



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

02 серпня 2016 р.

Київ

№ 353-р

Про закриття провадження у справі

Антимонопольний комітет України (далі – **Комітет**), розглянувши матеріали справи № 27-26.4/45-11 про порушення компанією «Фарма Стар Інтернешнл» (м. Салем, США) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками від 16.05.2016 № 27-26.4/45-11/174-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 18.02.2011 № 06/55-р розпочато розгляд справи № 27-26.4/45-11 за ознаками вчинення компанією «Фарма Стар Інтернешнл» порушень, передбачених статтею 7 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді порівняльної реклами товарів, та статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді повідомлення суб'єктом господарювання через іншу особу одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема, внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів.

2. СТОРОНИ

- (2) Заявником у справі є компанія «Евер Нейро Фарма Гмбх» (далі – Компанія 1, Заявник) (м. Унтерах, Австрія).
- (3) Заявник займається дослідженнями та розробкою неврологічних препаратів та дослідженнями в галузі нейронаук, які є основою для створення нових підходів у лікуванні нейродегенеративних та цереброваскулярних захворювань, і представлена більш ніж в п'ятидесяти країнах. Компанія 1 має представництво в Україні, зареєстроване в Міністерстві економіки України 19.01.2009 (реєстраційний номер ПІ-4317). Юридична адреса Заявника: вул. Набережно-Хрещатицька, 9, офіс 5а, м. Київ.
- (4) Компанія 1 є виробником лікарського засобу «Церебролізин», який перебуває в обігу в Україні з 2004 року. Згідно з інструкцією для медичного застосування, затвердженою наказом Міністерства охорони здоров'я України від 17.03.2004 № 141, лікарський засіб «Церебролізин» належить до психостимулюючих та ноотропних препаратів та продається за рецептом лікаря.
- (5) Відповідачем у справі є компанія «Фарма Стар Інтернешнл» (далі – Компанія 2, Відповідач) (м. Салем, США).

- (6) Відповідач – міжнародна промоційна фармацевтична компанія, що забезпечує маркетинг оригінальних та генеричних препаратів. Пріоритетними напрямками Компанії 2 є психіатрія, неврологія, дерматологія та гінекологія. Компанія 2 має представництво в Україні, зареєстроване в Міністерстві економіки та з питань європейської інтеграції України 11.01.2005 (реєстраційний номер ПІ-3420). Юридична адреса Відповідача: б-р І. Лепсе, 8, м. Київ.
- (7) Відповідач здійснював комплекс заходів з просування на українському ринку лікарського засобу «Церегін», зокрема публікував і розповсюджував по усій території України, у тому числі безпосередньо серед лікарів, друковані промоматеріали щодо лікарського засобу «Церегін».

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (8) До Комітету надійшла заява від 08.10.2010 (вх. № 8-01/134-АМ від 08.10.2010) компанії «Евер Нейро Фарма Гмбх» про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції в діях компанії «Фарма Стар Інтернешнл», яке полягає в:
- (9) публікації в друкованих промоматеріалах – буклетах інформації про лікарський засіб «Церегін», яка може призвести до виникнення неправомірних конкурентних переваг лікарського засобу «Церегін» на ринку лікарських засобів по відношенню до лікарського засобу «Церебrolізін», виробництва Заявника, який відноситься до тієї ж фармакотерапевтичної групи, що й лікарський засіб «Церегін», що містить ознаки порушення, передбаченого статтею 7 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» - порівняльна реклама;
- (10) поширенні в буклетах неповних і неточних відомостей стосовно функцій лікарського засобу «Церегін», а також неправдивої, на думку Заявника, інформації щодо строку використання лікарського засобу «Церегін» в Україні, що містить ознаки порушення статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді повідомлення суб'єктом господарювання через іншу особу одній, кільком особам або невизначеному колу осіб неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема, внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів.

4. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (11) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 18.02.2011 № 06/55-р розпочато розгляд справи № 27-26.4/45-11 за ознаками вчинення компанією «Фарма Стар Інтернешнл» порушень, передбачених статтею 7 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді порівняльної реклами товарів, та статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді повідомлення суб'єктом господарювання через іншу особу одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема, внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів.
- (12) З метою повного і всебічного з'ясування обставин справи до Заявника і Відповідача були направлені вимоги про надання інформації, а саме:

