



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

22 червня 2023 р.

Київ

№ 177-р

Про порушення  
законодавства про захист  
економічної конкуренції

Антимонопольний комітет України, розглянувши подання Департаменту досліджень і розслідувань ринків виробничої сфери, фармацевтики та ритейлу від 24 січня 2023 року № 126-26.13/65-22/35-спр з попередніми висновками у справі № 126-26.13/65-22,

### ВСТАНОВИВ:

#### 1. Предмет справи

- (1) Вчинення компанією «Cheplapharm Arzneimittel GmbH» (далі – компанія «Cheplapharm») (м. Грайфсвальд, Німеччина) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), у вигляді здійснення концентрації шляхом придбання активів компаній «F. Hoffmann-La Roche Ltd» (далі – компанія «Roche Ltd») (м. Базель, Швейцарія), «Hoffmann-La Roche Inc.» (далі – компанія «Roche Inc.») (с. Літл-Фоллс, штат Нью-Джерсі, США) та пов'язаних із ними компаній, що дозволяють здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарських засобів, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

#### 2. Відповідач

- (2) Компанія «Cheplapharm Arzneimittel GmbH» (м. Грайфсвальд, Німеччина).

#### 3. Процесуальні дії

- (3) До Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) надійшла заява уповноваженого представника компаній «Cheplapharm», «Roche Ltd» та «Roche Inc.» від 08.12.2021 № 1694 (zareestrovana в Комітеті 08.12.2021 за № 15-01/927-ЕКк) про надання дозволу компанії «Cheplapharm» на придбання активів компаній «Roche Ltd», «Roche Inc.» та пов'язаних із ними компаній, що дозволяють здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації дистрибуції та продажу лікарських засобів, у тому числі на території України.

- (4) Оскільки під час розгляду заяви Комітетом було виявлено підстави для заборони заявленої концентрації, розпорядженням першого заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 19.01.2022 № 02/11-р було розпочато справу № 126-25/1-22-ЕКк про концентрацію.
- (5) За інформацією учасників концентрації<sup>1</sup>, заявлена транзакція була завершена 01.02.2022, проте територія України була виключена зі сфери транзакції відповідно до Додаткової угоди № 1, укладеної 28.01.2022 між компаніями «Roche Ltd», «Roche Inc.» та «Cherlapharm», до Договору про придбання активів Вальцит® [Valcyte®], що був укладений 20.08.2021.
- (6) На 01.02.2022 дослідження у справі № 126-25/1-22-ЕКк тривало та відповідного рішення Комітету про надання дозволу на заявлену концентрацію надано не було<sup>2</sup>.
- (7) Оскільки статтею 24 Закону передбачено випадки, в яких необхідне отримання дозволу органів Комітету на концентрацію суб'єктів господарювання, незалежно від того здійснюється концентрація на території України чи поза її межами, якщо вартісні показники учасників концентрації перевищують порогові значення, передбачені цією статтею, тому дії компанії «Cherlapharm» у вигляді придбання активів компаній «Roche Ltd», «Roche Inc.» та пов'язаних із ними компаній, що дозволяють здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації дистрибуції та продажу лікарських засобів, без отримання відповідного дозволу органів Комітету, наявність якого необхідна, містили ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 12 статті 50 Закону.
- (8) У зв'язку із цим розпорядженням першого заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 09.11.2022 № 02/227-р розпочато розгляд справи № 126-26.13/65-22 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (9) Уповноваженого представника відповідача листом від 10.11.2022 № 126-26.13/02-5041 було повідомлено про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та про надання інформації.
- (10) За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 126-26.13/65-22 складено подання з попередніми висновками від 24.01.2023 № 126-26.13/65-22/35-спр та надіслано відповідачу листом від 24.01.2023 № 126-26.13/02-405 для надання міркувань і заперечень, викладених у поданні.
- (11) Відповідач листом від 06.02.2023 № 52 (zareєстрованим у Комітеті 08.02.2023 за № 8-01/145-кі) надав свої пояснення та зауваження щодо висновків, викладених у поданні від 24.01.2023 № 126-26.13/65-22/35-спр.

#### 4. Обставини справи

- (12) Компанія «Cherlapharm» **01.02.2022** придбала активи компаній «Roche Ltd», «Roche Inc.» та пов'язаних із ними компаній, що дозволяють здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарських засобів. Концентрація була здійснена відповідно до Меморандуму про здійснення, укладеного 01.02.2022 між компаніями «Roche Ltd», «Roche Inc.» та «Cherlapharm» до Договору про придбання активів Вальцит® [Valcyte®], що був укладений зазначеними суб'єктами 20.08.2021.
- (13) Відповідно до наданої заявниками інформації:

---

<sup>1</sup> Листи від 18.07.2022 № 75-1 (zareєстрований у Комітеті 20.07.2022 за № 8-01/323-кі) та від 26.09.2022 № 304 (zareєстрований у Комітеті 27.09.2022 за № 8-01/558-кі).

