

# РЕШЕНИЕ

№ 6951

гр. София, 15.11.2023 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 28 състав,**  
в публично заседание на 25.10.2023 г. в следния състав:

**СЪДИЯ: Антони Йорданов**

при участието на секретаря Наталия Дринова, като разгледа дело номер **6301** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145-178 от Административно-процесуалния кодекс /АПК/.

Образувано е по жалба „Софармаци 54“ ЕООД, [населено място], срещу Заповед № РД-26-01.904/17.08.2023г. на Директора на РЗОК Д., с която на дружеството са наложени финансови санкции в общ размер на 400 лева за нарушения, приети за повторни от страна на органа.

В жалбата се твърди, че оспореният акт е незаконосъобразно издаден, както конкретно са наведени съображения за неправилност при определяне на санкциите в условията на повторност.

Ответникът – директор на РЗОК Д., редовно призован не се явява, не изпраща представител и не изразява становище.

Софийска градска прокуратура, редовно призована не изпраща представител и не изразява становище.

Съдът, след като се запозна с жалбата и приложените по делото писмени доказателства, прие следното от фактическа страна:

Производството пред административния орган е образувано въз основа на Заповед № РД-09-232/10.05.2023г. със задача – контрол по изпълнение на договор № 081689/18.01.2022 г. за отпускане на лекарства, медицински изделия и диетични храни за специални медицински цели за домашно лечение, заплащани пълно или частично от НЗОК. На 10.05.2023г. е извършена проверка в аптека „Sofarmacy 1 Д. Д., с адрес [населено място], [улица], в хода на която са констатирани три нарушения на

разпоредбата на чл.8, ал.1, т.4 и едно на чл.8, ал.1, т.8 от Договора, за което о е съставе Констативен протокол № 2903-91-7/10.05.2023г., според който :

1. От аптеката е отпускан лекарствен продукт (ЛП) с НЗОК код: CG820 - Metostad CR на три З., в противоречие с ограничителното условие в Списъка с лекарствени продукти, които НЗОК заплаща по реда на Наредба № 10 от 24 март 2009г. изразяващо се в това, че този лекарствен продукт за диагноза с М. код: 111.9 - "Хипертонично сърце без (застойна) сърдечна недостатъчност" се предписва на деца и юноши от 6 до 18 годишна възраст, както следва:

- На З.: Д. Й. за диагноза с М. код: 111.9 - "Хипертонично сърце без (застойна) сърдечна недостатъчност" е отпуснат от аптеката лекарствен продукт с НЗОК: CG820 - Metostad CR 23.75 mg, за срок от 30 дни, с електронно предписание с № 22165D04D301 от 14.06.2022 г.

- На З.: Й. Й. за диагноза с М. код: П 1.9 - "Хипертонично сърце без (застойна) сърдечна недостатъчност" е отпуснат от аптеката лекарствен продукт с НЗОК: CG820 - Metostad CR 23.75 mg, за срок от 30 дни, с електронно предписание с № 2217120086CE от 20.06.2022 г.

Съгласно Приложение № 1 на Позитивния лекарствен списък (в сила от 01.06.2022 г. до 30.06.2022 г.), публикуван в периода от 27.05.2022 г. до 14.06.2022 г. на интернет страницата на НЗОК, има изрично ограничение в начина на предписване на лекарствен продукт с анатоמו-терапевтичен код: C07AB02 и с НЗОК код: CG820 - Metostad CR, предписван за заболявалия с М. код: 111.9 - "Хипертонично сърце без (застойна) сърдечна недостатъчност", който може да се отпуска от аптеката само на деца и юноши от 6 до 18 години.

Установено е също че :

- З. Д. Й. е на 86 годишна възраст и на същото лице е отпуснат от аптеката на 14.06.2022 г. лекарствен продукт с НЗОК код: CG820 - Metostad CR, за заболяване с М. код: 111.9 - "Хипертонично сърце без (застойна) сърдечна недостатъчност", с електронно предписание с № 22165D04D301 от 14.06.2022 г.. а считано от 01.06.2022 г. са налице ограничения в Приложение № 1 на П.. относно отпускането му;

