



Република Србија

**КОМИСИЈА ЗА ЗАШТИТУ
КОНКУРЕНЦИЈЕ**

Број: 6/0-02-457/2014-9

Датум: 22. септембар 2014. године

Београд

На основу члана 37 став 2 Закона о заштити конкуренције („Службени гласник РС“, број 51/2009 и 95/2013) и члана 2 став 1 тачка б Тарифника о висини накнада за послове из надлежности Комисије за заштиту конкуренције („Службени гласник РС“, бр. 49/11), председник Комисије за заштиту конкуренције одлучујући по Пријави концентрације друштва „Valeant Pharmaceuticals International“ Inc. из Канаде, поднетој преко пуномоћника Бојана Вучковића, адвоката из „Karanović & Nikolić“ о.а.д. из Београда, улица Ресавска бр. 23, дана 22. септембра 2014. године, доноси следеће

РЕШЕЊЕ

I ОДОБРАВА СЕ у скраћеном поступку концентрација учесника на тржишту која настаје стицањем контроле друштва „Valeant Pharmaceuticals International“ Inc. са регистрованим седиштем на адреси 2150 St. Elzear Blvd. West Laval, Quebec H7L 4A8, Канада, над друштвом „Allergan“ Inc. са регистрованим седиштем на адреси 2525 Dupont Drive, Irvine, CA 92612, Калифорнија, Сједињене Америчке Државе, до чега долази стицањем сваке обичне акције „Allergan-a“ у оптицају путем објављене јавне понуде за преузимање истих од њихових власника - акционара „Allergan-a“.

II УТВРЂУЈЕ СЕ да је подносилац пријаве концентрације уплатио износ од 2.904.610 (двамилионадеветстотиначетирихиљадешестстотинадесет) динара на рачун Комисије за заштиту конкуренције отворен код Управе за трезор Министарства финансија, што одговара динарској противвредности прописане висине накнаде за издавање решења о одобрењу концентрације у скраћеном поступку из члана 2 став 1 тачка б Тарифника о висини накнада за послове из надлежности Комисије за заштиту конкуренције.

Образложење

Друштво „Valeant Pharmaceuticals International“ Inc. са регистрованим седиштем на адреси 2150 St. Elzear Blvd. West Laval, Quebec H7L 4A8, Канада (у даљем тексту: Valeant, подносилац Пријаве) је поднело Комисији за заштиту конкуренције (у даљем тексту: Комисија) дана 26. јуна 2014. године Пријаву концентрације заведену под бројем 6/0-02-457/2014-1 (у даљем тексту: Пријава). Предметна концентрација настаје стицањем контроле Valeant-а над друштвом „Allergan“ Inc. са регистрованим седиштем на адреси 2525 Dupont Drive, Irvine, CA 92612, Калифорнија, Сједињене Америчке Државе (у даљем тексту: Allergan, Циљно друштво), до чега долази стицањем сваке обичне акције „Allergan-а“ у оптицају путем објављене јавне понуде за преузимање истих од њихових власника - акционара Allergan-а. Пријава је поднета преко пуномоћника Бојана Вучковића, адвоката из „Karanović & Nikolić“ о.а.д. из Београда, улица Ресавска бр. 23.

Прегледом поднете документације Комисија је утврдила да недостају у највећој мери релевантни подаци о Циљном друштву, што је подносилац Пријаве образложио чињеницом да се намеравана трансакција заснива на непријатељској понуди (иначе првог таквог случаја пред Комисијом) – ситуација када се управа циљног друштва (у овом случају Allergan-а) противи најављеној концентрацији и предузима активне мере одбране од покушаја друштва које намерава да успостави контролу над њим. Због ових специфичних околности, Valeant, према сопственим наводима, приликом припреме Пријаве није остварио било какав контакт са Allergan-ом, услед чега није ни могао да прибави податке о Циљном друштву, осим оних који су већ објављени. Ради отклањања ових, као и других уочених недостатака у достављеној документацији, Комисија је у налогу број: 6/0-02-457/2014-3 од 22. јула 2014. године за допуно предметне Пријаве истакла да околност да је намеравана трансакција заснована на непријатељској понуди не може подносиоца Пријаве да изузме/ослободи од обавезе достављања података о Allergan-у (Циљном друштву) који су прописани као садржај Пријаве Уредбом о садржини и начину подношења пријаве концентрације („Службени гласник РС“, бр. 89/2009, у даљем тексту: Уредба), пошто будућа концентрација не може да се испита само на бази података о једном њеном учеснику. Следствено, подносиоцу Пријаве је наложено да Комисији достави одговарајуће податке о Allergan-у, или у недостатку истих, своје најбоље процене. Наведено је укључивало и резултат понуде за преузимање (која је истицала 15. августа 2014. године у 17 сати по локалном њујоршком времену), као акта о стицању или намери стицања непосредне или посредне контроле из члана 2 став 1 тачка 5) алинеја б) Уредбе, из разлога што из преведених делова Понуде није јасно колики број акција Allergan-а треба да стекне Valeant како би, по том основу као акционар са највећим бројем акција стекао и непосредну или посредну контролу над Allergan-ом. У допуни Пријаве број: 6/0-02-457/2014-5 од 5. августа 2014. године подносилац Пријаве је у великој мери одговорио на налог Комисије и обавестио је да још није познат резултат понуде за преузимање и да ће о истом обавестити Комисију по њеном истеку, али је то учињено тек у оквиру поднеска број: 6/0-02-457/2014-6 од 4. септембра 2014. године, односно у оквиру Захтева за прекид поступка пред Комисијом (у даљем тексту: Захтев). У Захтеву је дато и обавештење да је 15. августа 2014. године Valeant продужио важење

