



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

29 вересня 2016 р.

Київ

№ 449-р

Про закриття провадження
у справі № 143-26.13/149-14

Антимонопольний комітет України, розглянувши матеріали справи № 143-26.13/149-14 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та подання про попередні висновки Департаменту розслідувань порушень законодавства про захист економічної конкуренції від 16.05.2016 № 143-26.13/149-14/170-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Державним уповноваженим Антимонопольного комітету України (далі – **Комітет**) розпочато справу № 242-26.13/390-12 (далі – **Справа**) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Відповідачами у Справі (далі – **Відповідачі**) є суб'єкти господарювання, перелічені в цьому другому розділі Рішення, а саме:
- (3) товариство з обмеженою відповідальністю «Серв'є Україна» (ідентифікаційний код 33643340, адреса: вул. Бульварно-Кудрявська, буд. 24, м. Київ, далі – **ТОВ «Серв'є Україна», Товариство**);
- (4) товариство з обмеженою відповідальністю «Фра-М» (ідентифікаційний код 20322326, адреса: вул. Маршала Малиновського, буд. 2, м. Дніпро, далі – **ТОВ «Фра-М»**).

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (5) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 18.12.2012 № 09/502-р розпочато розгляд справи № 242-26.13/390-12 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій.
- (6) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 22.08.2014 № 09/147-р матеріали справи № 242-26.13/390-12, які стосуються ознак вчинення ТОВ «Серв'є Україна» і ТОВ «Фра-М» порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, виділено в окреме провадження.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО УЧАСНИКІВ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

ТОВ «Серв'є Україна»

- (7) ТОВ «Серв'є Україна» є юридичною особою, яка здійснює свою діяльність відповідно до статуту, затвердженого загальними зборами учасників Товариства.
- (8) Товариство пов'язане відносинами контролю із суб'єктами господарювання, що утворюють групу компаній «SERVIER RESEARCH GROUP» (далі – **група компаній Servier**).
- (9) ТОВ «Серв'є Україна» здійснює на території України оптову торгівлю лікарськими засобами на підставі відповідної ліцензії.

ТОВ «Фра-М»

- (10) ТОВ «Фра-М» є юридичною особою, здійснює свою діяльність відповідно до статуту, затвердженого загальними зборами засновників.
- (11) ТОВ «Фра-М» здійснює оптову торгівлю лікарськими засобами на підставі відповідної ліцензії.
- (12) **ТОВ «Серв'є Україна», ТОВ «Фра-М» є суб'єктами господарювання у значенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та не пов'язані між собою відносинами контролю.**

5. ОПИС РИНКІВ, НА ЯКИХ ДІЮТЬ ВІДПОВІДАЧІ

5.1. Лікарські засоби

Визначення лікарського засобу

- (13) Відповідно до Закону України «Про лікарські засоби» (далі – **Закон**) лікарський засіб – це будь-яка речовина або комбінація речовин (одного або декількох активних фармацевтичних інгредієнтів та допоміжних речовин), що має властивості та призначена для лікування або профілактики захворювань у людей, чи будь-яка речовина або комбінація речовин (одного або декількох активних фармацевтичних інгредієнтів та допоміжних речовин), яка може бути призначена для запобігання вагітності, відновлення, корекції чи зміни фізіологічних функцій у людини шляхом здійснення фармакологічної, імунологічної або метаболічної дії або для встановлення медичного діагнозу.
- (14) До лікарських засобів належать:
 - (i) активні фармацевтичні інгредієнти,
 - (ii) продукція «in bulk»¹;
 - (iii) готові лікарські засоби (лікарські препарати, ліки, медикаменти);
 - (iv) гомеопатичні засоби;
 - (v) засоби, які використовуються для виявлення збудників хвороб, а також боротьби із збудниками хвороб або паразитами;
 - (vi) лікарські косметичні засоби та лікарські домішки до харчових продуктів.
- (15) Відповідно до статистичних даних, наведених в Концепції розвитку фармацевтичного сектору галузі охорони здоров'я України на 2011-2020 роки², станом на 01.01.2013 в

¹продукція "in bulk" – будь-який лікарський засіб, призначений для виробництва готового лікарського засобу, який пройшов усі стадії технологічного процесу, крім стадії фасування та/або кінцевого пакування і маркування.

² затверджена наказом Міністерства охорони здоров'я України від 13.09.2010 року № 769 (у редакції наказу Міністерства охорони здоров'я України від 27.03.2013 № 242)

Україні зареєстровано 13088 лікарських засобів, з них 10661 готових лікарських засобів (31,6% вітчизняного виробництва, 68,4% — іноземного виробництва).