<sup>2</sup> За результатами розгляду справи рішенням Комітету від 26.01.2023 № 51-р надано дозвіл на концентрацію.

- (13.1) Активи, що є об'єктом придбання, належать суб'єктам господарювання Групи Roche та дозволять здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарського засобу Вальцит® [Valcyte®];
- (13.2) до складу Групи Roche входять суб'єкти господарювання резидент та нерезиденти України, які здійснюють діяльність, зокрема, на території України з [інформація, доступ до якої обмежено];
- (13.3) материнською компанією для Групи Roche є компанія «Roche Holding AG». Акції компанії «Roche Holding AG» широко розпорошені та утримуються великою кількістю акціонерів, жоден з яких не контролює компанію «Roche Holding AG»;
- (13.4) компанія «Cephalpharm» на світовому рівні здійснює діяльність із продажу незапатентованих лікарських засобів, брендovаних, рецептурних або вузькоспеціалізованих препаратів та виробництво лікарських засобів за договором зовнішнього підряду з контрактними виробничими організаціями. На території України компанія «Cephalpharm» здійснює діяльність із [інформація, доступ до якої обмежено];
- (13.5) компанія «Cephalpharm» пов'язана відносинами контролю з іншими суб'єктами господарювання – нерезидентами України, які не здійснюють господарської діяльності на території України;
- (13.6) кінцевими бенефіціарними власниками компанії «Cephalpharm» є фізичні особи – громадяни Німеччини.

#### **4.1. *Правова кваліфікація дій відповідача***

- (14) Набуття безпосередньо або через інших осіб контролю одним або кількома суб'єктами господарювання над одним або кількома суб'єктами господарювання чи частинами суб'єктів господарювання, зокрема, шляхом безпосереднього або опосередкованого придбання, набуття у власність іншим способом активів у вигляді єдиного майнового комплексу або структурного підрозділу суб'єкта господарювання, одержання в управління, оренду, лізинг, концесію чи набуття в інший спосіб права користування активами у вигляді єдиного майнового комплексу або структурного підрозділу суб'єкта господарювання, в тому числі придбання активів суб'єкта господарювання, що ліквідується, згідно із частиною другою статті 22 Закону визнається концентрацією.
- (15) Відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2021 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону.
- (16) Концентрація, яка потребує дозволу, відповідно до частини першої статті 24 Закону забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (17) Тобто відповідно до статей 22 і 24 Закону зазначена концентрація могла бути здійснена лише за умови попереднього отримання дозволу Комітету.
- (18) Заява про надання дозволу компанії «Cephalpharm» на придбання активів компаній «Roche Ltd», «Roche Inc.» та пов'язаних із ними компаній, що дозволяють здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації дистрибуції та продажу лікарських засобів, у тому числі на території України, надійшла до Комітету 08.12.2021, тобто до здійснення концентрації. Однак, за інформацією відповідача, з огляду на зростаючий рівень напруженості між росією та Україною та, як наслідок, непевність щодо того, чи міг дозвіл Комітету на трансакцію бути отриманий у найближчому майбутньому, компанією «Cephalpharm» було прийнято рішення виключити Україну зі сфери трансакції та здійснити концентрацію щодо частини, яка стосується інших територій (на світовому рівні). Так,

концентрація була здійснена 01.02.2022, тобто до прийняття Комітетом рішення про надання дозволу на її здійснення.