- З.: Й. Й. и Р. Р., съответно са на 78 и 57 годишна възраст, на които са отпускани от аптеката на 16.06.2022 г. и 20.06.2022 г. лекарствен продукт с НЗОК код: CG820 - Metostad CR, за заболяване с М. код: 111.9- "Хипертонично сърце без (застойна) сърдечна недостатъчност", с електронни предписания № № 22167A048AE2 от 16.06.2022 г. и 2217120086CE от 20.06.2022 г., а считано от 16.06.2022 г. до 30.06.2022 г. са налице ограничения в Приложение № 1 на П., относно отпускането му

2. от проверката е установено при проверката, че на З.: Х. И., роден през 1961 г., за заболяване с М. код: 111.9- "Хипертонично сърце без (застойна) сърдечна недостатъчност" е отпуснат лекарствен продукт с НЗОК код: CG142 - Сопсог, за срок от 28 дни, с електронно предписание №22131800CB68 от 11.05.2022 г., а за заболяване с М. код: 120.8 - „Други видове стенокардия“ е отпуснат с друго електронно предписание № 221310007338 от 11.05.2022 г., лекарствен продукт с НЗОК код: CG166 - Viprol, за срок от 30 дни, които ЛП принадлежат към едно и също международно непатентно наименование.

От „Списъкът с лекарствени продукти, които НЗОК заплаща по реда на Наредба № 10/2009г. за условията, реда, механизма и критериите за заплащане от Националната здравноосигурителна каса на лекарствени продукти, медицински изделия и на диетични храни за специални медицински цели, договаряне на отстъпки и

възстановяване на превишените средства при прилагане на механизъм, гарантиращ предвидимост и устойчивост на бюджета на НЗОК”, в сила от 01 май 2022 година, е установено, че двата лекарствени продукта с НЗОК кодове: CG142 - Сопсог и CG166 - Viprol, с А. код: C07AB07, принадлежат към едно и също Международно непатентно наименование (I. - International Nonproprietary Name), а именно - Bisoprolol.

Препис от протокола е връчен на дружеството като в срока, определен в чл. 45, ал.1 от Условиата, респ. чл. 39, ал.1 от договор №081689/18.01.2022 г. не е постъпило писмено възражение.

Въз основа на това е издадена оспорваната в настоящето производство заповед, с която на основание чл.46, ал.1, предл.2 от Условиата и реда за сключване на договори за отпускане и заплащане на лекарствени продукти по чл. 262, ал. 6, т. 1 от Закона за лекарствените продукти в хуманната медицина, на медицински изделия и на диетични храни за специални медицински цели, заплащани напълно или частично от НЗОК /Условиата и реда/ (обн., ДВ. бр. 109 от 21.12.2021 г., в сила от 16.12.2021 г.), респ. чл. 40, ал. 1, предл. 2 от договор № 081689/18.01.2022., на дружеството са наложени четири санкции, всяка по 100лв., за нарушения по чл.8, ал.1, т.4 и едно на чл.8, ал.1, т.8 от Договора, като административният орган е приел, че същите са извършени при условията на повторност, след като вече веднъж е наказвано за нарушения от същия вид със Заповед № РД-09-483/1/06.12.2022г., влязла в сила на 28.12.2022г.

При така приетата фактическа обстановка, съдът прави своите правни изводи:

Оспореният административен акт е издаден от компетентен орган – директорът на РЗОК, като компетентността му произтича от чл. 40, ал .1 от индивидуалния договор вр. чл. 72, ал. 9 ЗЗО. Заповедта е издадена в установената от закона писмена форма, като съдържа нормативно установените в чл. 59, ал. 2 АПК реквизити – посочени са издателят и адресатът на акта, изложени са мотивите за издаването на акта, което позволява упражняването на съдебен контрол за законосъобразността му. Следователно, не се установява порок във формата по см. на чл. 146, т. 2 АПК, който да обуславя отмяна на акта.

