



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

29 червня 2023 р.

Київ

№ 186-р

Про результати розгляду  
справи про узгоджені дії

Антимонопольний комітет України, розглянувши матеріали справи № 126-25/9-22-УДк про узгоджені дії,

### ВСТАНОВИВ:

#### 1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Узгоджені дії пов'язані із здійсненням учасниками узгоджених дій концентрації, що полягає у придбанні компанією «Cepharpharm Arzneimittel GmbH» (далі – компанія «Cepharpharm») (м. Грайфсвальд, Німеччина) активів компанії «Roche Holding AG» (далі – компанія «Roche») (м. Базель, Швейцарія) та пов'язаних з нею компаній, що дозволять здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарських засобів (далі – Концентрація). Зазначені активи складаються з торговельних марок, патентів, реєстраційних посвідчень та запасів щодо лікарського засобу капеситабіну (Кселода® [Xeloda®]) у певних країнах (далі – «Території»).
- (2) Узгоджені дії полягають у виконанні положень про утримання від конкуренції, що передбачені пунктом 11.21 Договору купівлі-продажу активів (торговельна марка Xeloda®), укладеного 7 грудня 2021 року між компаніями «Cepharpharm», «F. Hoffmann-La Roche Ltd» (далі – компанія «Roche Ltd») (м. Базель, Швейцарія) та «Hoffmann-La Roche Inc.» (далі – компанія «Roche Inc») (с. Літл-Фоллс, штат Нью-Джерсі, США) (далі – Договір).

#### 2. УЧАСНИКИ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (3) Компанія «Cepharpharm» (м. Грайфсвальд, Німеччина) та компанія «Roche» (м. Базель, Швейцарія).

#### 3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (4) До Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) надійшли заяви уповноважених представників компаній «Cepharpharm» та «Roche»:

- від 23.02.2022 № 67 (zareєстрована в Комітеті 23.02.2022 за № 15-01/98-ЕКк) про надання дозволу на концентрацію, яка буде здійснена шляхом придбання компанією «Черлapharm» активів компанії «Roche» та пов'язаних з нею компаній, що дозволять здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарських засобів;
  - від 23.02.2022 № 68 (zareєстрована в Комітеті 23.02.2022 за № 15-01/97-УДк) про надання дозволу на узгоджені дії у вигляді виконання положень про утримання від конкуренції, що передбачені пунктом 11.21 Договору (далі разом – Первинні заяви).
- (5) У зв'язку з введенням воєнного стану в Україні розпорядженням Комітету від 03.03.2022 № 1-рп «Про деякі питання організації діяльності Антимонопольного комітету України в умовах воєнного стану» зупинено, зокрема, перебіг строків розгляду заяв про концентрацію та узгоджені дії суб'єктів господарювання, рішення щодо яких не було прийнято станом на 25 лютого 2022 року, незалежно від стадії їх розгляду.
- (6) Розпорядженням Комітету від 09.06.2022 № 7-рп «Про поновлення розгляду заяв, справ про концентрації, узгоджені дії, попередні висновки» поновлено розгляд заяв та справ про надання дозволу на узгоджені дії, концентрацію суб'єктів господарювання, які було зупинено на підставі розпорядження Комітету від 03.03.2022 № 1-рп (зі змінами).
- (7) Листом від 17.06.2022 № 126-25/09-2446 зазначені Первинні заяви повернуті уповноваженим представникам у зв'язку з тим, що вони не відповідали вимогам законодавства про захист економічної конкуренції.
- (8) До Комітету надійшли повторні заяви уповноважених представників компаній «Черлapharm» та «Roche»:  
- від 08.08.2022 № 67-1 (zareєстрована в Комітеті 08.08.2022 за № 15-01/222-ЕКк) про надання дозволу на концентрацію, яка буде здійснена шляхом придбання компанією «Черлapharm» активів компанії «Roche» та пов'язаних з нею компаній, що дозволять здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарських засобів;  
- від 08.08.2022 № 68-1 (zareєстрована в Комітеті 08.08.2022 за № 15-01/221-УДк) про надання дозволу на узгоджені дії у вигляді виконання положень про утримання від конкуренції, що передбачені пунктом 11.21 Договору (далі разом – Повторні заяви).
- (9) Заявлені узгоджені дії здійснюються в рамках концентрації у вигляді придбання компанією «Черлapharm» активів компанії «Roche» та пов'язаних з нею компаній, що дозволять здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарських засобів. Зазначені активи складаються з торговельних марок, патентів, реєстраційних посвідчень та запасів щодо лікарського засобу капецитабіну (Кселода® [Xeloda®]) у певних країнах (за винятком України) (далі – «Бізнес, що є об'єктом придбання»).
- (10) Заявлена концентрація та узгоджені дії здійснені на підставі:  
- Договору;  
- Додаткової угоди № 1 до Договору, укладеної 30 березня 2022 року;  
- Меморандуму про здійснення до Договору, укладеного 01 квітня 2022 року.
- (11) З доданої до Повторних заяв інформації встановлено, що передача компанією «Черлapharm» Бізнесу, що є об'єктом придбання, відбулась **01 квітня 2022 року**, тобто під час дії воєнного стану.

