

РЕШЕНИЕ

о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ОАО «Фармстандарт» от 13.02.2012 № 72 о проверке соответствия требованиям антимонопольного законодательства проекта агентского договора (далее — проект соглашения; соглашение), который ОАО «Фармстандарт» (далее также - Агент) намеревается заключить с ЗАО «Авентис Фарма» (далее также — Принципал).

Согласно проекту соглашения стороны готовы осуществить сотрудничество, направленное на обеспечение российских пациентов высококачественными человеческими и аналоговыми инсулинами, производимыми на территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1.1 проекта соглашения Принципал поручает Агенту на протяжении срока действия договора от своего имени и за счет Принципала, совершать юридические и иные действия, направленные на продажу (поставку) на территории Российской Федерации товара согласно условиям договора.

Приложением №1 к проекту соглашения определен товар, который будет реализовываться Агентом: ИнсуманR Базал ГТ (суспензия для подкожного введения, 100 МЕ/мл (картриджи) 3 мл № 5); ИнсуманR Базал ГТ (суспензия для подкожного введения, 100 МЕ/мл (флаконы) 5 мл № 5); ИнсуманR Рапид ГТ (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл (картриджи) 3 мл № 5); ИнсуманR Рапид ГТ (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл (флаконы) 5 мл № 5); ЛантусR СолоСтарR (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл шприц-ручки одноразовые 3 мл № 5); ЛантусR (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл (картриджи) 3 мл — 5 — N1); АпидраR СолоСтарR (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл шприц-ручки одноразовые 3 мл № 5); ОптипенR Про 1 (СТ) (инсулиновая шприц-ручка в упаковке № 1); КликСтарR (инсулиновая шприц-ручка).

При осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией и соблюдением антимонопольного законодательства на товарных рынках лекарственных препаратов групп инсулинов ФАС России установлено следующее. Лекарственные препараты, имеющие одинаковые международные непатентованные наименования (далее - МНН), лекарственные формы и дозировки являются взаимозаменяемыми, то есть образуют товарные рынки вне зависимости от торговых наименований лекарственных препаратов, за исключением лекарственных препаратов группы инсулинов, которые не являются взаимозаменяемыми в пределах одинаковых МНН и образуют товарные рынки по торговым наименованиям лекарственных препаратов.

Согласно сведениям государственного реестра лекарственных средств, ведение которого предусмотрено статьей 33 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств», указанные лекарственные препараты производятся компаниями Санофи-Авентис Дойчланд ГмбХ и Авентис Фарма Дойчланд ГмбХ, входящими в одну группу лиц с Принципалом.

Принципал осуществляет оптовую торговлю указанными лекарственными препаратами на территории Российской Федерации.

Принципал занимает доминирующее положение на соответствующих товарных рынках и обязан соблюдать требования, установленные статьей 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

По результатам проверки проекта соглашения в соответствии с частью 3 статьи 35

Закона о защите конкуренции Федеральная антимонопольная служба принимает решение о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства.

Вместе с тем ФАС России отмечает следующее.

Из пункта 2.7 проекта соглашения следует, что Принципал имеет право в одностороннем порядке отказаться от исполнения по соглашению, если Агент не уведомит Принципала о заключении договора купли-продажи.

В соответствии с пунктом 2.9 проекта соглашения в случае, если Агент откажет обратившемуся к нему третьему лицу в заключении договора купли-продажи или будет уклоняться от заключения такого договора либо откажет в поставке покупателю по заключенному договору купли-продажи или будет уклоняться от поставки третьему лицу по договору купли-продажи, Принципал имеет право отказаться от поставки товара Агенту и напрямую заключить договор и поставить товар соответствующему третьему лицу, если такое третье лицо предоставит Принципалу документальное подтверждение отказа или уклонения Агента.

Вместе с тем, порядок документального подтверждения отказа или уклонения Агента проектом соглашения и проектом Стандартного Договора Принципала (приложение № 5 к проекту соглашения) не предусмотрен.

