



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

25 липня 2019 р.

Київ

№ 524-р

Про закриття провадження
у справі

Антимонопольний комітет України, розглянувши матеріали справи № 143-26.13/147-14 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Байер» і товариством з обмеженою відповідальністю «Фра-М» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та частиною першою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій та подання Департаменту розслідувань порушень законодавства про захист економічної конкуренції від 09.07.2019 № 143-26.13/147-14/315-спр/кі,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 18 березня 2013 року № 09/39-р розпочато розгляд справи № 143-26.13/63-14 за ознаками вчинення ТОВ «Байер» і ТОВ «БадМ», ТОВ «Баєйр» і ТОВ СП «Оптіма-Фарм, ЛТД», ТОВ «Байер» і ПрАТ «Альба Україна», ТОВ «Байер» і ТОВ «Вента. ЛТД» та ТОВ «Байер» і ТОВ «Фра-М» порушень, передбачених пунктом 1 статті 50 та частиною першою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій.
- (2) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 22.08.2014 № 09/145-р матеріали справи № 143-26.13/63-14, які стосуються ознак вчинення ТОВ «Байер» і ТОВ «ФРА-М» порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50 та частиною першою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, виділено в окреме провадження.
- (3) Антимонопольним комітетом України 31.01.2019 надано рекомендації № 4-рк ТОВ «Байер» і ТОВ «БадМ», ТОВ «Вента. ЛТД», ТОВ СП «Оптіма-Фарм, ЛТД» про припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (4) Відповідачами у Справі (далі – Відповідачі) є суб'єкти господарювання, перелічені в другому розділі цього Подання, а саме:
 - (а) товариство з обмеженою відповідальністю «Байер» (далі – ТОВ «Байер», Товариство) (ідентифікаційний код 22911794, вул. Верхній Вал, 4-Б, м. Київ, 04071);

- (б) товариство з обмеженою відповідальністю «Фра-М» (далі – ТОВ «Фра-М») (ідентифікаційний код 20322326, вул. Маршала Малиновського, буд. 2, м. Дніпро).

ТОВ «Байєр»

- (5) ТОВ «Байєр» є юридичною особою, здійснює свою діяльність відповідно до Статуту, *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*.
- (6) ТОВ «Байєр» здійснює оптову торгівлю лікарськими засобами на підставі ліцензії, виданої Державною інспекцією з контролю якості лікарських засобів Міністерства охорони здоров'я України.
- (7) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом]*.
- (8) Група компаній «Bayer» – міжнародний концерн зі спеціалізацією в галузях охорони здоров'я, сільського господарства та високотехнологічних матеріалів (сайт: www.bayer.ua).
- (9) Фармацевтичні препарати групи компаній «Bayer» представляють підрозділи **Pharmaceuticals** (Рецептурні препарати) і **Consumer Care** (Безрецептурні препарати).

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) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, 12.07.2016 господарський суд Дніпропетровської області прийняв рішення у справі № 904/11261/15, яким визнав ТОВ «Фра-М» банкрутом і відкрив ліквідаційну процедуру.

3. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (13) Антимонопольним комітетом України у процесі розгляду справ № 143-26.13/63-14 про порушення ТОВ «Байєр» і ТОВ «БадМ», ТОВ «Вента. ЛТД», ТОВ СП «Оптіма-Фарм, ЛТД» та ПрАТ «Альба-Україна» законодавства у вигляді антиконкурентних узгоджених дій та № 143-26.13/147-14 про порушення ТОВ «Байєр» і ТОВ «Фра-М» законодавства у вигляді антиконкурентних узгоджених дій було встановлено, що в різні періоди з 2011 до 2016 року в договорах, укладених між ТОВ «Байєр» і дистриб'юторами, містилися умови, які можуть мати антиконкурентний вплив і які кваліфікуються як такі, що містять ознаки порушення у вигляді антиконкурентних узгоджених дій.
- (14) Так, Комітетом встановлено, що дії ТОВ «Байєр» і дистриб'юторів щодо укладення договорів, умовами яких передбачено:
- (а) деталізоване звітування дистриб'юторів щодо цін та обсягів подальшого перепродажу лікарських засобів групи компанії «Bayer» та встановлення особливих знижок на конкретні лікарські засоби для діагностичних центрів, визначених ТОВ «Байєр», а також застосування ретроспективних знижок на лікарські засоби, які потрапляють до сфери державних / публічних закупівель, містять ознаки порушення законодавства, передбаченого пунктом 2 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються встановлення контролю над ринками лікарських засобів групи компаній «Bayer»;