#### **4.2. Зауваження відповідача та їх спростування**

- (19) Уповноважений представник компанії «Cheplapharm» листом від 06.02.2023 № 52 (зарєєстрованим у Комітеті 08.02.2023 за № 8-01/145-кі) надав свої пояснення та зауваження до подання з попередніми висновками № 126-26.13/65-22/35-спр.
- (20) Так, відповідач просить під час прийняття рішення у справі № 126-26.13/65-22:
- (20.1) врахувати таке:
- компанія «Cheplapharm» не має жодних заперечень проти висновку Комітету про те, що здійснення концентрації до отримання дозволу Комітету становило формальне порушення законодавства щодо контролю за концентрацією в Україні;
  - перед здійсненням концентрації заявниками було змінено структуру трансакції шляхом фактичного виключення діяльності, пов'язаної з Україною, зі сфери трансакції. Таким чином, було вжито необхідних кроків для збереження статус-кво в Україні та забезпечення того, щоб трансакція не могла мати жодного впливу на стан конкуренції в Україні;
  - на думку компанії «Cheplapharm», технічне відхилення від вимог законодавства про здійснення контролю за концентрацією не привело до погіршення конкурентного середовища в Україні або порушення Закону, який згідно із частиною другою статті 2 «застосовується до відносин, які впливають чи можуть вплинути на економічну конкуренцію на території України»;
- (20.2) не накладати на компанію «Cheplapharm» жодного штрафу або накласти мінімальний штраф.
- (21) На зазначені вище пояснення компанії «Cheplapharm» Комітет повідомляє таке: Статтею 24 Закону передбачено випадки, в яких необхідне отримання дозволу органів Комітету на концентрацію суб'єктів господарювання та зазначено, що концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання учасникам концентрації такого дозволу. У законодавстві про захист економічної конкуренції відсутнє поняття «формальне порушення». Отже, здійснення концентрації суб'єктами господарювання потребує обов'язкового одержання дозволу органів Комітету у разі, якщо вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, перевищують порогові значення, визначені статтею 24 Закону, незалежно від того, в якій юрисдикції зарєєстровані безпосередні учасники концентрації, чи мають вони (безпосередньо) обсяги реалізації на території України та чи має заявлена концентрація вплив на товарні ринки України. Відповідальність за вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді здійснення концентрації без дозволу органів Комітету, наявність якого необхідна, передбачена абзацом третім частини другої статті 52 Закону. Зазначена норма встановлює граничний розмір штрафу, який може бути накладений на порушника.
- #### **5. Висновки у справі та кваліфікація дій відповідача**
- (22) Відповідно до пункту 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, зокрема, визнається концентрація без отримання відповідного дозволу органів Комітету у разі, якщо наявність такого дозволу необхідна.
- (23) Отже, дії компанії «Cheplapharm» у вигляді здійснення концентрації шляхом придбання активів компаній «Roche Ltd», «Roche Inc.» та пов'язаних із ними компаній,

що дозволяють здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації дистрибуції та продажу лікарських засобів (за винятком території України), без отримання відповідного дозволу органів Комітету, наявність якого необхідна, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (24) Концентрація у вигляді придбання компанією «Cheplapharm» активів компаній «Roche Ltd», «Roche Inc.» та пов'язаних із ними компаній, що дозволяють здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації дистрибуції та продажу лікарських засобів (за винятком території України), не призвела до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.
- (25) Зазначене було встановлено у справі № 126-25/1-22-ЕКк про концентрацію, за результатами розгляду якої рішенням Комітету від 26.01.2023 № 51-р було надано дозвіл компанії «Cheplapharm» на придбання активів компанії «Roche Ltd», компанії «Roche Inc.» та пов'язаних із ними компаній, що дозволяють здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарських засобів, відповідно до Договору про придбання активів Вальцит® [Valcyte®], укладеного 20.08.2021 між компаніями «Cheplapharm», «Roche Ltd» і «Roche Inc.», зі змінами, внесеними Додатковою угодою № 1 від 28.01.2022 до Договору придбання активів Вальцит® [Valcyte®].
- (26) Відповідно до абзацу третього частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 цього Закону, накладається штраф у розмірі до п'яти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передує року, в якому накладається штраф.
- (27) Дохід (виручка) компанії «Cheplapharm» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за підсумками 2022 року становить *[інформація, визначена відповідачем як конфіденційна]*.
- (28) При визначенні розміру штрафу за вчинення компанією «Cheplapharm» порушення законодавства про захист економічної конкуренції пропонується врахувати, що суб'єкт господарювання звернувся за отриманням дозволу на концентрацію до вчинення порушення та, відповідно, до початку розгляду справи про порушення.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 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) (зі змінами), Антимонопольний комітет України

#### **ПОСТАНОВИВ:**

1. Визнати, що компанія «Cheplapharm Arzneimittel GmbH» (м. Грайфсвальд, Німеччина) вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом придбання активів компанії «F. Hoffmann-La Roche Ltd» (м. Базель, Швейцарія), компанії «Hoffmann-La Roche Inc.» (с. Літл-Фоллс, штат Нью-Джерсі, США) та пов'язаних із ними компаній, що дозволяють здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарських засобів (за винятком території України),

без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на компанію «Cherlapharm Arzneimittel GmbH» штраф у розмірі 24 903 494 (двадцять чотири мільйони дев'ятсот три тисячі чотириста дев'яносто чотири) гривні.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення. Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» документи, що підтверджують сплату штрафу, необхідно надіслати до Антимонопольного комітету України протягом п'яти днів з дня сплати штрафу.

Згідно із частиною четвертою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо штраф накладено на суб'єкт господарювання відповідно до частини четвертої статті 52, сплата штрафу може здійснюватися як повністю, так і частково будь-якою юридичною чи фізичною особою, яка входить до складу суб'єкта господарювання і на яку накладено штраф. Сплата штрафу в повному обсязі однією юридичною чи фізичною особою або декількома особами звільняє інших осіб, за яких цей штраф було сплачено, від сплати штрафу.

Рішення може бути оскаржене до Господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Комітету

Ольга ПІЩАНСЬКА