- (12) Розпорядженням державного уповноваженого від 22 вересня 2022 року № 09/204-р розпочато розгляд справи № 126-26.13/55-22 за ознаками вчинення компанією «Черфарм» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом придбання активів компанії «Roche» та пов'язаних з нею компаній, що дозволять здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарських засобів без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.
- (13) Оскільки узгоджені дії пов'язані із здійсненням учасниками узгоджених дій концентрації, під час розгляду якої була відкрита справа про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розпорядженням заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 23.11.2022 № 09/237-р розпочато розгляд справи № 126-25/9-22-УДк про узгоджені дії у вигляді виконання положень про утримання від конкуренції, передбачених пунктом 11.21 Договору.
- (14) Листом від 25.11.2022 № 126-25/09-5476 уповноважених представників заявників було повідомлено про початок розгляду справи про узгоджені дії та листом від 22.02.2023 № 126-25/09-4324е надіслано запит про надання інформації.
- (15) Уповноважені представники заявників листом від 06.03.2023 № 98 (зареєстрованим у Комітеті 08.03.2023 за № 8-09/287-кі) надали відповідь на зазначений запит.

#### **4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО УЗГОДЖЕНІ ДІЇ**

##### ***4.1. Інформація про учасників узгоджених дій, за інформацією заявників:***

- (16) Компанія «Roche» разом із підконтрольними їй суб'єктами господарювання утворює групу суб'єктів господарювання Roche (за винятком Бізнесу, що є об'єктом придбання) (далі – Група Roche), яка здійснює діяльність на території України через суб'єкта господарювання – резидента України [Інформація, доступ до якої обмежено], зокрема, з [Інформація, доступ до якої обмежено].
- (17) Материнською компанією для Групи Roche є компанія «Roche Holding AG» (м. Базель, Швейцарія), акції якої широко розпорошені та утримуються великою кількістю акціонерів, жоден з яких не контролює компанію.
- (18) Компанія «Черфарм» 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 «Черфарм» здійснює діяльність із [Інформація, доступ до якої обмежено].
- (19) Компанія «Черфарм» пов'язана відносинами контролю з іншими суб'єктами господарювання – нерезидентами України, які не здійснюють господарської діяльності на території України.
- (20) Кінцевими бенефіціарними власниками компанії «Черфарм» є фізичні особи – громадяни Німеччини.