Споживчі характеристики лікарських засобів

- (16) Відповідно до Закону лікарські засоби допускаються до застосування в Україні після їх державної реєстрації, крім випадків, передбачених цим Законом.
- (17) На територію України можуть ввозитися лікарські засоби, зареєстровані в Україні.
- (18) **Виходячи з вимог нормативно – правових актів про лікарські засоби, ринком товару у сфері обігу лікарських засобів доцільно визначати сферу обороту лікарського засобу, щодо якого виникає попит і пропозиція, і можливість заміщення якого іншим лікарським засобом пов'язана із безпечністю, ефективністю та якістю відповідного товару.**
- (19) **Виходячи зі споживчих характеристик, взаємозамінними лікарськими засобами є ті лікарські засоби, що містять одну і ту ж діючу речовину, вводяться одним і тим же шляхом та містять однакову молярну кількість тієї самої діючої речовини, і при цьому їх ефекти щодо безпеки й ефективності за суттю є аналогічними.**

Умови реалізації лікарських засобів

- (20) Що стосується умов реалізації лікарських засобів, то відповідно до Закону, оптова, роздрібна торгівля лікарськими засобами на території України здійснюється підприємствами, установами, організаціями та фізичними особами – підприємцями на підставі ліцензії, яка видається в порядку, встановленому законодавством.

Державне регулювання цін

- (21) Згідно із статтею 11 Закону України «Про ціни і ціноутворення» суб'єктами господарювання за згодою сторін встановлюються вільні ціни на всі товари, крім тих, щодо яких здійснюється державне регулювання цін.
- (22) Державне регулювання цін на лікарські засоби у 2011 – 2012 роках здійснювалося на підставі таких нормативно-правових актів:
 - Постанови Кабінету Міністрів України від 17 жовтня 2008 року № 955 «Про заходи щодо стабілізації цін на лікарські засоби і виробу медичного призначення» (далі – **Постанова КМУ № 955**);
 - Постанови Кабінету Міністрів України від 25 березня 2009 року № 333 «Деякі питання державного регулювання цін на лікарські засоби і виробу медичного призначення» (далі – **Постанова КМУ № 333**).
- (23) Існують переліки лікарських засобів, на які поширюється державне регулювання цін, зокрема це:
 - (i) Національний перелік основних лікарських засобів і виробів медичного призначення (крім наркотичних, психотропних лікарських засобів, прекурсорів та медичних газів), затверджений Постановою КМУ № 333 (надалі – **Національний перелік**);
 - (ii) перелік 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, затверджений Постановою Кабінету Міністрів України від 05.09.1996 № 1071 «Про порядок закупівлі лікарських

засобів закладами та установами охорони здоров'я, що фінансуються з бюджету» (надалі – **Постанова КМУ № 1071**).

- (24) **Національний перелік** являє собою перелік ефективних (у тому числі і з точки зору витрат) та безпечних лікарських засобів та виробів медичного призначення для профілактики, діагностики та лікування найбільш розповсюджених патологічних станів, виходячи з теперішньої й очікуваної їх значущості для охорони здоров'я з урахуванням можливостей для безпечного та ефективного (у тому числі й з точки зору витрат) лікування пацієнтів.
- (25) **Перелік 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**, нараховує 784 препарати за міжнародними непатентованими назвами.
- (26) **Державне регулювання цін на лікарські засоби в Україні здійснюється шляхом встановлення граничних рівнів постачальницько-збутових надбавок та граничних торговельних (роздрібних) надбавок.**

