



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«19» березня 2024 року

№ 60/13-р/к

справа № 152/60/160-рп/к.21

м. Київ

*Про закриття
провадження у справі*

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 152/60/160-рп/к.21, розпочатої за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «БаДМ» (далі – ТОВ «БаДМ» або Товариство) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, та подання Третього відділу досліджень і розслідувань від 26.02.2024 № 60-03/40п з попередніми висновками у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Антимонопольним комітетом України (далі – Комітет), у зв'язку з надходженням великої кількості звернень народних депутатів України та депутатів місцевих рад, органів місцевого самоврядування, громадських організацій та громадян України стосовно суттєвого зниження рівня цінової доступності масок медичних захисних для населення, яке має обов'язково використовувати їх для індивідуального захисту на виконання рекомендацій ВООЗ та постанов Уряду України для запобігання поширенню гострої респіраторної хвороби COVID-19, спричиненої коронавірусом SARS-CoV-2, було проведено відповідне дослідження (далі – Дослідження).
- (2) Розпорядженням Голови Антимонопольного комітету України - державного уповноваженого від 03.06.2020 № 01/156-р було розпочато розгляд справи № 126-26.13/42-20 за ознаками вчинення ТОВ «БаДМ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 частини другої статті 13 та пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монополюним (домінуючим) становищем на загальнодержавному ринку постачання оптових партій лікарських засобів та медичних виробів у широкоасортиментному наборі, шляхом встановлення таких цін реалізації товару, які неможливо було б встановити за умов існування значної конкуренції на цьому ринку.
- (3) Листом від 04.06.2020 № 126-29/01-8087 було направлено копію розпорядження про початок розгляду справи № 126-26.13/42-20 на адресу ТОВ «БаДМ».
- (4) Дорученням Антимонопольного комітету України від 20.08.2021 № 13-01/802 (вх. Відділення від 26.08.2021 № 60-01/164К) було передано матеріали справи № 126-26.13/42-20 до Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) для проведення розслідування та прийняття відповідного рішення.

- (5) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 09.12.2021 № 60/160-рп/к справу № 126-26.13/42-20 прийнято до провадження та присвоєно їй новий номер № 152/60/160-рп/к.21 відповідно до номенклатури справ, затвердженої у Відділенні.
- (6) Листом від 09.12.2021 № 60-02/9032 було повідомлено ТОВ «БадМ» про прийняття Відділенням вказаної справи до провадження та присвоєння їй нового номеру.
- (7) З метою проведення всебічного та об'єктивного дослідження предмету справи, було направлено:
- до ТОВ «Моріон» вимоги про надання інформації від 02.03.2020 № 12-29/01-3147, від 17.03.2020 № 126-29/01-3842 та від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11656;
 - до ТОВ «БадМ» вимоги про надання інформації від 02.03.2020 № 126-29/01-3150, від 15.04.2020 № 126-29/01-5628, від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11655 та від 28.12.2020 № 143-26.13/06-18198;
 - до ТОВ «Вента. ЛТД» вимогу про надання інформації від 02.03.2020 № 126-29/01-3151;
 - до СП «Оптіма-Фарм, ЛТД» вимогу про надання інформації від 02.03.2020 № 126-29/01-3152;
 - до Державної митної служби України лист про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11654;
 - до ТОВ «Аптека низьких цін Кремень» вимогу про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11657;
 - до ТОВ «Аптека гормональних препаратів» вимогу про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11658;
 - до ТОВ «Ангіолайф» вимогу про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11659;
 - до ТОВ «АВК Фарм» вимогу про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11660;
 - до ТОВ «Аптека АНЦ» вимогу про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11661;
 - до ТОВ «Аптека низьких цін К» вимогу про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11662;
 - до ТОВ «Мрія-Фарм» вимогу про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11663;
 - до ТОВ «Фарматоп» вимогу про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-143-29/06-11664;
 - до ФОП Рудик С.М. вимогу про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11665;
 - до ПП «Соломія-Сервіс» вимогу про надання інформації від 25.08.2020 № 143-26.13/06-11666.
- (8) За результатами збору та аналізу доказів у справі було складено подання від 26.02.2024 № 60-03/40п з попередніми висновками у справі № 152/60/160-рп/к.21 (далі – Подання).
- (9) Листом від 26.02.2024 № 60-02/785 ТОВ «БадМ» було направлено копію Подання.
- (10) Відповідно до інформації, розміщеної на вебсайті акціонерного товариства «Укрпошта» за посиланням https://track.ukrposhta.ua/tracking_UA.html, лист від 26.02.2024 № 60-02/785 (штрихкодівий ідентифікатор № 0600092576814) було вручено ТОВ «БадМ» 04.03.2024.
- (11) Станом на дату прийняття рішення будь-яких зауважень чи заперечень щодо змісту Подання від ТОВ «БадМ» до Відділення не надходило.

2. Відповідач

- (12) Відповідачем у справі є ТОВ «БаДМ» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*; ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (13) Згідно з даними із Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності Товариства за КВЕД є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (14) Тобто, ТОВ «БаДМ» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Визначення монопольного (домінуючого) становища

- (15) Визначення становища ТОВ «БаДМ» на ринку оптової реалізації масок медичних захисних в межах *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, здійснено відповідно до Методики визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку, затвердженої розпорядженням Антимонопольного комітету України від 5 березня 2002 року № 49-р, зареєстрованої у Міністерстві юстиції України 1 квітня 2002 року за № 317/6605 (із змінами) (далі – Методика), з урахуванням пункту 2.2 Методики та відповідно до статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (16) Як передбачено пунктом 2.2 Методики, етапи визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання, їх кількість та послідовність проведення, передбачені пунктом 2.1 Методики, було обрано та застосовано виходячи з фактичних обставин справи, зокрема: особливостей товару, структури ринку, обсягів наявної інформації щодо ринку тощо.

3.1. Встановлення об'єктів аналізу щодо визначення монопольного (домінуючого) становища

- (17) Відповідно до пункту 3.1 Методики об'єктами аналізу щодо визначення монопольного (домінуючого) становища є: суб'єкт господарювання, група суб'єктів господарювання, конкретний товар (продукція, роботи, послуги), який випускається, постачається, продається, придбавається, (використовується, споживається) цим суб'єктом господарювання.
- (18) Під час визначення об'єктів аналізу Відділення виходило з того, що підставою для відкриття цієї справи стало виявлення ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ТОВ «БаДМ» за результатами проведення Комітетом дослідження стосовно суттєвого зниження рівня цінової доступності масок медичних захисних для населення.
- (19) Тобто, об'єктом для визначення монопольного (домінуючого) становища є:
- суб'єкт господарювання – ТОВ «БаДМ»;
 - товар – маски медичні захисні.
- Інша господарська діяльність Товариства, крім реалізації вказаного товару, не є об'єктом аналізу щодо визначення монопольного (домінуючого) становища.