предметне јавне понуде за преузимање до 31. децембра 2014. године у 17 сати по локалном њујоршком времену (у даљем тексту: Понуда) и да у садашњем тренутку није могуће предвидети исход Понуде са довољном извесношћу. Подношењем Захтева Комисији Valeant је тражио прекид предметног поступка пред истом до истека Понуде 31. децембра 2014. године, сматрајући, у околностима предметног непријатељског преузимања, позитиван одговор/одзив већине акционара Allergan-а на Понуду (или промену одбијајућег става одбора директора Allergan-а која би омогућила „пријатељско преузимање“) претходним питањем, од чијег решења зависи исход поступка оцене предметне концентрације од стране Комисије. Председник Комисије је дана 11. септембра 2014. године донела Закључак број: 6/0-02-457/2014-7 о одбијању Захтева друштва Valeant за прекид поступка покренутог по Пријави концентрације истог друштва број: 6/0-02-457/2014-1 (у даљем тексту: Поступак).

У Поступку подносилац Пријаве је поставио и Захтев за заштиту података поднеском број: 6/0-02-457/2014-4 од 5. августа 2014. године, који се тиче заштите података који представљају садржину Пријаве, њених допуна и докумената која су предата као додаци уз Пријаву у папирној и електронској верзији. Председник Комисије решавајући по наведеном захтеву, донела је 15. септембра 2014. године Закључак о заштити података број: 6/0-02-457/2014-8.

Комисија је, такође, утврдила да је подносилац Пријаве извршио уплату прописаног износа накнаде за издавање акта Комисије, као што је наведено у ставу II диспозитива.

Увидом у свеукупну предметну документацију Комисија је констатовала како следи.

Valeant је канадска фармацеутска компанија и матично друштво Valeant Групе, која је активна у целом свету и састоји се од великог броја компанија (са укупно 17.000 запослених), које развијају, производе, рекламирају и широк спектар фармацеутских производа, примарно у областима неурологије, дерматологије и брендираних генеричких лекова.

Valeant Група има регистровано присуство у Републици Србији преко зависног друштва PharmaSwiss d.o.o. Beograd, матични број: 17338480, основаног почетком 2001. године са претежном делатношћу: трговина на велико фармацеутским производима – шифра 4646 (у даљем тексту: PharmaSwiss). Ово друштво се бави производњом, велепродајом и промоцијом фармацеутских производа (анестезиолошких, анти-дијабетских, за астму и алергије, кашаљ и прехладу, лечење болова, кардиоваскуларних, дерматолошких и анти-инфективних лекова имунолошких, неуролошких, онколошких, офталмолошких, уролошких лекова, хипоталамусних и полних хормона, анти-анемичних и анти-реуматских производа), медицинских средстава и суплемената у исхрани (витамина) на домаћем тржишту. Такође, дистрибуира и промовише производе страних мултинационалних и иновативних компанија у Републици Србији, а и производи и дистрибуира генеричке производе (сопствене производе).