5.2. Перелік основних учасників ринку лікарських засобів

- (27) У процесі збуту лікарських засобів від виробника до споживача беруть участь такі суб'єкти, зокрема:
 - (i) Виробники лікарських засобів та їх представництва;
 - (ii) Представники (дистриб'ютори) виробників лікарських засобів;
 - (iii) Оптові продавці лікарських засобів, в тому числі асортиментні компанії;
 - (iv) Суб'єкти господарювання, які здійснюють роздрібну торгівлю лікарськими засобами;
 - (v) Органи влади, зокрема, Міністерство охорони здоров'я України;
 - (vi) Заклади охорони здоров'я та науково-дослідні установи, тощо;
 - (vii) Споживачі лікарських засобів (фізичні особи).
- (28) Відносини продажу виробником (або його уповноваженим представником) велико-оптовим (національним) дистриб'юторам лікарських засобів, формують ринок крупно-оптового продажу лікарських засобів, який характеризується наступним суб'єктним складом учасників відносин купівлі-продажу лікарських засобів:
 - (1) продавцями на зазначеному ринку є виробники лікарських засобів або їх уповноважені представники.
 - (2) покупцями є велико-оптові дистриб'ютори (дистриб'ютори першого рівня).
- (29) При цьому, дистриб'ютори першого рівня можуть здійснювати реалізацію лікарських засобів як середнім і дрібним дистриб'юторам, так і аптечним мережам, Міністерству охорони здоров'я України та лікувально-профілактичним закладам тощо.
- (30) Такі суб'єкти господарювання зосереджують в Україні великі партії широкого асортименту лікарських засобів, як іноземних, так і українських виробників (їх представників).
- (31) Перелік найменувань лікарських засобів, реалізацію яких здійснюють такі дистриб'ютори першого рівня, досягає близько 7 – 8 тисяч.
- (32) Таким чином, ці учасники ринку велико-оптової торгівлі (дистрибуції) лікарськими засобами формують асортиментний склад велико-оптової торгівлі на території України, шляхом придбання широкого асортименту лікарських засобів у іноземних та національних виробників лікарських засобів або їх представників.

- (33) При цьому, дистриб'ютори першого рівня зацікавлені в придбанні широкого спектру лікарських засобів для всіх напрямків лікування за різними торговельними найменуваннями, що дозволяє дистриб'юторам першого рівня задовольнити потреби різних купівельних сегментів по одному товару, пропонувати відповідний діапазон цін та стимулювати підтримку збутової системи.
- (34) **Отже, взаємодія виробників лікарських засобів (їх представників) із національними дистриб'юторами (першого рівня) на території України щодо придбання-реалізації лікарських засобів створює специфічний ринок відповідних лікарських засобів, які мають відповідні споживчі властивості, характеризуються специфічними умовами споживання та реалізації.**

5.3. Товарні межі ринку

- (35) Отже, товаром є лікарський засіб, що реалізується в крупному опті, та який має в своєму складі один або декілька активних фармацевтичних інгредієнтів та допоміжних речовин, які не містяться в жодному іншому лікарському засобі, який зареєстрований на території України або група лікарських засобів, що реалізуються в крупному опті, та які відповідають наступним критеріям:
- містять ту саму кількість тієї самої діючої речовини (тих самих діючих речовин) у тих самих дозованих формах;
 - мають однакову лікарську форму;
 - вводяться тим самим шляхом;
 - мають однакові показники безпеки, якості та ефективності;
 - відповідають вимогам тих самих або порівнюваних стандартів;
 - мають однакові показники біодоступності;
 - не мають суттєвої різниці в цінах.

5.4. Географічні межі ринку

- (36) Відповідно до Закону на зареєстрований лікарський засіб заявнику видається посвідчення, в якому зазначається строк дії, протягом якого лікарський засіб дозволяється до застосування в Україні. Крім цього, зазначені лікарські засоби підлягають маркуванню.
- (37) Маркування лікарських засобів, інструкції про їх застосування виконуються державною мовою і регіональною мовою або мовою меншини. Аналогічні вимоги встановлюються законодавством інших країн, тобто пакування і маркування має відповідати вимогам саме тієї країни, де такі лікарські засоби реалізуються.
- (38) Учасники ринків лікарських засобів, що реалізуються в крупному опті можуть здійснювати свою діяльність у всіх регіонах України, оскільки бар'єрів стосовно переміщення лікарських засобів між регіонами України не існує.
- (39) Ліцензія на здійснення суб'єктами господарювання діяльності з оптової торгівлі лікарськими засобами поширюється на всю територію України.
- (40) **Отже, територіальними (географічними) межами ринків, на яких реалізуються лікарські засоби, в тому числі вироблені групою компаній Servier, у крупному опті, є територія України, тобто зазначені ринки є загальнодержавними.**

5.5. Часові межі ринку

- (41) Для ринків у визначених товарних та географічних межах часові межі ринку визначаються як проміжок часу, протягом якого відповідна сукупність товарно-

грошових відносин між продавцем і покупцями утворює самодостатні ринки товарів із сталою структурою. Тобто часові межі ринку становлять один рік.

- (42) Період дослідження діяльності ТОВ «Серв'є Україна і ТОВ «Фра-М» – 2011-2012 роки.

6. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

6.1. Характеристика лікарських засобів компаній групи Servier, що реалізуються на території України

- (43) За інформацією Товариства (вх. від 05.03.2013 № 8-01/2060), станом на 01.02.2013 Товариство здійснювало постачання на територію України 24 інноваційних (оригінальних) лікарських засобів для лікування серцево-судинних, психіатричних та онкологічних захворювань, цукрового діабету і порушень метаболізму, а також для застосування у ревматології, пульмонології та отоларингології.
- (44) Перелік зазначених лікарських засобів наводиться в додатку № 1.
- (45) При цьому, 22 із 24 лікарських засобів за торговими назвами із зазначеного переліку пацієнти на території України можуть придбавати тільки за рецептами лікарів.
- (46) До зазначеного у додатку № 1 переліку лікарських засобів входять різні групи лікарських засобів залежно від можливості заміни їх іншими лікарськими засобами, зокрема, можна виділити такі групи:

1. Лікарські засоби, що не мають товарів-замінників, оскільки містять в своєму складі активний фармацевтичний інгредієнт або їх комбінацію, що не містяться в будь-якому іншому лікарському засобі.

Враховуючи вищенаведені підходи до визначення товарних меж ринків у сфері обігу лікарських засобів, у асортименті лікарських засобів ТОВ «Серв'є Україна» наявні лікарські засоби, кожен з яких є товаром у значенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», і формує наступні товарні межі ринків:

- (i) ринок лікарського засобу з торговою назвою БЮПАРОКС®, що містить активний фармацевтичний інгредієнт фузафунгін у формі оромукозного та назального спрею, у дозуванні по 50 мг/10 мл по 10 мл у контейнері під тиском;
- (ii) ринок лікарського засобу з торговою назвою ЕНЕРІОН®, що містить активний фармацевтичний інгредієнт сальбутамін у формі таблеток, вкритих оболонкою, у дозуванні по 200 мг № 20 у блістерах;
- (iii) ринок лікарського засобу з торговою назвою КОРАКСАН®, що містить активний фармацевтичний інгредієнт івабрадин у формі таблеток, вкритих плівковою оболонкою, у дозуванні по 7,5 мг № 28, № 56;
- (iv) ринок лікарського засобу з торговою назвою МЕЛІТОР®, що містить активний фармацевтичний інгредієнт агомелатин у формі таблеток, вкритих плівковою оболонкою, у дозуванні по 25 мг у блістерах № 14, № 28, № 56;
- (v) ринок лікарського засобу з торговою назвою МЮСТОФОРАН®, що містить активний фармацевтичний інгредієнт фотемустин, у формі порошку для приготування розчину для інфузій, у дозуванні по 208 мг у флаконах № 1 у комплекті з розчинником по 4 мл в ампулах № 1;
- (vi) ринок лікарського засобу з торговою назвою ПРОНОРАН®, що містить активний фармацевтичний інгредієнт пірибедил, у формі

таблеток, вкритих оболонкою пролонгованої дії у дозуванні по 50 мг № 30 у блістерах;

- (vii) ринок лікарського засобу з торговою назвою БІ-ПРЕСТАРІУМ®, що у своєму складі комбінацію активних фармацевтичних інгредієнтів амлодипіну та периндоприлу, у формі таблеток у дозуванні по 5 мг/5 мг № 30 у контейнерах для таблеток;
- (viii) ринок лікарського засобу з торговою назвою БІ-ПРЕСТАРІУМ®, що у своєму складі комбінацію активних фармацевтичних інгредієнтів амлодипіну та периндоприлу, у формі таблеток у дозуванні по 5 мг/10 мг № 30 у контейнерах для таблеток;
- (ix) ринок лікарського засобу з торговою назвою БІ-ПРЕСТАРІУМ®, що у своєму складі комбінацію активних фармацевтичних інгредієнтів амлодипіну та периндоприлу, у формі таблеток у дозуванні по 10 мг/5 мг № 30 у контейнерах для таблеток;
- (x) ринок лікарського засобу з торговою назвою БІ-ПРЕСТАРІУМ®, що у своєму складі комбінацію активних фармацевтичних інгредієнтів амлодипіну та периндоприлу, у формі таблеток у дозуванні по 10 мг/10 мг № 30 у контейнерах для таблеток.

2. Лікарські засоби, що мають у своєму складі активний фармацевтичний інгредієнт або їх комбінацію, які мають один аналогічний лікарський засіб під торговою назвою іншого виробника.