3.2. Визначення переліку товарів та основних продавців, покупців цих товарів, щодо яких має визначатись монопольне (домінуюче) становище

- 3.2.1. Складання переліку товарів, щодо яких має визначатись монопольне (домінуюче) становище суб'єкта господарювання і які мають ознаки одного товару, товарної групи

- (20) Згідно з пунктом 4.1 Методики перелік товарів, щодо яких має визначатися монопольне (домінуюче) становище суб'єкта господарювання, складається з товарів (товарних груп), які обертаються в Україні чи на відповідній частині її території і які мають для продавців (постачальників, виробників), покупців (споживачів, користувачів) ознаки одного (подібного, аналогічного) товару (товарної групи).
- (21) Визначення ознак одного (подібного, аналогічного) товару (товарної групи) здійснюється, виходячи з подібності, зокрема: споживчих характеристик, умов споживання, умов реалізації та цін.
- (22) Аптечний асортимент, як правило, має задовольняти попит споживача з різними потребами для лікування широкого спектра захворювань. Середня кількість лікарських засобів та медичних виробів в аптеках становить приблизно 4 тисячі найменувань.
- (23) Закуповувати всі лікарські засоби та медичні вироби безпосередньо в їх товаровиробників, навіть вітчизняних, суб'єкту господарювання, що здійснює роздрібну торгівлю фармацевтичними товарами, за звичайних умов, економічно недоцільно, оскільки обсяги закупівлі в кожного з виробників (порівняно з необхідним аптеці асортиментом) будуть незначні, а транспортні видатки на доставку фармацевтичних товарів до місця розташування аптеки призводитимуть до суттєвого здорожчання товару.
- (24) За таких обставин широкий асортимент лікарських засобів та медичних виробів аптекам вигідніше купувати у суб'єктів господарювання, що здійснюють оптову торгівлю лікарськими засобами та медичними виробами і пропонують широкий номенклатурний та кількісний асортимент фармацевтичних товарів.
- (25) Разом з тим, постановою Кабінету Міністрів України від 11.03.2020 № 211 «Про запобігання поширенню на території України гострої респіраторної хвороби COVID-19, спричиненої коронавірусом SARS-CoV-2» (із змінами) (далі – Постанова № 211) у період з 12.03.2020 до 22.05.2020 було **встановлено карантин на всій території України** та введено певні обмеження для громадян, а саме: заборонено пересування у громадському транспорті, а також перебування у продуктових магазинах, аптеках та інших місцях масового скупчення людей без засобів індивідуального захисту.
- (26) Постановою Кабінету Міністрів України від 20.03.2020 № 224 було затверджено Перелік товарів (у тому числі лікарських засобів, медичних виробів та/або медичного обладнання), необхідних для виконання заходів, спрямованих на запобігання виникненню і поширенню, локалізацію та ліквідацію спалахів, епідемій та пандемій гострої респіраторної хвороби COVID-19, спричиненої коронавірусом SARS-CoV-2, операції з ввезення яких на митну територію України та/або операції з постачання яких на митній території України звільняються від оподаткування податком на додану вартість. До зазначеного переліку увійшли, зокрема, такі засоби індивідуального захисту як медичні маски та маски, неоснащені змінними фільтрами (код згідно з УКТЗЕД 6307 90 98 00).
- (27) Постановою Кабінету Міністрів України від 02.04.2020 № 255 було внесено зміни до Постанови № 211, в тому числі, щодо деталізації поняття засобів індивідуального захисту, до яких було включено, зокрема, захисні маски.
- (28) Постановою Кабінету Міністрів України від 22.04.2020 № 291 було внесено зміни до Постанови № 211, в тому числі, щодо деталізації поняття засобів індивідуального захисту, до яких було включено, зокрема, медичні маски без

клапану видиху.

- (29) Виконання заходів, спрямованих на запобігання поширенню на території України гострої респіраторної хвороби COVID-19, спричиненої коронавірусом SARS-CoV-2, в тому числі передбачених Постановою № 211, призвело до значного збільшення попиту на засоби індивідуального захисту органів дихання, з огляду на обов'язковість їх використання громадянами України.
- (30) Під час розгляду справи № 152/60/160-рп/к.21 Відділенням було встановлено, що в умовах значного дефіциту масок медичних захисних протягом лютого - квітня 2020 року **мережі аптек** самостійно здійснювали пошук нових постачальників вказаного товару, з якими вони раніше не співпрацювали, та **окремо замовляли у них маски медичні захисні**.
- (31) Тобто, у досліджуваній період **мережі аптек не дотримувалися ustalеної практики** – придбання лікарських засобів та медичних виробів у широкоасортиментному наборі, а **зосередилися на придбанні гостродефіцитного товару – масок медичних захисних**.
- (32) Отже, товаром, щодо якого визначається монопольне (домінуюче) становище ТОВ «БаДМ», є маски медичні захисні (стерильні/нестерильні), які мають використовуватись для попередження передавання інфекції від пацієнтів, відвідувачів, персоналу закладів охорони здоров'я до пацієнтів, та для забезпечення санітарно-гігієнічних умов.
- 3.2.2. *Складання переліку основних продавців (постачальників, виробників), покупців (споживачів) товару та визначення умов реалізації товару*
- (33) До моменту купівлі кінцевим споживачем необхідного йому медичного виробу, останній проходить певний шлях від виробника / імпортера до оптовика, і тільки потім через оптовика потрапляє в аптеку.
- (34) Під час розгляду цієї справи Відділенням аналізувався сегмент реалізації масок медичних захисних одноразових саме через аптечні заклади, оскільки через ці канали реалізації існує можливість відслідковувати обіг цього товару як основних споживачів ТОВ «БаДМ».
- (35) За змістом своєї діяльності на різних ланках системи, що забезпечує населення готовими для використання масками медичними захисними, можна виділити, зокрема, такі групи учасників:
- виробники медичних виробів;
 - імпортери (дистриб'ютори);
 - суб'єкти господарювання (посередники), що здійснюють оптову реалізацію медичних виробів;
 - суб'єкти господарювання, що здійснюють первинну (роздрібну) реалізацію масок медичних захисних.
- (36) Як встановлено Відділенням, схема реалізації масок медичних захисних до та після початку значного дефіциту цього товару певним чином відрізнялась (див. рис. 1 та рис. 2).
- (37) Так, до лютого 2020 року для ринку були характерні непрямі поставки масок медичних захисних від виробників та імпортерів через великих посередників (оптових продавців). Водночас, з початку дефіциту масок медичних захисних мережі аптек здійснювали замовлення саме цього конкретного товару як у дрібних

посередників (з якими вони раніше не працювали), так і у вітчизняних виробників масок медичних захисних.