По мнению ФАС России, в случае, если третье лицо (покупатель) не сможет представить Принципалу документальное подтверждение отказа или уклонения Агента, Принципал может отказаться от заключения договора и поставки товара третьему лицу (покупателю).

Согласно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта от заключения договоров с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами (пункт 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

По мнению ФАС России, отказ или уклонение Принципала от заключения договора и поставки товара третьему лицу (покупателю) может иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции.

Учитывая изложенное, руководствуясь частью 7 статьи 35 Закона о защите конкуренции, Федеральная антимонопольная служба принимает решение о выдаче ОАО «Фармстандарт» и ЗАО «Авентис Фарма» предписаний, направленных на обеспечение конкуренции.

Настоящее решение действует только в совокупности с указанными предписаниями.

В соответствии с частью 8 статьи 35 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган вправе отменить решение о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства в случае, если:

1) после принятия решения установлено, что при рассмотрении заявления

хозяйствующего субъекта, имеющего намерение достичь соглашения, были представлены недостоверные сведения;

2) хозяйствующими субъектами, имеющими намерение достичь соглашения, не выполняется предписание антимонопольного органа, предусмотренное частью 7 статьи 35 Закона о защите конкуренции;

3) изменились условия, послужившие основанием для признания проекта соглашения допустимым в соответствии со статьей 12 или 13 Закона о защите конкуренции.

Одновременно ФАС России обращает внимание, что в силу части 6 статьи 35 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства прекращает свое действие, если такое соглашение не достигнуто в течение года со дня принятия указанного решения.

ПРЕДПИСАНИЕ, направленное на обеспечение конкуренции

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 23, частью 7 статьи 35 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), решением ФАС России о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства от 15.03.2012 № АЦ/7788, Федеральная антимонопольная служба предписывает ЗАО «Авентис Фарма» (далее - Принципал) совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции на рынках оптовой торговли лекарственными препаратами с торговыми наименованиями: ИнсуманR Базал ГТ (суспензия для подкожного введения, 100 МЕ/мл (картриджи) 3 мл № 5); ИнсуманR Базал ГТ (суспензия для подкожного введения, 100 МЕ/мл (флаконы) 5 мл № 5); ИнсуманR Рапид ГТ (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл (картриджи) 3 мл № 5); ИнсуманR Рапид ГТ (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл (флаконы) 5 мл № 5); ЛантусR СолоСтарR (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл шприц-ручки одноразовые 3 мл № 5); ЛантусR (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл (картриджи) 3 мл — 5 — N1); АпидраR СолоСтарR (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл шприц-ручки одноразовые 3 мл № 5); ОптипенR Про 1 (СТ) (инсулиновая шприц-ручка в упаковке № 1); КликСтарR (инсулиновая шприц-ручка), а именно:

2. До заключения с ОАО «Фармстандарт» (далее также – Агент) агентского договора разработать совместно с Агентом и разместить на официальных сайтах Принципала в сети «Интернет» документ, регламентирующий взаимодействия Агента с контрагентами (третьими лицами, коммерческими партнерами), содержащий в том числе требования, предъявляемые к контрагентам, процедурам и срокам принятия решений о заключении или об отказе в заключении договоров (контрактов) поставки/купли-продажи, а также о рассмотрении заявок на поставку вышеуказанных лекарственных препаратов (далее — коммерческая политика). Об изменениях в коммерческой политике сообщать в письменной форме в ФАС России (с приложением соответствующих документов и материалов) в течение тридцати дней с даты внесения изменений.

3. До заключения с ОАО «Фармстандарт» агентского договора разработать и разместить на официальных сайтах Принципала в сети «Интернет» документ, регламентирующий взаимодействия Принципала и контрагентов в случаях отказа или уклонения Агента от заключения с третьими лицами договоров (контрактов)

поставки/купли-продажи, отказа Агента в поставках покупателям по заключенным договорам купли-продажи или уклонения от поставок третьим лицам по договорам купли-продажи (далее - регламент). Об изменениях в регламенте сообщать в письменной форме в ФАС России (с приложением соответствующих документов и материалов) в течение тридцати дней с даты внесения изменений.