Циљно друштво је фармацеутска компанија која је основана и послује у складу са регулативом Сједињених Америчких Држава, присутна је у више од сто земаља света и има преко 11.000 запослених. Представља мултиспецијализовану компанију усмерену на откривање, развој, производњу и

комерцијализацију иновативних фармацеутских, биолошких и медицинских производа, као што су офталмолошки фармацеутски производи, производи за опуштање мишића, производи за негу и попуњавање коже, импланти за груди. Подносилац Пријаве процењује да Allergan нема повезаних друштва регистрованих у Републици Србији, али је присутан у истој преко пласмана својих производа у области офталмологије (Alphagan, Lumigan, Ozurdex, Refresh Contacts, Optive,...) и области медицинске естетике (Botox, Natrelle, Surgiderm, Juvederm, Vistabel) преко дистрибутера, домаћег друштва, Ewopharma d.o.o. Beograd.

Комисији су достављени подаци о оствареним укупним годишњим приходима за учеснике у концентрацији за последње три године које претходе години у којој се спроводи предметна концентрација, из којих проистиче да су далеко премашени прописани финансијски прагови из члана 61 став 1 тачка 1) Закона о заштити конкуренције („Службени гласник РС“, број 51/2009 и 95/2013, у даљем тексту: Закон), чиме је испуњен услов за обавезу пријаве предметне концентрације Комисији. Односни подаци се налазе у списима предмета.

Као што је напред већ поменуто, намеравана трансакција заснована је на непријатељској понуди Valeant-а, односно Понуди за преузимање сваке обичне акције Allergan-а у оптицају поднетој Комисији за хартије од вредности и берзу у Вашингтону дана 18. јуна 2014. године са роком важења до 15. августа 2014. године у 17 сати по локалном њујоршком времену (а која је, у међувремену продужена до 31. децембра 2014. године у 17 сати по локалном њујоршком времену). Valeant је предузео овај корак, односно упутио Понуду директно акционарима Allergan-а као алтернативу преговорима о трансакцији са Одбором директора Allergan-а. Наиме, пре давања Понуде, Valeant је, у више наврата, тражио од Одбора директора Allergan-а да отпочну разговоре о концентрацији ова два друштва. Одбор директора Allergan-а није био спреман ни овог пута, као ни раније, да преговара о трансакцији са Valeant-ом, па се Valeant одлучио на давање предметне Понуде власницима акција Allergan-а. Понудом, датом преко Valeant-овог потпуно зависног друштва AGMS Inc., се нуди акционарима Allergan-а избор између три опције замене за сваку емитовану обичну акцију Allergan-а у оптицају и то:

- 1) у случају стандардног избора – 72,00\$ у готовини и 0,83 обичне акције друштва Valeant,
- 2) у случају избора готовинског плаћања – готовински износ једнак назначеној вредности накнаде у случају стандардног избора,
- 3) у случају избора акција – одређени број обичних акција Valeant-а, чија је вредност једнака назначеној вредности накнаде у случају стандардног избора.

Циљ Понуде је да њеном реализацијом Valeant стекне непосредну/посредну контролу над Allergan-ом, да би, потом, у другој фази спајања, Allergan постао 100% зависно друштво Valeant-а.

Горња Понуда, са продуженим роком важења до 31. децембра 2014. године у 17 сати по локалном њујоршком времену, је предложена Комисији као акт о концентрацији. Она представља „механизам“ помоћу којег Valeant може стећи контролу над Allergan-ом у условима непријатељског преузимања. За то је потребно да се акционари Allergan-а са довољним бројем акција за стицање предметне контроле одазову Понуди и истовремено се оглуше на апеле управе Allergan-а да исто не чине, пошто, судећи према јавно доступним информацијама, управа сматра да се Циљно друштво може успешно одбрани и наставити просперитетно пословање као самостални учесник на тржишту. Комисија је на основу приложене документације констатовала да је Понуда важећа, пошто је садржински усклађена са релевантном америчком регулативом и испоштована су одговарајућа процедурална правила, па ју је, из ових свих напред изнетих разлога, прихватила као правни основ предметне концентрације. У вези са наведеним, Пријава је поднета Комисији сагласно члану 63 став 1 тачка 2) Закона.

На основу приложене документације Комисија је утврдила да предметна пословна трансакција представља концентрацију из члана 17 став 1 тачка 2) Закона, а како су достигнути и финансијски прагови прописани у члану 61 став 1 тачка 1) Закона, настаје обавеза пријаве предметне концентрације Комисији, па се констатује да је подносилац Пријаве правилно поступио када је поднео Пријаву Комисији.

Подносилац Пријаве је навео да су, генерално, пословне активности Valeant-а и Allergan-а врло комплементарне и да ће спровођење предметне концентрације омогућити хоризонтално преклапање на светском нивоу, углавном, у односу на офталмолошке фармацеутске производе и у мањем обиму у односу на производе за опуштање мишића.

