

3 июля 2018 года в Комиссию поступило обращение Миннацэкономики Республики Казахстан, в котором сообщено о возможном разделе рынка по национальным границам между поставщиками систем кохлеарной имплантации Беларуси, Казахстана и России.

Кохлеарная имплантация – это деятельность по электродному слуховому протезированию, включающему в себя систему мероприятий, направленных на восстановление слуха и социальную адаптацию больных с глухотой или глубокой тугоухостью.

Речевой процессор (наружная часть) представляет собой сложное электронное медицинское устройство, преобразующее звуковые волны механической природы в электрические импульсы, передающиеся кохлеарному импланту (внутренней части).

Система кохлеарной имплантации более 30 лет производится крупнейшим международным холдингом – производителем медицинского оборудования, в том числе, медицинской техники для восстановления слуха. В 2019 г. более 58 % выручки холдинга приходилось на кохлеарные имплантаты, услуги (модернизация звуковых процессоров и прочее) - 30% от выручки¹. Холдинг Кохлеар осуществляет деятельность по всему миру; так, за 2019 г. 48% выручки получено на рынках Америки (США, Канада и Латинская Америка), в регионе ЕМЕА (Европа, Ближний Восток и Африка) - 36% выручки, в Азиатско-Тихоокеанском регионе (Австралия и Азия) - 16% выручки от продаж.

Общий объем выручки за 2019 г. по стандартам международной финансовой отчетности составил 1,5 млрд. долл. США, выручка увеличилась на 7% в сравнении с 2018 г. Отчетная чистая прибыль увеличилась в 2019 на 13% до 276,7 млн. долл. США.

Штаб квартира в Швейцарии. Производство находится в США, Швейцарии, Южной Корее, Австралии. Представительства более чем в 20 странах мира: США, Мексика, Панама, Европейский Союз и др.

По результату рассмотрения дела установлено, что с января 2016 году по сентябрь 2018 года путем реализации антиконкурентного соглашения поставки речевых процессоров производства Кохлеар осуществляли на закрепленных территориях: в Беларуси – Ассомедика и Белвивад; в Казахстане – ФармЭкспресс и СПИ ВЕК; в России – Евромакс.

В Армении и Кыргызстане официальных дистрибьюторов продукции компании Кохлеар не выявлено.

В Армении речевые процессоры приобретаются через Армянский международный фонд врачей, а операции проводятся за счет средств благотворительности.

В Кыргызстане такие операции не проводятся, но пациентам, имеющим соответствующие показания (двухсторонняя глухота), оказывают помощь в специализированных клиниках Стамбула по договоренности с Турецкой Республикой.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 3 статьи 76 Договора запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами государств-членов, являющимися конкурентами, действующими на одном товарном рынке, которые приводят или могут привести к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему

¹ Годовой отчет, опубликован на сайте компании за 2019 г. (https://www.cochlear.com/c782c6e8-cd66-402e-87b8-936db9f1fea8/2019AnnualReport.pdf?MOD=AJPERES&CONVERT_TO=url&CACHEID=ROOTWORKSPACE-c782c6e8-cd66-402e-87b8-936db9f1fea8-mOnUHj-)

продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

В результате реализации антиконкурентного соглашения речевые процессоры (наружная часть) систем кохлеарной имплантации компании Кохлеар лимитед не реализовывались между Беларусью, Казахстаном и Россией. Участники антиконкурентного соглашения разделили рынок ЕАЭС по границам государств и каждым из них соблюдался запрет реализации товара за пределы своей территории.

Доказательствами наличия антиконкурентного соглашения являются, в том числе, положения дистрибьюторских соглашений заключенных каждым участником антиконкурентного соглашения с Cochlear EUROPE LTD, предусматривающие обязательно дистрибьютора осуществлять свою деятельность в пределах оговоренной к соглашению территории конкретного государства-члена ЕАЭС.

Также, реализация антиконкурентной договоренности участников соглашения подтверждалась перепиской и другими материалами по делу, полученной, в том числе, в ходе проведенной ФАС России выездной проверке, поводом к которой послужило мотивированное представление ЕЭК, которая проводилась с участием сотрудников ЕЭК. Так, полученная информация подтвердила как обращения потребителей из Казахстана, так и фактический отказ ООО «Евромакс» рассматривать сотрудничество с потребителями из других стран ЕАЭС, а также тесное взаимодействие участников антиконкурентного соглашения между собой, включая: обучение персонала, совместное проведение мероприятий, представления материалов, в случае их отсутствия и иное.