Так, 3 лікарські засоби, а саме:

- (i) БІВАЛОС® (гранули для оральної суспензії по г у саше № 7, № 14, № 28, № 56),
- (ii) ДІАБЕТОН®MR (таблетки з модифікованим вивільненням по 60 мг № 30 у блістерах),
- (iii) КОРАКСАН® (таблетки, вкриті плівковою оболонкою, по 5 мг № 28, № 56)

із 24 торгових найменувань, що ТОВ «Серв'є Україна» реалізує на території України, мають по одному аналогічному лікарському засобу під торговою назвою іншого виробника.

Разом із цим, зазначені лікарські засоби відрізняються за ціною.

Наприклад, лікарський засіб ДІАБЕТОН®MR у формі таблеток з модифікованим вивільненням у дозуванні по 60 мг № 30, коштує майже на 60 відсотків дорожче ніж лікарський засіб під іншою торговою назвою, який містить ту саму діючу речовину з аналогічною формою та дозуванням діючої речовини – ДІАГЛІЗІД.

Разом із цим, за інформацією ТОВ «Серв'є Україна» (лист вх. від 05.03.2013 № 8-01/2060), станом на грудень 2011 року Товариством реалізовано понад [інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом] лікарського засобу ДІАБЕТОН®MR 60мг.

При цьому, обсяги реалізації зазначеного лікарського засобу протягом 2005-2011 років характеризуються стрімкою тенденцією до зростання.

В той же час, генериків глікліазиду станом на грудень 2011 року реалізовано менше ніж 400 000 упаковок, при цьому обсяги реалізації таких генериків мають тенденцію до зниження протягом 2010-2012 років.

Враховуючи те, що рівень споживання лікарських засобів на душу населення в Україні складає близько 480 грн. на рік, різниця понад 5% в цінах двох аналогічних лікарських засобів може мати суттєвий вплив на

кінцевий вибір пацієнта, і може вплинути на можливість взаємозамінності таких лікарських засобів.

3. Лікарські засоби, які містять у своєму складі активний фармацевтичний інгредієнт або їх комбінацію, які мають два і більше аналогічних лікарських засобів під торговими назвами інших виробників.

До зазначеної групи входять такі лікарські засоби:

- (i) АРИФОН® РЕТАРД (таблетки, вкриті плівковою оболонкою, пролонгованої дії по 1,5 мг);
- (ii) ДЕТРАЛЕКС® (таблетки, вкриті плівковою оболонкою по 500 мг);
- (iii) ЕРЕСПАЛ® (сіроп по 200 мг/100 мл у флаконах по 150 мл);
- (iv) ЕРЕСПАЛ® (таблетки, вкриті плівковою оболонкою, по 80 мг);
- (v) НОЛПРЕЛ® АРГІНІН (таблетки, вкриті плівковою оболонкою, по 2,5 мг/0,625 мг);
- (vi) НОЛПРЕЛ® АРГІНІН ФОРТЕ (таблетки, вкриті плівковою оболонкою);
- (vii) НОЛПРЕЛ® БІ-ФОРТЕ (таблетки, вкриті плівковою оболонкою);
- (viii) ПРЕДУКТАЛ®MR (таблетки, вкриті плівковою оболонкою, з модифікованим вивільненням по 35 мг);
- (ix) ПРЕСТАРИУМ® (таблетки, вкриті плівковою оболонкою, по 5 мг);
- (x) ПРЕСТАРИУМ® (таблетки, вкриті плівковою оболонкою, по 10 мг);
- (xi) ПРЕСТАРИУМ® АРГІНІН КОМБІ (таблетки, вкриті плівковою оболонкою);

- (47) Усі лікарські засоби групи компаній Servier, які ТОВ «Серв'є Україна» реалізує на території України, входять 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.
- (48) При цьому, жоден з таких лікарських засобів не входять до Національного переліку.
- (49) Таким чином, набір лікарських засобів групи компаній Servier, які реалізуються в Україні, включає широкий спектр лікарських засобів, що формують окремі ринки, оскільки такі лікарські засоби є унікальними, виходячи з їх якісного та кількісного складу та із споживчих потреб кінцевих споживачів.

6.2. Дистриб'ютори першого рівня лікарських засобів компаній групи Servier, що реалізуються на території України

- (50) Ринок дистрибуції першого рівня характеризується високим рівнем концентрації часток на ринку у декількох суб'єктів господарювання.
- (51) Частка ТОВ «Фра-М» в загальній структурі реалізованих Товариством лікарських засобів, за інформацією ТОВ «Серв'є Україна» (лист від 14.03.2013 № 15), у 2011 році становив [інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]; у 2012 – [інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].
- (52) ТОВ «Серв'є Україна» у 2011-2012 роках здійснювало реалізацію лікарських засобів ТОВ «Фра-М» на підставі Угоди про дистрибуцію від 14.05.2009 № 002/2009D (надалі – Угода).
- (53) Предмет Угоди передбачає, що [інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].
- (54) При цьому, відповідно до термінів, визначених Угодою, [інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].