- (13) Яка особа здійснювала розповсюдження в Україні буклетів лікарського засобу «Церегін» та вказати де саме (аптеки, лікарні тощо)? Надати підтвердні документи (договори, акти, накладні тощо).
- (14) Надати документи (протоколи випробувань, висновки експертів тощо), які підтверджують відомості, що наведені в рекламних буклетах, щодо порівняння якості лікарських засобів «Церегін» та «Церебролізин».
- (15) Повідомити особу, в інтересах якої (зазначити назву і фактичну адресу) компанія «Фарма Стар Інтернешнл», в особі свого представництва в Україні, здійснювала замовлення буклетів лікарського засобу «Церегін». Надати підтвердні документи (договори, листи, доручення тощо).
- (16) Яким чином представництво міжнародної промоційної компанії «Фарма Стар Інтернешнл» в Україні здійснювало інформування спеціалістів щодо дії лікарського засобу «Церегін».
- (17) Повідомити про наявність в Україні офіційного представництва компанії «Фарма Стар Інтернешнл», вказати його місцезнаходження та контакти.
- (18) На зазначені вимоги надходили відповіді тільки від Заявника; вимоги, надіслані Відповідачу, поверталися у зв'язку з його відсутністю за юридичною адресою.
- (19) Вимога № 126-26.4/06-7556 від 22.08.2011, надіслана на адресу представництва міжнародної компанії «Фарма Стар Інтернешнл», повернулась до Комітету у зв'язку з тим, що представництво за зазначеною адресою не перебуває.
- (20) З метою встановлення місцезнаходження Відповідача, Комітет надсилав вимоги до органів влади та суб'єктів господарювання, пов'язаних з виробництвом лікарського засобу «Церегін», а також, за попередньою інформацією, пов'язаних діловими стосунками з Відповідачем, а саме: Республіканському унітарному виробничому підприємству «Белмедпрепарати» (далі – РУВП «Белмедпрепарати») (м. Мінськ, Республіка Білорусь, виробник лікарського засобу «Церегін») — вимога № 126-26.4/06-7497 від 19.08.2011, товариству з обмеженою відповідальністю «Інтерфарма Україна» (далі – ТОВ «Інтерфарма Україна») (вул. Шевченка, 162-а, с. Білогородка, Київська обл., офіційний дилер лікарського засобу «Церегін» з листопада 2009 року, створений після перейменування товариства з обмеженою відповідальністю «Інтерфарма-Київ») — вимога № 126-26/06-2712 від 05.03.2012. На зазначені вимоги до Комітету надійшли такі відповіді:
- (21) РУВП «Белмедпрепарати» запропонувало Комітету звернутися до Міністерства економіки Республіки Білорусь з метою з'ясування необхідної інформації (лист № 8-05/8188 від 11.10.2011).
- (22) ТОВ «Інтерфарма Україна» листом № 8-03/2501 від 22.03.2012 повідомило Комітет, що не має договірних відносин з РУВП «Белмедпрепарати» та є новоствореною юридичною особою, яка не є правонаступником ніякого іншого підприємства.
- (23) На вимогу № 126-26.4/06-9763 від 18.10.2011 до Міністерства економічного розвитку і торгівлі України, останнє повідомило Комітету адресу (б-р І. Лепсе, 8, м. Київ), за якою представництво відсутнє (лист Міністерства економічного розвитку і торгівлі України № 6-05/10163 від 29.11.2011).

- (24) У зв'язку із зазначеним, для отримання необхідної для подальшого розгляду справи інформації, Комітетом були надіслані додаткові вимоги на адреси Міністерства економіки Республіки Білорусь (№ 126-26.4/-11734 від 02.12.2011), безпосередньо до міжнародної компанії «Фарма Стар Інтернешнл» (№ 126-26/06-12569 від 27.12.2011), Міністерства закордонних справ України (№ 126-29/01-12426 від 22.12.2011) щодо сприяння останніми в отриманні інформації.
- (25) На вищезгадані вимоги Комітетом отримані такі листи:
- (26) Міністерство закордонних справ України повідомило в листі № 6-03/655 від 24.01.2012, що за інформацією Посольства України в США, у цій країні відсутня практика звернення до компанії із запитом з боку іноземних дипломатичних установ, акредитованих у країні перебування, оскільки надання відповідної інформації є розкриттям комерційної таємниці та може бути сприйнято як спроба втручання у справи бізнесу та мати негативний публічний резонанс;
- (27) Міністерство економіки Республіки Білорусь листом № 16-83/1013 від 06.02.2012 повідомило, що лікарський засіб «Церегін» поставляється в Україну з 26.02.2009 та зареєстрований в Україні 18.08.2008. Як зазначається у відповіді Міністерства, із січня по листопад 2009 року ТОВ «Інтерфарма – Київ» було офіційним дилером з реалізації та просування на території України лікарського засобу «Церегін», а з листопада 2009 року – ТОВ «Інтерфарма Україна».
- (28) Вимога № 126-26/06-1871 від 21.02.2012, надіслана на адресу (б-р І. Лепсе, 8, м. Київ) (що була надана Міністерством економічного розвитку і торгівлі України) представництва міжнародної компанії «Фарма Стар Інтернешнл», повернулася до Комітету у зв'язку з тим, що представництво за зазначеною адресою не перебуває.
- (29) Відповідь від компанії «Фарма Стар Інтернешнл» до Комітету не надходила.
- (30) З метою отримання інформації щодо місцезнаходження компанії «Фарма Стар Інтернешнл» (або її представництва в Україні) Комітетом було надіслано вимогу від 14.01.2014 № 127-29/06-229 до Державного реєстратора Солом'янської районної у м. Києві державної ради, де зареєстрований зазначений суб'єкт господарювання.
- (31) У відповіді Державного реєстратора Солом'янської районної у м. Києві державної ради, отриманій Комітетом 30.01.2014 за № 5-200/781, не було надано інформації щодо місцезнаходження представництва компанії «Фарма Стар Інтернешнл» в Україні.
- (32) Крім того, з метою підтвердження наявності в Україні офіційного представництва Відповідача Комітет надіслав вимогу від 25.03.2014 № 127-26.4/06-2380 до Міністерства економічного розвитку і торгівлі України.
- (33) На зазначену вимогу Міністерство економічного розвитку і торгівлі України повідомило в листі № 6-01/314 від 28.04.2014, що не має іншої інформації щодо адреси представництва компанії «Фарма Стар Інтернешнл» в Україні, крім раніше наданої.
- (34) Надалі Комітетом на виконання рішень, відповідно до наради державних уповноважених Комітету від 16.07.2014, було повторно підготовлено й направлено вимогу від 22.08.2014 № 127-26/06-7701 до Міністерства закордонних справ України