- (38) При цьому необхідно звернути увагу на те, що безпосередніми (кінцевими) споживачами масок медичних захисних є фізичні особи (лікарі, пацієнти, працівники підприємств тощо), які вживають заходи для запобігання виникненню і поширенню респіраторних захворювань, захисту органів дихання від шкідливих елементів. Однак, виходячи з умов реалізації цього товару, наведених у розділі 3.2.1 та 3.2.2 цього подання, покупцями масок медичних захисних у ТОВ «БадМ» є суб'єкти господарювання (переважно мережі аптек), які здійснюють первинну (роздрібну) реалізацію масок медичних захисних кінцевим споживачам.

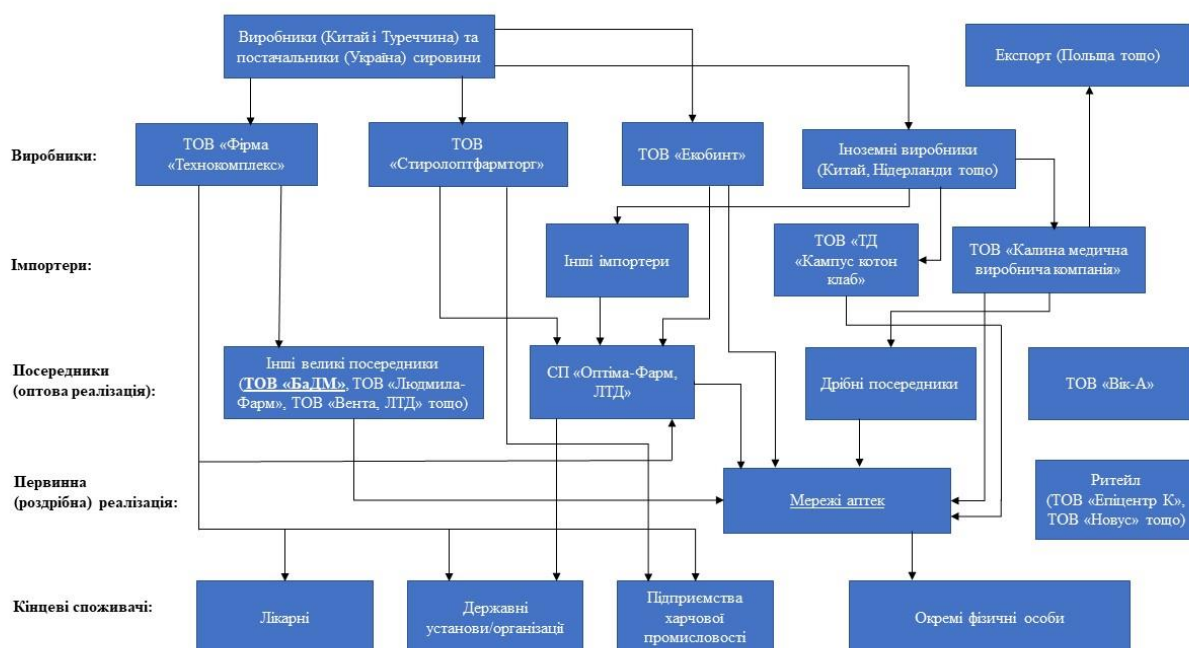


Рис. 1. Схема реалізації масок медичних захисних до 01.02.2020

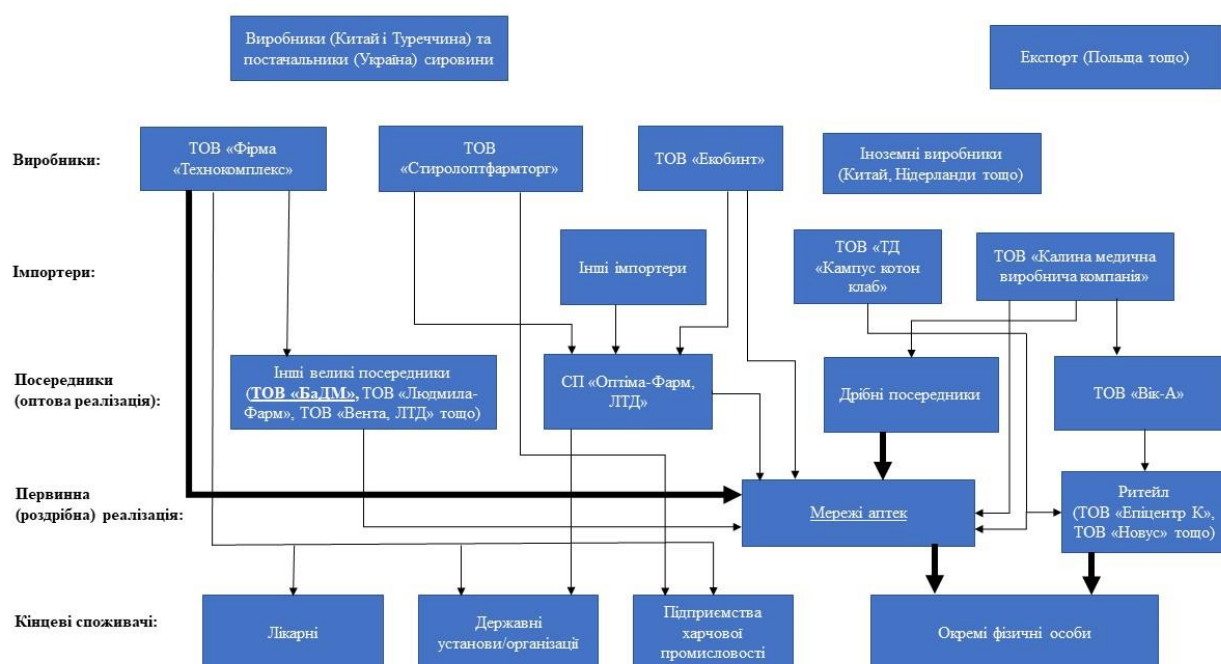


Рис. 2. Схема реалізації масок медичних захисних після 01.02.2020

- (39) Отже, основними учасниками ринку оптової реалізації масок медичних захисних у досліджуваний період з лютого по квітень 2020 року були:
- продавці – виробники масок медичних захисних та суб'єкти господарювання (переважно дрібні посередники), що здійснюють оптову реалізацію масок медичних захисних;
 - покупці – суб'єкти господарювання (мережі аптек тощо), що здійснюють первинну (роздрібну) реалізацію масок медичних захисних.