В рамках рассмотрения дела данные об объемах реализации продукции подтверждают, что речевой процессор кохлеарной имплантации реализовывался участниками антиконкурентного соглашения в границах исключительно подведомственной территории. Общий объем реализации в рамках Белоруссии, Казахстана и России за 2016 – сентябрь 2018 г. 247 штук, из них более 80 процентов реализуется в России, в Казахстане более 18 % и более 1 % в Белоруссии, что обусловлено емкостью рынков соответствующих государств.

При этом, участники антиконкурентного соглашения придерживались относительно единых подходов к ценам. Отмечается, что основной объем реализации приходился на государственные закупки, ввиду чего вопрос цен определялся соответствующими конкурсными процедурами, а отсутствие на закупках участников из иных государств фактически исключило ценовую конкуренцию на закупках.

В ходе рассмотрения дела ТОО «Фарм Экспресс» и ТОО СПП «ВЕК» признали факт нарушения и сообщили о недопущении в будущем с их стороны подобных нарушений. ООО «Ассомедика» и ООО «Белвивад» также признали тот факт, что при заключении соглашения дистрибьюторами отдельные его положения не соответствовали требованиям Договора о ЕАЭС.

Участие компаний-конкурентов в антиконкурентном соглашении подтверждается следующим.

Первое – компания приняли на себя обязательств по реализации речевых процессоров производства Кохлеар только в границах государства, резидентами которого они являются. Это подтвердилось соответствующими положениями дистрибьюторских соглашений каждого из конкурентов с производителем.

Второе – выявлены факты необоснованного отказа со стороны российской компании Евромакс казахстанскому потребителю в поставках на территорию Казахстана речевых процессоров производства Кохлеар.

Третье - у компаний отсутствуют продажи за пределами закрепленных за каждым из конкурентов территорий, а также отсутствием поставок других поставщиков на рынки государств ЕАЭС.

Четвертое - компании-конкуренты осведомлены о деятельности друг друга, в том числе о «закрепленной» территории реализации и обслуживания систем кохлеарной имплантации.

Отмечена практика перенаправления покупателей речевого процессора к поставщику кохлеартного импланта (ремонт, замена частей медицинского изделия) в соответствии с географическим принципом территорий обслуживания.

Таким образом, определены условия последующего обслуживания системы имплантации компанией, которая устанавливала внутреннюю часть импланта. Это лишало пациента возможности получить услугу гарантийного и постгарантийного обслуживания у других поставщиков кохлеарной продукции.

Таким образом, действия (бездействие) компаний-конкурентов и их должностных лиц привели к разделу рынка по территориальному принципу, по составу продавцов и покупателей. Эти действия являются нарушением подпункта 3 пункта 3 статьи 76 Договора.

Согласно принятому решению Коллегии ЕЭК ответчики обязывались прекратить нарушение, в том числе:

- расторгнуть и не исполнять договоренности, которые могут привести к разделу товарного рынка, а также исключить такие положения из ранее заключенных дистрибьюторских соглашений;

- не оказывать предпочтения отдельным лицам;

- разместить для потребителей общедоступную информацию о возможности обращения по вопросу приобретения и обслуживания речевых процессоров производства Кохлеар к любому из поставщиков Союза.

Ответчикам назначены соответствующие штрафы, указанные в решении:

ООО «Ассомедика» - в размере 100 000 российских рублей;

ТОО «Pharm Express» - в размере 381 005 российских рублей 28 копеек;

ТОО «СПП «ВЕК» - в размере 100 000 российских рублей;

ООО «Белвивад» - в размере 175 085 российских рублей 54 копеек;

ООО «Евромакс» - в размере 3 655 896 российских рублей 25 копеек;

должностным лицам - в размере 66 041 российского рубля 67 копеек, каждому.

При исчислении штрафов учитывалось наличие обстоятельств, смягчающих ответственность (добровольное прекращение нарушения, оказание содействия при рассмотрении дела, лицо не является организатором соглашения) и обстоятельств, отягчающих ответственность (длящееся нарушение).

В настоящее время хозяйствующими субъектами и должностными лицами Республики Беларусь и Российской Федерации штрафы в установленном порядке оплачены в бюджеты соответствующих государств.