

Письмо ФАС РФ от 07.02.2019 N АЦ/8476/19 – О рассмотрении обращения по вопросу формирования надбавок к ценам на лекарственные препараты – Действующая первая редакция

Федеральная антимонопольная служба рассмотрела обращение (далее - Обращение) по вопросу формирования организациями оптовой торговли и организациями розничной торговли отпускных цен на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов (далее - Перечень ЖНВЛП), приобретенные ими до принятия органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации решения о снижении установленных предельных размеров оптовых и розничных надбавок к фактическим отпускным ценам производителей на лекарственные препараты, включенные в Перечень ЖНВЛП.

В соответствии с частью 2 статьи 63 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств" организации оптовой торговли и (или) аптечные организации, индивидуальные предприниматели, имеющие лицензию на фармацевтическую деятельность, осуществляют реализацию лекарственных препаратов, включенных в Перечень ЖНВЛП, по ценам, уровень которых не превышает сумму фактической отпускной цены, установленной производителем лекарственных препаратов и не превышающей зарегистрированной предельной отпускной цены, и размер оптовой надбавки и (или) размер розничной надбавки, не превышающие соответственно размера предельной оптовой надбавки и (или) размера предельной розничной надбавки, установленных в субъекте Российской Федерации.

Исходя из изложенного, ФАС России сообщает следующее.

1. В соответствии с частью 4 Правил установления предельных размеров оптовых и предельных размеров розничных надбавок к фактическим отпускным ценам, установленным производителями лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, в субъектах Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.10.2010 N 865 (далее - Правила), сумма оптовых надбавок к фактической отпускной цене производителя на лекарственный препарат, применяемых всеми организациями оптовой торговли, участвующими в реализации этого лекарственного препарата на территории субъекта Российской Федерации, не должна превышать соответствующий предельный размер оптовой надбавки, установленный органом исполнительной власти этого субъекта Российской Федерации.

То есть формирование оптовой надбавки к цене на лекарственный препарат, включенный в Перечень ЖНВЛП, организациями оптовой торговли поставлено в зависимость от размера оптовой надбавки, примененной предшествующими организациями оптовой торговли, участвующими в цепи реализации соответствующего лекарственного препарата.

Таким образом, процесс формирования оптовой надбавки к цене на лекарственный препарат, включенный в Перечень ЖНВЛП, в контексте рассмотрения вопроса о том, как организация оптовой торговли, которая приобрела лекарственный препарат до снижения установленных органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации предельных размеров оптовых надбавок, должна формировать отпускную цену на указанный

лекарственный препарат, следует рассматривать как одно единое правоотношение, начинающееся с реализации первой организацией оптовой торговли лекарственного препарата и заканчивающееся реализацией этого лекарственного препарата организации розничной торговли.

Исходя из общеправового принципа действия закона во времени, правовые нормы распространяются на правоотношения, возникшие после введения в действие данных норм. К правоотношениям, возникшим до введения правовой нормы в действие, соответствующая норма не применяется.

Соответственно, в контексте рассмотрения указанного в Обращении вопроса, на процесс формирования оптовой надбавки к цене на лекарственный препарат, включенный в Перечень ЖНВЛП, распространяются правовые нормы, действующие в момент начала данного процесса, а именно - в момент реализации (до снижения установленных предельных размеров оптовых надбавок) лекарственного препарата первой организацией оптовой торговли, реализовавшей лекарственный препарат с применением оптовой надбавки.

В силу абзаца 1 части 1 статьи 4 Гражданского кодекса Российской Федерации акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие.

Согласно части 2 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации, если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

В связи с изложенным, по мнению ФАС России, в случае приобретения организацией оптовой торговли лекарственного препарата, включенного в Перечень ЖНВЛП, у другой организации оптовой торговли, до снижения установленных предельных размеров оптовых надбавок, оптовая надбавка исчисляется организацией оптовой торговли исходя из размера, не превышающего разницу между предельным размером оптовой надбавки, установленной в субъекте Российской Федерации, на дату приобретения лекарственного препарата у организации оптовой торговли (до снижения установленных предельных размеров оптовых надбавок), исчисленной от фактической отпускной цены производителя без НДС, и размером оптовой надбавки, примененной предыдущими организациями оптовой торговли (до снижения установленных предельных размеров оптовых надбавок).

2. В случае, если первая организация оптовой торговли приобрела лекарственный препарат, включенный в Перечень ЖНВЛП, у производителя лекарственного препарата до снижения установленных предельных размеров оптовых надбавок, однако реализация данного лекарственного препарата последующим организациям оптовой торговли или организациям розничной торговли еще не началась, при формировании оптовых надбавок необходимо исходить из следующего.

Как отмечалось выше, формирование оптовой надбавки к цене на лекарственный препарат, включенный в Перечень ЖНВЛП, организациями оптовой торговли поставлено в зависимость от размера оптовой надбавки, примененной предшествующими организациями оптовой торговли, участвующими в цепи реализации соответствующего лекарственного препарата.

Процесс формирования оптовой надбавки к цене на лекарственный препарат, включенный в Перечень ЖНВЛП, в контексте рассмотрения вопроса о том, как организация оптовой торговли, которая приобрела лекарственный препарат до снижения установленных органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации предельных размеров оптовых надбавок, должна формировать отпускную цену на указанный лекарственный препарат, следует рассматривать как одно единое правоотношение, начинающееся с реализации организацией оптовой торговли лекарственного препарата и заканчивающееся реализацией этого лекарственного препарата организации розничной торговли.

Поскольку первая организация оптовой торговли в рассматриваемом случае еще не начала реализацию приобретенного у производителя лекарственного препарата, включенного в Перечень ЖНВЛП, следовательно, в момент снижения установленных предельных размеров оптовых надбавок, процесс формирования оптовой надбавки к цене на данный лекарственный препарат еще не начался.

Как отмечалось выше, на процесс формирования оптовой надбавки к цене на лекарственный препарат, включенный в Перечень ЖНВЛП, распространяются правовые нормы, действующие в момент начала данного процесса, а именно - в момент реализации (до снижения установленных предельных размеров оптовых надбавок) лекарственного препарата первой организацией оптовой торговли, реализовавшей лекарственный препарат с применением оптовой надбавки.

Соответственно, в данном случае процесс формирования надбавки к цене на лекарственный препарат, включенный в Перечень ЖНВЛП, начнется формированием оптовой надбавки первой организацией оптовой торговли исходя из установленных предельных размеров оптовых надбавок после их снижения.

Исходя из изложенного, в рассматриваемом случае сумма оптовых надбавок к фактической отпускной цене производителя на лекарственный препарат, применяемых всеми организациями оптовой торговли, участвующими в реализации этого лекарственного препарата на территории субъекта Российской Федерации, не должна превышать соответствующий предельный размер оптовой надбавки, установленный органом исполнительной власти этого субъекта Российской Федерации после снижения установленных предельных размеров оптовых надбавок.

3. В соответствии с пунктом 5 Правил размер розничной надбавки к фактической отпускной цене производителя на лекарственный препарат, установленный аптечной организацией, индивидуальным предпринимателем и медицинской организацией, осуществляющими реализацию лекарственных препаратов на территории субъекта Российской Федерации, не должен превышать соответствующий предельный размер розничной надбавки, установленный органом исполнительной власти этого субъекта Российской Федерации.

Исходя из изложенного, организации розничной торговли во всех случаях формируют розничную надбавку исходя из предельного размера розничной надбавки, установленного органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации (на дату реализации конечному потребителю) и суммируют ее с ценой приобретения лекарственного препарата, включенного в Перечень ЖНВЛП.