3.3. *Товарні межі ринку*

- (40) У пункті 1.3 Методики визначено, що:
- *ринок товару (товарний ринок)* – сфера обороту товару (взаємозамінних товарів), на який протягом певного часу і в межах певної території є попит і пропозиція;
 - *товарні межі ринку* – товар (товарна група), сукупність схожих, однорідних предметів господарського обороту, в межах якої споживач за звичайних умов може перейти від споживання певного виду предметів господарського обороту до споживання іншого.
- (41) Пунктами 5.1. та 5.2. Методики визначено, що товарні межі ринку визначаються шляхом формування групи взаємозамінних товарів (товарних груп), у межах якої споживач за звичайних умов може легко перейти від споживання одного товару до споживання іншого.
- (42) Формування групи взаємозамінних товарів (товарних груп) здійснюється із переліку товарів, які мають для продавців (постачальників, виробників), покупців (споживачів, користувачів) ознаки одного (подібного, аналогічного) товару (товарної групи), за показниками взаємозамінності, якими зокрема є:
- подібність призначення, споживчих властивостей, умов використання тощо;
 - подібність фізичних, технічних, експлуатаційних властивостей і характеристик, якісних показників тощо;
 - наявність спільної групи споживачів товару (товарної групи);
 - відсутність суттєвої різниці в цінах;
 - взаємозамінність товарів (товарної групи) з точки зору їх виробництва, тобто здатності виробників запропонувати нові товари на заміну існуючих.
- (43) Стандартизованими товарами (товарними групами) можуть розглядатися товари, які мають єдину систему показників, параметрів, що характеризують товар, і у виробництві яких використовуються єдині чи однакові технічні стандарти, технічні умови, стандарти застосування тощо.
- (44) Маски медичні захисні належать до категорії медичних виробів.
- (45) Відповідно до законодавства, вимоги до обігу медичних виробів на території України встановлені Технічним регламентом щодо медичних виробів, затвердженим Постановою Кабінету Міністрів України від 02.10.2013 № 753 (далі – Технічний регламент).
- (46) Згідно з Технічним регламентом медичний виріб – це будь-який інструмент, апарат, прилад, пристрій, програмне забезпечення, матеріал або інший виріб, що застосовуються як окремо, так і в поєднанні між собою (включаючи програмне забезпечення, передбачене виробником для застосування спеціально для діагностичних та/або терапевтичних цілей та необхідне для належного функціонування медичного виробу), призначені виробником для застосування з метою забезпечення діагностики, профілактики, моніторингу, лікування або

полегшення перебігу хвороби пацієнта в разі захворювання, діагностики, моніторингу, лікування, полегшення стану пацієнта в разі травми чи інвалідності або їх компенсації, дослідження, заміни, видозмінювання або підтримування анатомії чи фізіологічного процесу, контролю процесу запліднення та основна передбачувана дія яких в організмі або на організм людини не досягається за допомогою фармакологічних, імунологічних або метаболічних засобів, але функціонуванню яких такі засоби можуть сприяти.

- (47) Відповідно до положень Технічного регламенту введення в обіг та/або в експлуатацію медичних виробів дозволяється тільки в разі, коли вони повністю відповідають вимогам Технічного регламенту щодо медичних виробів, за умови належного постачання, встановлення, технічного обслуговування та застосування їх за призначенням.
- (48) З урахуванням тієї обставини, що протягом лютого - квітня 2020 року мережі аптек (основні споживачі ТОВ «БаДМ») зосередилися на придбанні гостродефіцитного товару – масок медичних захисних, оптова реалізація масок медичних захисних в аптечний сегмент, за показниками взаємозамінності, подібності призначення, споживчих властивостей та умов використання товару не має товарів - замінників.
- (49) У зв'язку з чим, товарними межами досліджуваного ринку є оптова реалізація масок медичних захисних.

3.5. *Визначення територіальних (географічних) меж ринку*

- (50) У пункті 1.3 Методики визначено, що *територіальні (географічні) межі ринку* – територія зі сферою взаємовідносин купівлі-продажу товару (групи товарів), в межах якої за звичайних умов споживач може легко задовольнити свій попит на певний товар і яка може бути, як правило, територією держави, області, району, міста тощо або їхніми частинами.
- (51) Відповідно до пункту 6.1 Методики територіальні (географічні) межі ринку певного товару (товарної групи) визначаються шляхом установаження мінімальної території, за межами якої з точки зору споживача придбання товарів (товарної групи), що належить до групи взаємозамінних товарів (товарної групи), є неможливим або недоцільним. При цьому, зокрема, можуть враховуватися:
- фізичні і технічні характеристики товару (товарної групи);
 - технологічні зв'язки між виробниками і споживачами;
 - можливості щодо технічного, гарантійного, абонентського обслуговування;
 - співвідношення цін, зокрема рівень співвідношення цін на певні товари (товарні групи) в межах цього ринку, прийнятний для виробників чи споживачів;
 - можливості щодо переміщення попиту на товар (товарну групу) між територіями, які за припущенням входять до одного географічного ринку, зокрема можливість збереження рівня якості і споживчих властивостей товару (товарної групи) при транспортуванні;
 - рівень транспортних витрат, включаючи особливості транспортування товару (товарної групи);
 - наявність торгових, складських приміщень, зручностей виконання вантажно-розвантажувальних робіт, можливостей виконання передпродажної підготовки;
 - наявність знаків для товарів і послуг;
 - наявність на відповідній території та рівень бар'єрів на вивезення чи ввезення товару (товарної групи), а саме: адміністративних бар'єрів; економічних й організаційних обмежень; впливу вертикальної (горизонтальної) інтеграції;

бар'єрів, що пов'язані ефектом масштабу виробництва; бар'єрів, що базуються на абсолютній перевазі рівня витрат; бар'єрів, пов'язаних з розмірами капітальних витрат або обсягів інвестицій, що необхідні для вступу на певний товарний ринок; обмежень щодо попиту; екологічних обмежень; бар'єрів, що перешкоджають виходу з ринку, тощо;

- місце розташування специфічних груп споживачів;
- рівень цін на певні товари (товарні групи) на відповідних суміжних територіях, можливість переміщення пропозиції товару (товарної групи) між цими територіями.

- (52) При остаточному визначенні територіальних (географічних) меж ринку визначальною є менша здатність до переміщення або попиту, або пропозиції.
- (53) За результатами аналізу інформації, отриманої від ТОВ «БаДМ» та інших учасників досліджуваного ринку, Відділенням встановлено, що:
- маски медичні захисні розповсюджуються у всіх регіонах України;
 - ТОВ «БаДМ» здійснює діяльність з оптової реалізації масок медичних захисних **«Інформація, доступ до якої обмежено»**;
 - обмеження щодо постачання масок медичних захисних в будь-які регіони України або між ними відсутні.
- (54) Отже, територіальними (географічними) межами ринку є територія України.