##### ***4.2. Мета узгоджених дій:***

- (21) **Узгоджені дії полягають у дотриманні положень, передбачених пунктом 11.21 Договору:**
- (22) *«Протягом 3 (трьох) років після Дати Здійснення трансакції Продавець і його Пов'язані особи не будуть безпосередньо займатись на Території маркетингом і дистрибуцією продукції, яка має ідентичний Активний фармацевтичний інгредієнт і позиціонується / рекламується, як продукція для такого ж самого рекомендованого застосування, що й відповідна договірна Продукція (далі – "Конкуруюча продукція"). Незважаючи на викладені вище умови, для Продавця і його Пов'язаних осіб не буде будь-яким чином обмежуватись можливість придбання чи продовження ведення діяльності будь-якої компанії або підприємства, основний напрямок бізнесу яких не буде оснований на Конкуруючій продукції, та/або можливість володіти чи придбати права володіння цінними паперами будь-якої юридичної особи (компанії), яка має Конкуруючу продукцію, виключно для нестратегічних цілей, пов'язаних з фінансовими інвестиціями».*
- (23) Положення про утримання від конкуренції прямо пов'язані та необхідні для здійснення Концентрації, спрямованої на придбання компанією «Cherlapharm» активів компанії «Roche» та пов'язаних з нею компаній, що дозволять здійснювати господарську діяльність із розробки, виробництва, пакування, комерціалізації, дистрибуції та продажу лікарських засобів.
- (24) Узгоджені дії спрямовані на збереження діяльності компанії «Cherlapharm» після здійснення концентрації та дозволять здійснити впорядкований перехід компанії «Cherlapharm» до незалежності як постачальника відповідних товарів. Положення про утримання від конкуренції є розумними за обсягом і в часі, і тому вони можуть розглядатися як допоміжні до концентрації.
- (25) Учасники узгоджених дій листом від 06.03.2023 № 98 (zareєстрованим у Комітеті 08.03.2023 за № 8-09/287-кі) підтвердили, що **Концентрація та узгоджені дії були здійснені 01.04.2022, а територія України була виключена зі сфери трансакції, відповідно до Додаткової угоди № 1 до Договору, здійснені узгоджені дії не охоплювали та не охоплюють території України.**
- (26) Таким чином, узгоджені дії, щодо яких було подано первинну заяву від 23.02.2022 № 15-01/97-УДк, не були здійснені, а мали місце лише узгоджені дії за межами України.
- (27) За інформацією заявників, Група Roche у 2023-2025 роках планує продовжувати діяльність щодо *[Інформація, доступ до якої обмежено]* в Україні<sup>1</sup>.
- (28) Отже, положення щодо неконкуренції, передбачені пунктом 11.21 Договору, стосуються лише переліку територій та поточної діяльності компанії «Roche» стосовно виконання замовлення щодо Кселода® [Xeloda®] для продажу, що визначено цим Договором з урахуванням Додаткової угоди. **Тобто заявлені узгоджені дії не поширюються на територію України.**

## 5. ВИСНОВКИ

- (29) Враховуючи що:  
– територія України була виключена з угоди;

---

<sup>1</sup> Лист уповноважених представників заявників від 06.03.2023 № 98 (zareєстрований у Комітеті 08.03.2023 за № 8-09/287-кі)

– узгоджені дії не охоплювали та не охоплюють території України, узгоджені дії не призводять до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції на товарних ринках України.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 10 та 31 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та Положенням про порядок подання заяв до органів Антимонопольного комітету України про надання дозволу на узгоджені дії суб'єктів господарювання, затвердженим розпорядженням Антимонопольного комітету України від 12 лютого 2002 року № 26-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 7 березня 2002 року за № 238/6526 (із змінами), Антимонопольний комітет України

#### **ПОСТАНОВИВ:**

Надати дозвіл компаніям «Cheplapharm Arzneimittel GmbH» (м. Грайфсвальд, Німеччина) та «Roche Holding AG» (м. Базель, Швейцарія) на узгоджені дії у вигляді виконання положень про утримання від конкуренції, передбачених пунктом 11.21 Договору купівлі-продажу активів (торговельна марка Xeloda®), укладеного 7 грудня 2021 року між компаніями «Cheplapharm Arzneimittel GmbH», «F. Hoffmann-La Roche Ltd» (м. Базель, Швейцарія), «Hoffmann-La Roche Inc.» (с. Літл-Фоллс, штат Нью-Джерсі, США), зі змінами, внесеними Додатковою угодою № 1 до Договору купівлі-продажу активів (торговельна марка Xeloda®) від 30.03.2022 (за винятком України), строком на чотири роки.

Голова Комітету

Ольга ПІЩАНСЬКА