За потребе дефинисања релевантног тржишта производа и анализе утицаја предметне концентрације на конкуренцију, подносилац Пријаве је применио АТС (Анатомско-терапијско-хемијску) класификацију лекова која је усвојена од стране Светске здравствене организације (WHO), Европске фармацеутске асоцијације за маркетинг и истраживање (EphMRA), Интерконтиненталне медицинске статистике (IMS) и од Агенције за лекове и медицинска средства Републике Србије, тачније њен трећи ниво (АТС3) - класификација лекова у односу на њихове терапијске индикације (тј. у односу на циљ њихове намене).

Valeant је потенцијално хоризонтално преклапање на домаћем тржишту идентификовао код категорије производа SIC (вештачке сузе и остала мазива), у којој Valeant има производе – Corneregel и Vidisic, а Allergan има Optive и Refresh Contacts. Следствено, *као предметно релевантно тржиште производа предложено је тржиште SIC (вештачке сузе и остала мазива)*. Такође се истиче да ови производи и нису довољно конкурентни, јер се Corneregel и Vidisic издају на преписани рецепт, а Allergan-ови Optive и Refresh Contacts без рецепта.

Такође, потенцијално вертикална преклапања су означена код категорије производа:

- I. SIC (вештачке сузе и остала мазива) – Valeant поред својих производа Corneregel и Vidisic, преко свог повезаног домаћег друштва PharmaSwiss

дистрибуира (а не промовише) на veleпродајном нивоу, почев од 2013. године, производ Hylocare од добављача Unifarm Medicom,

- II. МЗА (производи за релаксацију мишића) – Valeant не продаје сопствене МЗА производе на домаћем тржишту, већ је дистрибутер (преко PharmaSwiss) за производ Dysport добављача Ipsen. Ова дистрибуција се заснива на законској норми да дозвола за промет производа у Републици Србији мора бити у поседу домаћег друштва. Valeant не одређује маркетиншку и продајну стратегију за Dysport на домаћем тржишту а и одговарајући годишњи план мора бити одобрен од стране Ipsen-а. У случају да Valeant не испуни минималне захтеве продаје из уговора, Ipsen може да раскине уговор и именује другог дистрибутера или да директно продаје Dysport у Републици Србији.

Allergan пласира МЗА производе у Републици Србији под својим брендovima Botox и Vistabel. Лек Botox се издаје на рецепт. Убризгава се у мишиће и лечи повећану мишићну укоченост лоцирану у лакту, зглобовима и прстима. Такође лечи код особа старијих од 18 година спастичитет горњих екстремитета, главобољу код хроничних мигрена, абнормални положај главе и бол у врату. Користи се и за побољшање изгледа и кориговање бора између обрва у кратком временском периоду, као и за друге сврхе. Vistabel се користи за привремену корекцију бора између обрва умерено до бочне линије (тзв. глабеларне линије), као и боре видљиве при максималном осмеху/мрштењу.

Подносилац Пријаве је нагласио да се два производа за релаксацију мишића (Dysport и Botox) не пласирају/продају као конкурентни производи на домаћем тржишту, јер дозвола за пласман Dysport-а на домаћем тржишту покрива само неуролошко коришћење и не може се користити за естетске третмане. Allergan-ове дозволе (за Botox и Vistabel) обухватају и неуролошко и естетско коришћење, али се ови производи пласирају/продају искључиво за естетско коришћење. Додатно, неуролошко коришћење Botox-а није на листи накнада у Републици Србији и претпоставља се да Allergan никад и није поднео захтев да се Botox нађе на листи накнада. Такође, Allergan-ов домаћи дистрибутер никад није промовисао Botox за неуролошку употребу у конкуренцији са Dysport-ом. Из наведених разлога тржиште МЗА (производи за релаксацију мишића) није предложено као предметно релевантно тржиште производа.

Подносилац Пријаве је као релевантно географско тржиште предложио национално тржиште - тржиште Републике Србије, с обзиром на чињеницу да се на истом дистрибуција и продаја лекова регулише од стране Агенције за лекове и медицинска средства Републике Србије.

Иако, како је напред наведено, Valeant сматра да његови производи Corneregel и Vidisic - који се издају на рецепт и Allergan-ови Optive и Refresh Contacts - који се издају без рецепта, због истог не представљају конкурентне производе, у наставку је представљен предлог његове интерне процене тржишних удела учесника на релевантном тржишту, према критеријуму

вредности продаје. Процена је заснована на подацима IMS Health Company, светске компаније са великим реномеом у истраживању тржишта.