- (55) Види діяльності ТОВ «Фра-М» відповідно до умов Угоди охоплюють: *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*.

Обмеження експорту лікарських засобів групи компаній Servier

- (56) Умовами Угоди передбачено, що ТОВ «Фра-М» зобов'язується *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*.

Контроль щодо обсягів, напрямів та умов реалізації лікарських засобів групи компаній Servier, в тому числі обсягів запасів товарів на складах

- (57) Також ТОВ «Фра-М» зобов'язалося *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*.
- (58) Крім цього, дистриб'ютор зобов'язаний *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*.
- (59) У випадку невиконання цього пункту ТОВ «Серв'є Україна» має право *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*.
- (60) За інформацією ТОВ «Фра-М», ТОВ «Фра-М» влаштовують умови співробітництва із ТОВ «Серв'є Україна» щодо дистрибуції лікарських засобів компаній групи Servier на території України.
- (61) Більше того, як свідчать матеріали справи, протягом 2011-2012 років дистриб'ютори, зокрема ТОВ «Фра-М», не здійснювали пошук інших каналів придбання лікарських засобів групи компаній Servier, відмінних від ТОВ «Серв'є Україна».
- (62) Загальна вартість Угоди *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*. Тобто, сума знижок, наданих Товариством ТОВ «Фра-М» зменшує вартість товарів, відвантажених Товариством.
- (63) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*:
- (64) Як показав аналіз договірних відносин ТОВ «Серв'є Україна» з ТОВ «Фра-М», зокрема чинних протягом 2011-2012 років, у зазначений період ТОВ «Серв'є Україна» надавало дистриб'юторам, зокрема й ТОВ «Фра-М» різні знижки, розміри та умови надання яких зазначалися в додатках до Угоди, зокрема:
- (i) комерційна знижка у розмірі *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]* (вираховується з кожного інвойсу, що видає ТОВ «Серв'є Україна» дистриб'ютору);
 - (ii) додаткова комерційна знижка за досягнення або перевищення загальної вартості придбаного дистриб'ютором у ТОВ «Серв'є Україна» товару і повного виконання дистриб'ютором інших умов, встановлених на відповідний період реалізації, *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*.
- (65) За інформацією Товариства (лист вх. від 31.07.2015 № 8-01/6761), а також як встановлено матеріалами справи, вищенаведені знижки розраховувалися Товариством та надавалися дистриб'юторам безпосередньо після отримання відповідних замовлень на продукцію.
- (66) Такі знижки детально відображалися у рахунках на оплату відповідних замовлень; при цьому видаткові накладні оформлювалися на суму з урахуванням усіх знижок.
- (67) Тобто, сума вищенаведених знижок, наданих Товариством дистриб'юторам одразу зменшувала вартість товарів, відвантажених Товариством.

- (68) Разом з цим, матеріалами справи встановлено, що ТОВ «Фра-М» не отримувало від Товариства додаткові комерційні знижки за реалізацію лікарських засобів групи компаній Servier через процедури державних закупівель у 2011-2012 роках.
- (69) За інформацією ТОВ «Серв'є Україна» (лист вх. від 23.02.2016 № 8-143/234-кі), *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*.
- (70) Відповідно до частини першої статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (71) Враховуючи зазначене, узгоджені дії ТОВ «Серв'є Україна» і ТОВ «Фра-М», вчинені шляхом укладення Угоди, умовами якої встановлені для дистриб'ютора обмеження щодо територіального продажу; зобов'язання щодо звітування про обсяги, напрямки реалізації лікарських засобів, споживачів та контрагентів дистриб'ютора, залишки продукції на складах, не призвели до негативних наслідків, визначених у частині другій статті 8 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (72) **Отже, до узгоджених дій ТОВ «Серв'є Україна» і ТОВ «Фра-М», вчинених шляхом укладення Угоди, не застосовуються положення статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».**
- (73) Відповідно до абзацу 7 статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» провадження у справі № 143-26.13/149-14 підлягає закриттю.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 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 № 143-26.13/149-14.

Голова Комітету

Ю.ТЕРЕНТЬЄВ