3.6. *Проміжок часу, стосовно якого має визначатися становище суб'єктів господарювання на ринку – часові межі ринку*

- (55) У пункті 1.3 Методики визначено, що *часові межі ринку* – час стабільності ринку, тобто період, протягом якого структура ринку, співвідношення попиту та пропозиції на ньому істотно не змінюються.
- (56) Згідно із пунктом 7.1 Методики часові межі ринку визначаються як проміжок часу (як правило - рік), протягом якого відповідна сукупність товарно-грошових відносин між продавцями і споживачами утворює ринок товару із сталюю структурою.
- (57) Пунктом 7.3 Методики передбачено, що проміжок часу менший, ніж один рік, може визнаватися часовими межами ринку, зокрема за умов, що:
- період повного обороту авансованого капіталу у виробництві відповідного товару є значно меншим, ніж один рік;
 - протягом цього часу, у відповідь на значиме підвищення цін на ринку, продавці (постачальники, виробники) мають можливість вжити відповідних заходів і стабілізувати пропозицію, а значна кількість споживачів, що скоротили споживання внаслідок цього підвищення, можуть без значних труднощів відновити обсяги споживання.
- Як значиме використовується підвищення цін, що дорівнює або перевищує 5 відсотків.
- (58) За результатами опитування суб'єктів господарювання, які здійснюють роздрібну торгівлю лікарськими засобами та медичними виробами, а саме ТОВ «Аптека низьких цін Кремій», ТОВ «Аптека гормональних препаратів», ТОВ «Ангіюлайф», ТОВ «АВК Фарм», ТОВ «Аптека АНЦ», ТОВ «Аптека низьких цін К», ТОВ «Мрія-Фарм», ТОВ «Фарматоп», ФОП Рудик С.М. та ПП «Соломія-Сервіс», Відділенням встановлено, що на початку пандемії гострої респіраторної хвороби COVID-19, спричиненої коронавірусом SARS-CoV-2, відбулося суттєве зменшення

можливостей їх постійних постачальників здійснювати оптову реалізацію масок медичних захисних, у зв'язку з чим мережі аптек здійснювали пошук нових постачальників цих товарів. Зазначене відбувалося у період з лютого по квітень 2020 року.

- (59) Крім того, листом від 04.09.2020 № 52 (вх. Відділення від 10.09.2020 № 60-01/3341) ТОВ «Моріон» надало до Відділення інформацію про обсяги роздрібного (аптечного) споживання масок медичних захисних у натуральному (тис. уп.) та грошовому (тис. грн) виразі, а також із зазначенням середньозваженої ціни (грн/1уп.) таких товарів на території *«Інформація, доступ до якої обмежено»* у період з жовтня 2019 року по липень 2020 року (див. таблицю 1).
- (60) Наведена інформація є результатом дослідження ринку лікарських засобів та медичних виробів, проведеного партнером ТОВ «Моріон» – ТОВ «Проксіма Рісерч» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*; ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) на базі інформаційно-пошукової системи дослідження ринку «Pharmxplorer», яка є статистично-аналітичним продуктом, призначеним для проведення маркетингових досліджень фармацевтичного ринку.

Таблиця 1

Період	Обсяг продажу, тис. шт	Вартість продажу з ПДВ, тис. грн	Середньозважена роздрібна вартість 1 шт, грн
Жовтень 2019 року	570,43	827,29	1,45
Листопад 2019 року	503,95	847,16	1,68
Грудень 2019 року	625,20	948,58	1,52
Січень 2020 року	2 332,37	2 455,99	1,05
Лютий 2020 року	8 609,98	16 310,29	1,89
Березень 2020 року	6 439,76	103 080,62	16,01
Квітень 2020 року	5 307,54	97 719,39	18,41
Травень 2020 року	3 936,18	58 998,06	14,99
Червень 2020 року	6 296,00	73 101,13	11,61
Липень 2020 року	8 091,62	69 219,12	8,55

- (61) Отже, значне підвищення цін на маски медичні захисні також відбувалось саме у період з лютого по квітень 2020 року.
- (62) З огляду на зазначене, розширення часових меж ринку на період більший за лютий - квітень 2020 року не вбачається за доцільне, оскільки структура ринку не була б однорідною (сталою).
- (63) Отже, часовими межами ринку визначено період з лютого по квітень 2020 року, протягом якого відбулися кардинальні зміни функціонування ринку оптової реалізації масок медичних захисних.

3.7. *Визначення бар'єрів для вступу на ринок*

- (64) Відповідно до пункту 1.3 Методики бар'єри вступу на ринок – обставини, що перешкоджають новим суб'єктам господарювання почати конкурувати на рівних із суб'єктами господарювання, що вже діють на певному товарному ринку.
- (65) Пунктом 9.2 Методики передбачено, що бар'єрами для вступу потенційних конкурентів на відповідний ринок є:
- обмеження за попитом, пов'язані з високою насиченістю ринку товарами (товарними групами) та низькою платоспроможністю покупців;
 - адміністративні обмеження;
 - економічні та організаційні обмеження;
 - екологічні обмеження;
 - нерозвиненість ринкової інфраструктури;
 - інші обмеження, що спричиняють суттєві витрати, необхідні для вступу на певний ринок товару (товарної групи).
- (66) Враховуючи, що протягом лютого - квітня 2020 року мережі аптек (споживачі) здійснювали окремі замовлення саме масок медичних захисних, як гостродефіцитного товару, бар'єрами для вступу потенційних конкурентів ТОВ «БадМ» на ринок реалізації масок медичних захисних на території **«Інформація, доступ до якої обмежено»** є:
- наявність складських приміщень для зберігання оптових партій масок медичних захисних;
 - наявність логістичних можливостей, що є достатніми для забезпечення замовлень та постачання масок медичних захисних.

3.8. *Визначення загального обсягу ринку та розрахунок частки відповідача на ньому, визначення потенційних конкурентів*

- (67) Згідно із пунктом 9.1 Методики потенційними конкурентами вважаються такі суб'єкти господарювання:
- які мають матеріально-технічну базу, кадри, технології тощо, але з різних причин не реалізують ці можливості;
 - які виготовляють товари (товарні групи), що складають товарні межі ринку, але не реалізують їх на відповідному ринку;
 - нові суб'єкти господарювання, які можуть вступити на ринок.
- (68) Листом від 26.09.2022 № 26-09/22 (вх. Відділення від 30.09.2022 № 60-01/1706) ТОВ «Моріон» надало інформацію про обсяги продажу дистриб'юторами в аптечний сегмент масок медичних захисних у натуральному (тис. уп.) та грошовому (тис. грн) виразі, а також із зазначенням середньозваженої ціни (грн/1уп.) таких товарів на території **«Інформація, доступ до якої обмежено»** у період з лютого по квітень 2020 року (див. таблиці 2, 3 та 4).
- (69) Наведена інформація є результатом дослідження ринку лікарських засобів та медичних виробів, проведеного партнером ТОВ «Моріон» – ТОВ «Проксіма Рісерч» на базі інформаційно-пошукової системи дослідження ринку «Pharmxplore», яка є статистично-аналітичним продуктом, призначеним для проведення маркетингових досліджень фармацевтичного ринку.

Таблиця 2

«Інформація, доступ до якої обмежено»

Таблиця 3

«Інформація, доступ до якої обмежено»

Таблиця 4

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (70) При цьому необхідно зазначити, що ТОВ «Моріон» не надало до Відділення інформацію про обсяги продажу ТОВ «БаДМ» в аптечний сегмент масок медичних захисних на території *«Інформація, доступ до якої обмежено»* у квітні 2020 року, оскільки цей суб'єкт господарювання не увійшов у Топ-30 дистриб'юторів такої продукції за вказаний період. Водночас, ТОВ «БаДМ» листом від 30.08.2020 № 274/20/0119/002 (вх. Комітету від 06.10.2020 № 8-06/1011-кі) повідомило, що *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (71) Тобто, частка ТОВ «БаДМ» на ринку реалізації масок медичних захисних на території *«Інформація, доступ до якої обмежено»* становить:
- лютий 2020 року – 9,01 %;
 - березень 2020 року – 0,37 %;
 - квітень 2020 року – 0,07 %.
- (72) Отже, частка ТОВ «БаДМ» на ринку реалізації масок медичних захисних на території *«Інформація, доступ до якої обмежено»* у період з лютого по квітень 2020 року становила 3,15 %.

3.9. *Загальні висновки щодо визначення монопольного (домінуючого) становища*

- (73) Частиною першою статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкт господарювання займає монопольне (домінуюче) становище на ринку товару, якщо:
- на цьому ринку у нього немає жодного конкурента;
 - не зазнає значної конкуренції внаслідок обмеженості можливостей доступу інших суб'єктів господарювання щодо закупівлі сировини, матеріалів та збуту товарів, наявності бар'єрів для доступу на ринок інших суб'єктів господарювання, наявності пільг чи інших обставин.
- (74) Відповідно до частини другої статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» монопольним (домінуючим) вважається становище суб'єкта господарювання, частка якого на ринку товару перевищує 35 відсотків, якщо він не доведе, що зазнає значної конкуренції.
- (75) Згідно з частиною третьою статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» також може бути визнане становище суб'єкта господарювання, якщо його частка на ринку товару становить 35 або менше відсотків, але він не зазнає значної конкуренції, зокрема внаслідок порівняно невеликого розміру часток ринку, які належать конкурентам.
- (76) Пунктом 10.3 Методики передбачено, що суб'єкт (суб'єкти) господарювання не зазнає(ють) значної конкуренції, якщо завдяки своїй ринковій владі має (мають) здатність не допускати, усувати чи обмежувати конкуренцію, зокрема обмежувати конкурентоспроможність інших суб'єктів господарювання, чи ущемлювати інтереси інших суб'єктів господарювання чи споживачів.

- (77) Ознаками ринкової влади є:
- здатність суб'єкта (суб'єктів) господарювання, який (які) не є єдиним (єдиними) виробником(ами) (постачальником(ами)) відповідного товару (товарної групи), диктувати свої умови при продажу товару (товарної групи), укладенні договору про поставки, нав'язувати споживачу невігідні умови;
 - здатність суб'єкта (суб'єктів) господарювання шляхом монополізації ринку постачання виробничих ресурсів обмежувати конкуренцію, витіснити з ринку інших підприємців, які виробляють відповідні товари (товарні групи) із застосуванням цих виробничих ресурсів, або створювати бар'єри вступу на ринок;
 - здатність суб'єкта (суб'єктів) господарювання скорочувати або обмежувати випуск товарів (товарних груп) і постачання їх на ринок збуту з метою отримання односторонньої користі при купівлі або продажу товарів (товарних груп), при укладанні договорів і угод про постачання товарів (товарних груп), а інші суб'єкти господарювання, які є його конкурентами, не здатні компенсувати утворений дефіцит товарів (товарних груп);
 - здатність суб'єкта (суб'єктів) господарювання підвищувати ціни на товари (товарні групи) і підтримувати їх на рівні, що перевищує рівень, обумовлений конкуренцією на ринку.
- (78) Вважається, що суб'єкт (суб'єкти) господарювання не зазнає (зазнають) значної конкуренції, зокрема, коли:
- у нього (у них) на ринку немає жодного конкурента;
 - частки на ринку, які належать конкурентам, порівняно невеликого розміру;
 - можливості доступу інших суб'єктів господарювання щодо закупівлі сировини, матеріалів та збуту товарів (товарних груп) суттєво обмежені;
 - бар'єри доступу на ринок інших суб'єктів господарювання, наявні пільги чи інші обставини суттєво обмежують вступ на ринок нових суб'єктів господарювання.
- (79) За результатами узагальнення відповідей суб'єктів господарювання, що здійснюють роздрібну торгівлю лікарськими засобами та медичними виробами, а саме ТОВ «Аптека низьких цін Кремій», ТОВ «Аптека гормональних препаратів», ТОВ «Ангіолайф», ТОВ «АВК Фарм», ТОВ «Аптека АНЦ», ТОВ «Аптека низьких цін К», ТОВ «Мрія-Фарм», ТОВ «Фарматоп», ФОП Рудик С.М. та ПП «Соломія-Сервіс», Відділенням встановлено, що
- за звичайних умов, аптекам більш зручно та економічно доцільно закупати маски медичні захисні разом з іншим асортиментом товару;
 - у випадку необхідності закупівлі тільки масок медичних захисних, замовлення можуть бути зроблені окремо на цей вид товару;
 - з огляду на суттєве зменшення можливостей постачальників здійснювати оптову реалізацію масок медичних захисних протягом лютого - квітня 2020 року, аптеки здійснювали пошук нових постачальників саме таких товарів.
- (80) Також, за інформацією ТОВ «Аптека АНЦ», ТОВ «Фарматоп» та ПП «Соломія-Сервіс», зазначені мережі аптек протягом лютого - квітня 2020 року здійснювали пошук нових постачальників масок медичних захисних, з якими вони раніше не співпрацювали, в результаті чого були укладені відповідні договори та здійснювалась закупівля окремо масок медичних захисних, зокрема, у наступних постачальників: ТОВ «Медек корпорейшн» («Інформація, доступ до якої обмежено»); ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено»), ТОВ «Бласс» («Інформація, доступ до якої обмежено»); ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено»), ТОВ «Українська оселя» («Інформація, доступ до якої обмежено»; ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено»)

та ТОВ «Універсальний торговий дім» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*; ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*).

- (81) Крім того, відповідно до Протоколу пояснень ТОВ «Фірма «Технокомплекс», як виробник масок медичних захисних, здійснювало прямі поставки таких товарів (без посередників), зокрема, ТОВ «Аптека АНЦ» (мережа аптек в *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та КП «Фармація» (мережа аптек в *«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (82) Отже, суб'єкти господарювання, що здійснюють роздрібну торгівлю лікарськими засобами та медичними виробами, у період з лютого по квітень 2020 року, не зважаючи на обмеженість пропозицій на ринку, мали можливість обирати між кількома продавцями масок медичних захисних та, у разі ущемлення їх інтересів, обрали б іншого продавця таких товарів.
- (83) Як свідчить вищенаведений аналіз часток дистриб'юторів на ринку оптової реалізації масок медичних захисних на території *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та інша наявна в матеріалах справи інформація, частка ТОВ «БадМ» на зазначеному ринку в період з лютого по квітень 2020 року становила **3,15 %**. При цьому, ТОВ «БадМ» зазнавало значної конкуренції, зокрема, з боку наступних суб'єктів господарювання:
- у лютому 2020 року – ТОВ «Тетафарм» (**28,0 %**) та ТОВ «Фіто-Лек» (**16,41 %**);
 - у березні 2020 року – ТОВ «ТМК Максимед» (**49,4 %**), ТОВ «Калина медична Виробнича компанія» (**14,81 %**) та ТОВ «Система аптек «Лінда-Фарм» (**10,66 %**);
 - у квітні 2020 року – СП «Оптима-Фарм, ЛТД» (**43,25 %**), ТОВ ТД «Кампус каттон клуб» (**23,97 %**) та ТОВ «Допомога-1» (**16,17 %**).
- (84) Таким чином, ТОВ «БадМ» у період з лютого по квітень 2020 року в межах території *«Інформація, доступ до якої обмежено»* **не займало монополіне домінуюче становище** на ринку оптової реалізації масок медичних захисних.

4. Обставини справи

- (85) За інформацією ТОВ «БадМ», протягом 2019 - лютого 2020 року (період Дослідження) Товариство здійснювало закупівлю масок захисних як вітчизняного, так і іноземного виробництва.
- (86) Листом від 20.03.2020 № 080/20/0068/002 (вх. Комітету від 23.03.2020 № 8-01/355-кі) ТОВ «БадМ» повідомило, що *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (87) Листом від 17.04.2020 № 108/20/0029/002 (вх. Комітету від 22.04.2020 № 8-01/5114) ТОВ «БадМ» повідомило, що *«наявні в асортименті Товариства медичні вироби, що використовуються для індивідуального захисту, Товариством вже близько двох років постачаються лише від вітчизняних суб'єктів господарювання...»* (мова оригіналу).
- (88) Аналізуючи обсяги закупівлі ТОВ «БадМ» масок медичних захисних протягом жовтня-грудня 2019 року та січня-лютого 2020 року, було встановлено, що найбільші обсяги закупівлі / реалізації становили маски виробництва ТОВ «Фірма «Технокомплекс» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*; ідентифікаційний

код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) таких видів:

- маска медична захисна тришарова на резинці стерильна (спанбонд) 1220201 «Славна»;
- маска медична захисна тришарова на резинці стерильна №5 (спанбонд) 1220202 «Славна»;
- маска медична захисна тришарова на резинці стерильна №10 (спанбонд) 1220203 «Славна»;
- маска медична захисна тришарова на резинці стерильна №100 (спанбонд) 1220204 «Славна»;
- маска медична тришарова на резинці нестерильна №100 (спанбонд) 1220208 «Славна» (далі разом – маски «Славна»).

- (89) Медичний виріб Маска «Славна» з кодами 1220201, 1220202, 1220203, 1220204 має різну кількість в упаковці (1 шт., 5 шт., 10 шт., 100 шт.). Маски запаковані таким чином, що їх можна реалізовувати як упаковкою, так і поштучно.
- (90) Медичний виріб Маска «Славна» з кодом 1220208 – це та сама маска, але нестерильна, в упаковці 100 шт.
- (91) Відповідно до Протоколу надання пояснень посадовими особами ТОВ «Фірма «Технокомплекс» від 27.04.2020 б/н (у рамках проведення розслідування у справі № 27/60/29-рп/к.20, розпочатій Відділенням) (далі – Протокол пояснень):
- ТОВ «БадМ» є одним з основних покупців, що постійно закуповує асортиментний ряд продукції виробництва ТОВ «Фірма «Технокомплекс»;
 - у січні та лютому 2020 року ТОВ «БадМ» було поставлено продукції виробництва ТОВ «Фірма «Технокомплекс» у звичайних для Товариства обсягах.
- (92) Виходячи з наданої ТОВ «БадМ» інформації було проведено аналіз його закупівельних цін на маски «Славна» у період з жовтня 2019 року по лютий 2020 року та цін їх реалізації в роздрібну торгівлю (аптечний сегмент) протягом зазначеного періоду. Узагальнена інформація щодо цін на маски «Славна» за видами наведена в таблиці 5.

Таблиця 5

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (93) З метою з'ясування питання наявності або відсутності стандартних підходів ТОВ «БадМ» до встановлення рівня постачальницько-збутової надбавки залежно, зокрема, від обсягу (у натуральному вигляді) поставки, весь обсяг реалізованих масок медичних захисних тришарових на резинці стерильних (спанбонд) 1220201 «Славна» у лютому 2020 року було умовно поділено на чотири групи залежно від обсягу кожної поставки, а саме: 50 шт., 200 шт., 500 шт., 1000 шт. і більше. Аналіз цін реалізації та рівня постачальницько-збутової надбавки масок проведено залежно від партії поставки (див. таблицю 6).

Таблиця 6

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (94) Наведений аналіз свідчить:
- про суттєве зростання в лютому 2020 року відпускних цін реалізації ТОВ «БадМ» масок «Славна» порівняно з попередніми місяцями при незмінній ціні закупівлі товару;
 - про відсутність прямої залежності рівня постачальницько-збутової надбавки ТОВ «БадМ» від обсягів поставок у натуральному вигляді масок «Славна»;
 - про встановлення різного розміру постачальницько-збутової надбавки ТОВ «БадМ» навіть на ідентичні за кількістю партії однакового товару, що

призвело до встановлення різних цін реалізації масок покупцям при однаковому обсязі поставки масок «Славна».