1) Табела 1 – Тржишни удели учесника у концентрацији и њихових главних конкурената на релевантном тржишту производа Тржиште SIC (вештачке сузе и остала мазива) у Републици Србији пре спровођења концентрације

учесник на тржишту	тржишни удео (%)
Valeant (Corneregel и Vidisic)	/0-5/% ¹
Allergan (Optive и Refresh Contacts)	/20-30/%
*[...]	/20-30/%
[...]	/20-30/%
[...]	/10-20/%
[...]	/5-10/%
укупно	/90-100/%

Извор: IMS Health Company

*[...]

Из горње табеле се види да на предметном релевантном тржишту делује, поред учесника у концентрацији, и неколико конкурената са сличним тржишним уделом, нешто мањим од оног који има Циљно друштво, па подносилац Пријаве очекује да ће и након спровођења предметне концентрације, исти конкуренти остваривати јаки конкурентни притисак на учеснике у концентрацији, а да ће тржишни удели учесника у концентрацији остати скоро непромењени (Valeant има тржишни удео од 3%). Други разлог је што производи учесника у концентрацији приказани у истој табели, по процени подносиоца Пријаве а из разлога напред наведеног, не представљају

¹ Акт садржи заштићене податке. Заштићени подаци приказани су ознаком [...] или у распону који Комисија сматра одговарајућим начином заштите.

конкурентне производе Због свега изложеног не очекују се било какви ефекти, спровођења предметне концентрације на конкуренцију у Републици Србији

Подносилац Пријаве је такође истакао, у вези са раније изложеним, да и пословне активности Valeant-а и Allergan-а у оквиру МЗА категорије производа (потенцијални вертикални односи) нису повезане и да предметна трансакција неће утицати на конкуренцију на домаћем тржишту у вези са набавком производа у оквиру МЗА категорије (производи за релаксацију мишића).

Предложено дефинисање релевантног тржишта, тржишних удела учесника у концентрацији и њихових главних тржишних конкурената од стране подносиоца Пријаве, Комисија је прихватила као коректно.

Предметна Пријава је, такође, пријављена у Сједињеним Америчким Државама и Европској комисији.

Што се тиче дистрибутивне и малопродајне мреже, производи Valeant-а се у Републику Србију увозе од стране друштва PharmaSwiss SA Slovenia. Дистрибуцију у оквиру националног тржишта организује PharmaSwiss d.o.o. Београд путем директне продаје болничким апотекама и апотекама на отвореном тржишту, фармацеутским ланцима или посредством других дистрибутера.

Valeant процењује, што се тиче Циљног друштва, да се Allergan-ови производи увозе у Републику Србију из његових производних погона и других добављача који су лоцирани или регистровани у иностранству. Такође процењује да је Allergan-ов једини или највећи дистрибутер на домаћем тржишту друштво Ewopharma d.o.o. Београд.

Према подносиоцу Пријаве, спровођење предметне концентрације ће омогућити комбиновање углавном комплементарних портфолиа производа учесника у концентрацији, висок степен оперативних синергија и оптимизацију трошкова, што ће допринети дугорочном пословном успеху и стварању изузетне вредности за њихове акционаре.

Valeant не очекује да ће спровођење предметне концентрације имати било какве ефекте на цене, квалитет релевантних производа/услуга, увођење иновација или проширивање могућности избора потрошачима у Републици Србији, а нарочито не негативне ефекте, имајући у виду да је у питању екстериторијална концентрација.

Комисија је прихватила горње наводе и оценила да пружају економско оправдање за спровођење предметне концентрације.

На основу анализе свих елемената Пријаве и целокупне документације која је достављена Комисији, утврђено је да спровођење предметне концентрације не доводи до спречавања, ограничавања или нарушавања конкуренције, пре свега стварањем или јачањем доминантног положаја подносиоца Пријаве на релевантном тржишту.

Применом критеријума из члана 19 Закона Комисија је оценила да се у конкретном случају ради о дозвољеној концентрацији, што опредељује одлуку у првом ставу диспозитива решења.

ПОУКА О ПРАВНОМ ЛЕКУ

Ово решење је коначно у управном поступку.

Против овог решења може се поднети тужба Управном суду у року од 30 дана од дана пријема решења.

ПРЕДСЕДНИК КОМИСИЈЕ

Весна Јанковић