб або уповноваженою ним особою зміну оптово-відпускної ціни на лікарський засіб вітчизняного виробництва у гривнях.

Пунктом 12 Положення передбачено, що виключення з Реєстру цін відомостей про заявлену до декларування зміну оптово-відпускної ціни на лікарський засіб або виріб медичного призначення здійснюється у зв'язку із закінченням дії реєстраційного посвідчення на лікарський засіб або свідоцтва про державну реєстрацію виробу медичного призначення.

Згідно з інформацією, наведеною у Реєстрі оптово-відпускних цін на лікарські засоби, станом на 04.09.2014 відсутня інформація про ціни на лікарські засоби "Дакарбазин",

"Блеонко", "Неоген", "Стринотек", "Доцет" та "Візгем", копії реєстраційних посвідчень на які надані Скаржником.

Відповідно до пункту 3 Порядку декларування цін декларуванню підлягає зміна оптово-відпускної ціни кожної лікарської форми, дозування та споживчої упаковки лікарського засобу та типу, виду, марки виробу медичного призначення:

- вітчизняного виробництва - у національній валюті без урахування витрат, пов'язаних з навантаженням, розвантаженням та транспортуванням;

- іноземного виробництва - у національній валюті із зазначенням офіційного курсу, встановленого Національним банком на дату подання декларації зміни оптово-відпускної ціни на лікарський засіб або виріб медичного призначення.

При цьому, згідно з пунктом 4 Порядку заявлена до декларування оптово-відпускна ціна на лікарський засіб не повинна перевищувати середньоарифметичного значення оптово-відпускної ціни на лікарський засіб або виріб медичного призначення.

Враховуючи викладене, чинними нормативно-правовими актами України передбачено, що одним із способів державного регулювання цін є процедура декларування зміни ціни, яка є обов'язковою для лікарських засобів, які закуповуються за рахунок державних коштів.

Враховуючи викладене, Замовник не порушив вимоги чинного законодавства України в цій частині.

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, статтею 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель", Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "Нортон-Україна" у задоволенні його скарги від 27.08.2014 № 01/27/08-14.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