щодо сприяння вручення компанії «Фарма Стар Інтернешнл» вимоги від 19.08.2014 № 127-26/08 -7567.

- (35) Відповідь від компанії «Фарма Стар Інтернешнл» на зазначену вимогу до Комітету не надходила.
- (36) Ще одна вимога № 127-26/06-4635 від 05.05.2015 щодо наявності в Україні офіційного представництва компанії «Фарма Стар Інтернешнл» була надіслана до Міністерства економічного розвитку і торгівлі України, на яку була отримана відповідь з адресою: б-р І. Лепсе, 8, м. Київ (лист Міністерства економічного розвитку і торгівлі України № 6-127/4973 від 11.06.2015).
- (37) З метою перевірки наявності чи відсутності Відповідача за зазначеною адресою 02.11.2015 співробітниками Комітету був здійснений виїзд до представництва компанії «Фарма Стар Інтернешнл» в Україні. Однак представництво не знаходиться за вищевказаною адресою, стосовно факту відсутності представництва Відповідача за адресою: б-р І. Лепсе, 8, м. Київ був складений відповідний акт № 1 від 02.11.2015.
- (38) Листами Комітету від 16.05.2016 № 127-26/04-5006 та № 127-26/04-5007 Відповідачу та Заявнику надіслано подання про попередні висновки у справі від 16.05.2016 № 27-26.4/45-11/174-спр. Крім того, у зв'язку з тим, що Відповідач не отримав подання з попередніми висновками у справі, керуючись пунктом 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р), зазначене подання було опубліковане на офіційному сайті Комітету <http://www.amc.gov.ua/> 15.06.2016.
- (39) У відповідь на зазначене подання Заявник не надав Комітету зауважень чи заперечень.

5. ПІДСТАВИ ДЛЯ ЗАКРИТТЯ ПРОВАДЖЕННЯ У СПРАВІ

- (40) Проаналізувавши наведену вище інформацію, а також отримані відповіді від зазначених органів влади, встановлено, що іншої інформації щодо адреси представництва компанії «Фарма Стар Інтернешнл» в Україні, крім раніше наданої Міністерством економічного розвитку і торгівлі України та за якою на цей час компанія не знаходиться, надано не було. Крім того, вручити вимоги Відповідачу, компанії «Фарма Стар Інтернешнл» у США, неможливо, оскільки в цій країні відсутня практика звернення до компаній із запитами з боку іноземних дипломатичних установ, акредитованих в країні перебування, оскільки надання відповідної інформації є розкриттям комерційної таємниці та може бути сприйнято як спроба втручання у справи бізнесу та мати негативний публічний розголос.
- (41) Відсутність інформації щодо місцезнаходження компанії «Фарма Стар Інтернешнл» унеможливує подальший розгляд справи № 27-26.4/45-11.
- (42) Комітет ужив усіх можливих заходів у період з лютого 2011 по листопад 2015 року щодо встановлення місцезнаходження компанії «Фарма Стар Інтернешнл».

6. ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ У СПРАВІ

- (43) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не встановлено місцезнаходження відповідача.
- (44) Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 27-26.4/45-11.

В. о. Голови Комітету

М. НІЖНИК