4. Проинформировать ФАС России о выполнении пунктов 1, 2 настоящего предписания (с приложением подтверждающих документов) в течение тридцати дней с даты их выполнения.

5. Проинформировать ФАС России о заключении с ОАО «Фармстандарт» агентского договора, приведенного в соответствие с коммерческой политикой и регламентом, указанными в пунктах 1, 2 настоящего предписания, в течение двадцати дней со дня его заключения. Об изменениях в агентском договоре сообщать в письменном виде в ФАС России (с приложением соответствующих документов и материалов) в течение тридцати дней с даты внесения изменений.

6. Информировать ФАС России об увеличении отпускных цен на указанные лекарственные препараты по сравнению с отпускными ценами, действовавшими на дату подписания агентского договора (с подробной детализацией расходов и прибыли) не позднее 20 дней с момента повышения отпускных цен.

Дополнительно Федеральная антимонопольная служба сообщает, что в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 35 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган вправе отменить решение о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства, если хозяйствующими субъектами, имеющими намерение достичь соглашения, не выполняется предписание антимонопольного органа, предусмотренное частью 7 статьи 35 Закона о защите конкуренции.

ПРЕДПИСАНИЕ, направленное на обеспечение конкуренции

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 23, частью 7 статьи 35 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), решением ФАС России о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства от 15.03.2012 № АЦ/7788, Федеральная антимонопольная служба предписывает ОАО «Фармстандарт» (далее - Агент) совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции на рынках оптовой торговли лекарственными препаратами с торговыми наименованиями: ИнсуманR Базал ГТ (суспензия для подкожного введения, 100 МЕ/мл (картриджи) 3 мл № 5); ИнсуманR Базал ГТ (суспензия для подкожного введения, 100 МЕ/мл (флаконы) 5 мл № 5); ИнсуманR Рапид ГТ (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл (картриджи) 3 мл № 5); ИнсуманR Рапид ГТ (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл (флаконы) 5 мл № 5); ЛантусR СолоСтарR (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл шприц-ручки одноразовые 3 мл № 5); ЛантусR (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл (картриджи) 3 мл — 5 — N1); АпидраR СолоСтарR (раствор для подкожного введения, 100 МЕ/мл шприц-ручки одноразовые 3 мл № 5); ОптипенR Про 1 (СТ) (инсулиновая шприц-ручка в упаковке № 1); КликСтарR (инсулиновая шприц-ручка, а именно:

7. До заключения с ЗАО «Авентис Фарма» (далее также – Принципал) агентского договора разработать совместно с Принципалом и разместить на официальных

сайтах Агента в сети «Интернет» документ, регламентирующий взаимодействия Агента с контрагентами (третьими лицами, коммерческими партнерами), содержащий в том числе требования, предъявляемые к контрагентам, процедурам и срокам принятия решений о заключении или об отказе в заключении договоров (контрактов) поставки/купли-продажи, а также о рассмотрении заявок на поставку вышеуказанных лекарственных препаратов (далее — коммерческая политика). Об изменениях в коммерческой политике сообщать в письменной форме в ФАС России (с приложением соответствующих документов и материалов) в течение тридцати дней с даты внесения изменений.

8. Проинформировать ФАС России о выполнении пункта 1 настоящего предписания (с приложением подтверждающих документов) в течение тридцати дней с даты его выполнения.

9. Проинформировать ФАС России о заключении с ЗАО «Авентис Фарма» агентского договора, приведенного в соответствие с коммерческой политикой, указанной в пункте 1 настоящего предписания, в течение двадцати дней со дня его заключения. Об изменениях в данном договоре сообщать в письменной форме в ФАС России (с приложением соответствующих документов и материалов) в течение тридцати дней с даты внесения изменений.

Дополнительно Федеральная антимонопольная служба сообщает, что в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 35 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган вправе отменить решение о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства, если хозяйствующими субъектами, имеющими намерение достичь соглашения, не выполняется предписание антимонопольного органа, предусмотренное частью 7 статьи 35 Закона о защите конкуренции.