В хода производството не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила. Съгласно трайно установената практика на Върховен административен съд, съществено е това нарушението, наличието на което да повлияе върху съдържанието на акта, т.е. ако това нарушение не е допуснато, би се стигнало до постановяване на акт с различно съдържание. Съгласно чл. 72, ал. 9 ЗЗО контролът по изпълнението на договорите за отпускане на лекарствени продукти, медицински изделия и диетични храни за специални медицински цели, заплащани напълно или частично от НЗОК за домашно лечение на територията на страната, както и на високоспециализирани апарати/уреди за индивидуална употреба, се осъществява от лицата по ал. 2 по ред, предвиден в акта по чл. 45, ал. 17, уреждащ условията и реда за сключване на индивидуални договори за заплащане на лекарствени продукти по чл. 262, ал. 6, т. 1 от Закона за лекарствените продукти в хуманната медицина. Условиата и редът за извършване на контрол по изпълнение на договора са регламентирани в глава VI от него. Според чл. 36, ал. 1 възложителят по договора /НЗОК/ упражнява контрол по изпълнението на договора от изпълнителя чрез длъжностни лица – служители на НЗОК, определени със заповед на управителя на НЗОК или от оправомощено от него лице, и длъжностни лица от РЗОК – контрольори. Съгласно чл. 37, ал. 1 от договора лицата по чл. 36, ал. 1, т. 2 извършват непосредствен контрол по изпълнението на договора, като за резултатите от извършената проверка изготвят

констативен протокол – чл. 38, ал. 1. Съобразно чл. 38, ал. 2 и ал. 3 констативният протокол се изготвя в два екземпляра - единият се връчва в деня на приключване на проверката на изпълнителя, а другият се предоставя на директора на РЗОК, като протоколът се подписва от лицата, извършили проверката и ръководителя на аптеката. Задължителното съдържание на протокола е посочено в ал. 4 на чл. 38 от договора. Съобразно чл. 39, ал. 1 изпълнителят има право на писмено възражение по направените в протокола констатации пред директора на РЗОК в седемдневен срок, считано от деня, следващ деня на получаване на протокола. В случаите, когато изпълнителят оспори констатациите на лицата по чл. 36, извършили проверката, директорът на РЗОК в седемдневен срок от получаване на писменото възражение изпраща спора за решаване от арбитражна комисия, която потвърждава или отхвърля изцяло или частично констатациите на проверяващите по чл. 36 / чл. 39, ал. 2 и ал. 3/. В случай че арбитражната комисия потвърди констатациите на лицата по чл. 36, както и при липса на възражение, директорът на РЗОК в 14-дневен срок след произнасяне на арбитражната комисия или съответно след изтичане на срока по чл. 39 издава заповед, с която налага санкциите.

От приложените и приети по делото писмени доказателства е видно, че проверката е извършена на основание заповед № РД-09-232/10.05.2023г. на директора на РЗОК - Д., за резултатите от която е съставен констативен протокол, в който са отразени констатациите за извършени нарушения. При извършване на проверката контролните органи са действали в кръга на своите правомощия, като при упражняване на същите са спазили установения ред за контрол по изпълнението на договора, определен в глава VI „Условия и ред за контрол по изпълнение на договора“.

Правилно е приложен материалния закон, досежно извършените нарушения.

Договорът, предмет на проверката е сключен между НЗОК като правен субект – носител на публична власт, от една страна, и лице, получило разрешение за търговия с лекарствени продукти, от друга. Този характер на договора за отпускане на лекарствени продукти, медицински изделия и диетични храни за специални медицински цели за домашно лечение, заплащани напълно или частично от НЗОК, обуславя възможността НЗОК да налага санкции, наименувани финансови неустойки, при констатирани от нейните контролни органи неточно изпълнение или нарушения на уговорените с договора правила, без да е необходимо да доказва вредите, причинени от неизпълнението/нарушението. Страните по договора са постигнали съгласие, че при нарушаване на тези изисквания на изпълнителя по договора се налага договорената финансова санкция.

Съгласно чл.8 ал. 1, т. 4 от договор № 081689/18.01.2022г., магистър - фармацевтът е задължен да не изпълнява електронното предписание при несъответствие между предписания брой опаковки от ЛП и определената доза на прием, или другите общи изисквания по предписване на ЛП, МИ, ДХ. В този смисъл е и разпор. на чл.15, ал.1, т.4 от Условията (обн., ДВ, бр. 109/21.12.2021г., в сила от 16.12.2021 г.).