- (б) встановлення різних лімітів кредиту для майже однакових за обсягами дистриб'юторам містять ознаки порушення законодавства, передбаченого пунктом 3 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються розподілу ринків реалізації лікарських засобів групи компаній «Вауег» за асортиментом товарів;
- (в) встановлення порядку розрахунку знижки за партію товару, що розраховується за відповідною формулою і яка спрямована на підтримання залишків на певному рівні або їх збільшення, може призвести до обмеження економічної конкуренції заміників лікарських засобів групи компаній «Вауег» та може містити ознаки порушення законодавства, передбаченого частиною першою статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які можуть призвести до обмеження конкуренції.
- (15) З метою припинення дій, що містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, Комітетом на підставі статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 31.01.2019 були надані ТОВ «Байер», ТОВ «БадМ», ТОВ «Вента. ЛТД», ТОВ СП «Оптіма-Фарм ЛТД» рекомендації № 4-рк (далі – Рекомендації), а саме: припинити у 90-денний строк з дня отримання цих рекомендацій дії, що містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції шляхом приведення умов договірних відносин у відповідність із законодавством про захист економічної конкуренції.
- (16) ТОВ «Байер» отримало копію зазначених рекомендацій 18.02.2019.
- (17) ТОВ «Байер» листом від 15.04.2019 № 2481 повідомило, що вжило заходів для повного виконання рекомендацій Комітету від 31.01.2019 № 4-рк.
- (18) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (19) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (20) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (21) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (22) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (23) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (24) На 15.04.2019 зазначені дистриб'юторські договори (зміни до них) перебували на етапі погодження з дистриб'юторами.

Комерційні умови Фармацевтичного підрозділу

- (25) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (26) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (27) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (28) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (29) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (30) Відповідно до пункту 2.2 додатка № 2 *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (31) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (32) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (33) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (34) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (35) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (36) Згідно з поясненнями Товариства, наданими в листі від 15.04.2019 № 2481, *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (37) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*

- (38) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (39) Відповідно до додатка № 8 до Договору, *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (40) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (41) Додатком № 7 до Договору *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (42) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (43) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (44) У додатку № 2 до Договору зазначено, *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (45) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (46) Згідно з додатком № 3 до Договору, *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (47) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (48) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*

Комерційні умови підрозділу Безрецептурних препаратів

- (49) Відповідно до Договору, *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (50) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (51) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (52) Додатком № 1 до Договору *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (53) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (54) Відповідно до додатка № 2 до Договору, *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (55) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (56) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (57) Відповідно до Договору, *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (58) Згідно з додатком № 3 до Договору *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (59) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (60) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (61) У листі від 15.04.2019 № 2481 ТОВ «Байер» повідомило, *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (62) ТОВ «Байер» листом від 31.05.2019 № 2481\2 надало Комітету копії дистриб'юторських договорів (окремо щодо кожного з підрозділів: фармацевтичного підрозділу та підрозділу безрецептурних препаратів), укладених із ТОВ «БадМ», ТОВ «Вента. ЛТД» та ТОВ СП «Оптіма-Фарм, ЛТД».
- (63) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (64) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (65) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (66) *[інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (67) Враховуючи наведене, зазначена сукупність змін до договорів поставок, укладених ТОВ «Байер» із дистриб'юторами, та дії ТОВ «Байер» щодо розміщення на корпоративному вебсайті Принципів співпраці ТОВ «Байер» з клієнтами, які реалізують продукцію виробництва групи компаній «Bayer», свідчать про припинення

порушення і приведення умов договірних відносин у відповідність із вимогами законодавства про захист економічної конкуренції.

- (68) З 2015 року ТОВ «Байер» не уклало договорів поставок з ТОВ «Фра-М». Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, 12.07.2016 господарський суд Дніпропетровської області прийняв рішення у справі № 904/11261/15, яким визнав ТОВ «Фра-М» банкрутом і відкрив ліквідаційну процедуру.
- (69) Враховуючи те, що дії ТОВ «Байер» і ТОВ «Фра-М», які стали підставою для початку розгляду справи, не призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдали значних збитків окремим особам чи суспільству та ТОВ «Байер» вжило відповідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі 143-26.13/147-14 відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» підлягає закриттю.

4. МІРКУВАННЯ ВІДПОВІДАЧІВ

- (70) На подання від 09.07.2019 № 143-26.13/147-14/315-спр/кі ТОВ «Байер» листом від 17.07.2019 № 2602 повідомило, що погоджується з висновками і пропозиціями, викладеними у поданні щодо закриття справи.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 46, 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) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 143-26.13/147-14.

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