- (95) Відповідно до Протоколу пояснень підвищення ціни ТОВ «Фірма «Технокомплекс» на маски власного виробництва відбулося згідно з наказом по підприємству від 26 лютого 2020 року (під час надання пояснень представник не повідомив номер цього наказу). Основними покупцями масок із цього часу стали лікарні, оскільки у закладів охорони здоров'я суттєво підвищився попит на ці товари як засоби індивідуального захисту.
- (96) Як свідчить аналіз наданої ТОВ «БадМ» інформації, Товариство не закуповувало в лютому 2020 року маски за ціною, що була підвищена згідно з наведеним вище наказом по ТОВ «Фірма «Технокомплекс».
- (97) Оптово-відпускна ціна реалізації ТОВ «БадМ» масок медичних захисних протягом жовтня 2019 - січня 2020 року не зростала. Суттєве зростання цін усіх видів масок відбулось у лютому 2020 року.
- (98) Таким чином, з отриманої інформації було встановлено, що при незмінній протягом жовтня 2019 - лютого 2020 року ціні закупівлі масок «Славна» за прямими договорами з їх виробником – ТОВ «Фірма «Технокомплекс», ТОВ «БадМ» здійснювало їх реалізацію мережам аптек у лютому 2020 року за ціною, що є суттєво вищою від ціни їх реалізації у попередні місяці (з жовтня 2019 року по січень 2020 року включно).
- (99) Наведені обставини, а саме суттєве підвищення ТОВ «БадМ» в лютому 2020 року цін реалізації масок медичних захисних під час постачання їх покупцям в асортименті разом з іншими фармацевтичними товарами, що відбувалось в умовах суттєвого підвищення попиту на маски, при збереженні незмінних цін закупівлі цих масок та за наявності значних їх залишків у Товариства, мали ознаки встановлення таких цін реалізації товару, які неможливо було б встановити за умов існування значної конкуренції на ринку.
- (100) У зв'язку з цим, розпорядженням Голови Антимонопольного комітету України - державного уповноваженого від 03.06.2020 № 01/156-р було розпочато розгляд справи № 126-26.13/42-20 (в подальшому присвоєно новий номер № 152/60/160-рп/к.21) за ознаками вчинення ТОВ «БадМ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (101) Під час розгляду справи № 152/60/160-рп/к.21 Відділенням встановлено наступне.
- (102) Листом від 30.08.2020 № 274/20/0119/002 (вх. Комітету від 06.10.2020 № 8-06/1011-кі) ТОВ «БадМ» надало інформацію про його закупівельні ціни на маски «Славна» у період з березня по квітень 2020 року та ціни їх реалізації в роздрібну торгівлю (аптечний сегмент) протягом зазначеного періоду. Узагальнена інформація щодо цін на маски «Славна» за видами наведена в таблиці 7.

Таблиця 7

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (103) Водночас, за результатами аналізу отриманої від ТОВ «БадМ» інформації (листи від 20.03.2020 № 080/20/0068/002, вх. Комітету від 23.03.2020 № 8-01/355-кі та від 30.08.2020 № 274/20/01169/002, вх. Комітету від 06.10.2020 № 8-06/1011-кі) Відділенням встановлено, що [придбання та реалізація масок «Славна» протягом березня - квітня 2020 року Товариством майже не

здійснювалась (порівняно з попередніми місяцями). Узагальнена інформація щодо обсягів реалізації, середньозваженої ціни за одиницю товару та загальної суми отриманого ТОВ «БаДМ» прибутку від реалізації масок «Славна» за видами наведена в таблиці 8.

Таблиця 8

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (104) Разом з тим, необхідно звернути увагу на те, що органи Антимонопольного комітету України здійснюють розгляд питань щодо обґрунтованості ціни на товар/послуги/роботи виключно у разі існування зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку або антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання.
- (105) При цьому, як було зазначено вище, ТОВ «БаДМ» у період з лютого по квітень 2020 року в межах території **«Інформація, доступ до якої обмежено»** не займало **монопольне (домінуюче) становище** на ринку оптової реалізації масок медичних захисних.
- (106) Також, листом від 09.08.2021 № 24-04/23578/2-21 (вх. Комітету від 09.08.2021 № 6-01/11159, вх. Відділення від 10.08.2021 № 60-01/4134) **Міністерство охорони здоров'я України** повідомило, зокрема, що **стрімкий розвиток пандемії COVID-19 на початку 2020 року в усьому світі і в Україні та об'єктивна неспроможність ринків забезпечити стрімке зростання попиту на засоби індивідуального захисту, включаючи одноразові медичні маски**, зумовили їх значний дефіцит і зростання цін. За інформацією Асоціації «Оператори ринку медичних виробів» попит на медичні маски в Україні до поширення пандемії COVID-19 знаходився на рівні 1,5 млн одиниць на рік та задовольнявся переважно за рахунок імпорту, а коли хвиля пандемії COVID-19 дісталася України, розрив між попитом, який збільшився майже в 15 разів, і пропозицією медичних масок виявився істотним, що спричинило, насамперед, стрімке зростання ціни на сировину, з якої виробляються медичні маски, та, як наслідок, зростання ціни на готові медичні маски, які виробляються та імпортуються переважно з Китайської Народної Республіки – основної країни виробника медичних масок.

4. Кваліфікація дій відповідача та висновки у справі

- (107) Абзацом четвертим пункту 2 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» від 09.08.2023 № 3295-IX передбачено, що справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим законом (01.01.2024), розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим законом.
- (108) Відповідно до частини першої статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкт господарювання займає монопольне (домінуюче) становище на ринку товару, якщо:
- на цьому ринку у нього немає жодного конкурента;
 - не зазнає значної конкуренції внаслідок обмеженості можливостей доступу інших суб'єктів господарювання щодо закупівлі сировини, матеріалів та збуту товарів, наявності бар'єрів для доступу на ринок інших суб'єктів господарювання, наявності пільг чи інших обставин.

- (109) Згідно із частиною першою статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції» зловживанням монопольним (домінуючим) становищем на ринку є дії чи бездіяльність суб'єкта господарювання, який займає монопольне (домінуюче) становище на ринку, що призвели або можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, або ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання чи споживачів, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на ринку.
- (110) Пунктом 1 частини другої статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що зловживанням монопольним (домінуючим) становищем на ринку, зокрема, визнається встановлення таких цін чи інших умов придбання або реалізації товару, які неможливо було б встановити за умов існування значної конкуренції на ринку.
- (111) Рішення органів Антимонопольного комітету України у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції мають бути засновані тільки на беззаперечно встановлених фактах на підставі зібраних доказів у справі.
- (112) У матеріалах справи № 738/15-р-02-06-13 відсутні докази того, що ТОВ «БадМ» у період з лютого по квітень 2020 року в межах території **«Інформація, доступ до якої обмежено»** займало монопольне (домінуюче) становище на ринку оптової реалізації масок медичних захисних, що є однією з основних кваліфікаційних ознак порушення, передбаченого пунктом 1 частини другої статті 13 та пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку.
- (113) Таким чином, під час розгляду справи № 152/60/160-рп/к.21 Відділенням не доведено вчинення ТОВ «БадМ» порушення, передбаченого пунктом 1 частини другої статті 13 та пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку оптової реалізації масок медичних захисних, шляхом встановлення таких цін реалізації товару, які неможливо було б встановити за умов існування значної конкуренції на цьому ринку.
- (114) Відповідно до абзацу десятого частини першої статті 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції закону, чинній до 01.01.2024) за результатами розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції органи Антимонопольного комітету України приймають рішення, в тому числі, про закриття провадження у справі.
- (115) Згідно з абзацом шостим статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції закону, чинній до 01.01.2024) розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не доведено вчинення порушення.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції закону, чинній до 01.01.2024), пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами), пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (із змінами) [в редакціях,

що були чинні до 01.01.2024], адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 152/60/160-рп/к.21.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду. Зазначений строк не підлягає поновленню.

**Голова адміністративної колегії –
голова відділення**

О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