Между страните не се спори, че а и от представените писмени доказателства се установява, че на посочените в заповедта дати, от аптеката е отпускан лекарствен продукт (ЛП) с НЗОК код: CG820 - Metostad CR на три З., в противоречие с ограничителното условие в Списъка с лекарствени продукти, които НЗОК заплаща по реда на Наредба № 10 от 24 март 2009г. изразяващо се в това, че този лекарствен продукт за диагноза с М. код: 111.9 - “Хипертонично сърце без (застойна) сърдечна недостатъчност” се предписва на деца и юноши от 6 до 18 годишна възраст. Също

така е установено при проверката, че на З.: Х. И., роден през 1961 г., за заболяване с М. код: 111.9- “Хипертонично сърце без (застойна) сърдечна недостатъчност” е отпуснат лекарствен продукт с НЗОК код: CG142 - Сопсог, за срок от 28 дни, с електронно предписание №22131800CB68 от 11.05.2022 г., а за заболяване с М. код: 120.8 - „Други видове стенокардия“ е отпуснат с друго електронно предписание № 221310007338 от 11.05.2022 г., лекарствен продукт с НЗОК код: CG166 - Viprol, за срок от 30 дни, които ЛП принадлежат към едно и също международно непатентно наименование

Съгласно чл.8, ал.1, т.8 от договор № 081689/18.01.2022 г. електронното предписание не се изпълнява от аптеката в случай, когато на едно З. са предписани едновременно ЛП, принадлежащи към едно и също международно непатентно наименование, за повече от едно заболяване (един М.-код), независимо от вида и броя на издадените електронни предписания. В случая не се спори, че на З.: Х. И., роден през 1961 г., за заболяване с М. код: 111.9- “Хипертонично сърце без (застойна) сърдечна недостатъчност” е отпуснат лекарствен продукт с НЗОК код: CG142 - Сопсог, за срок от 28 дни, с електронно предписание №22131800CB68 от 11.05.2022 г., а за заболяване с М. код: 120.8 - „Други видове стенокардия“ е отпуснат с друго електронно предписание № 221310007338 от 11.05.2022 г., лекарствен продукт с НЗОК код: CG166 - Viprol, за срок от 30 дни, които ЛП принадлежат към едно и също международно непатентно наименование, с което съдът приема, чие и това нарушение по безспорен начин е доказано.

Спорният въпрос между страните се изразява в квалификацията на нарушенията като повторни.

Съобразно чл. 50, ал. 1, т. 6, б. „ б“ от договора при повторно нарушение на чл. 8, ал. 1 директорът на РЗОК налага санкция „ финансова неустойка“ в размер на 100 лв., умножена по броя констатирани нарушения. Според чл. 67, т. 1 по смисъла на договора „ повторно нарушение“ е нарушение от същия вид, извършено в срока на действие на договора в рамките на една година след нарушение, за което е наложена и влязла в сила санкция. В разглеждания случай обаче, сочените като повторни нарушения по т. 1 до т. 4 от заповедта са извършени м периода м.05.2022г.-м.06.2022г., докато Заповед № РД-09-483/1/06.12.2022г. е влязла в сила на 28.12.2022г.

Предвид гореизложеното, съдът намира, че жалбата срещу срещу заповед № РД-09-232/1/09.06.2023 г., издадена от директора на РЗОК - Б., относно квалификацията на нарушенията в условията на повторност се явява основателна, следователно административният акт следва да бъде отменен като незаконосъобразен в тази му част.

Предвид изхода на делото и на основание чл.143, ал.1 от АПК, ответникът следва да заплати на оспорващия сторените по делото разноски, съобразно уважената част от жалбата, които съдът определя в размер на 100 лева, представляващи сбор от платената държавна такса в размер на 50 лева и 50 лева, юрисконсултско възнаграждение по чл. 24 от Наредба за заплащането на правната помощ.

Така мотивиран, Административен съд София-град, II-ро отделение, 28 състав

Р Е Ш И

ИЗМЕНЯ Заповед № РД-26-01.904/17.08.2023г година на Директора на Районната

здравноосигурителна каса – Д., като намалява размера на наложената финансова неустойка от 400 (четиристотин) лева на 200 (двеста) лева.

ОСЪЖДА Районната здравноосигурителна каса – Д. ДА ЗАПЛАТИ на Софармаси 54“ ЕООД със седалище и адрес на управление [населено място],[жк], [улица], ЕИК[ЕИК], сумата от 100 (сто) лева, представляваща съдебно-деловодни разноски.

РЕШЕНИЕТО може да се обжалва пред Върховния административен съд на Република България в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ :