S 280/03-465/04 V Brně dne 3. února 2004

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení č.j. S 280/03, zahájeném dne 23. prosince 2003 podle § 18 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), v platném znění, a § 15 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, v souladu s § 21 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, na návrh účastníka řízení, jímž je společnost Medeus Pharma Limited (dříve Medeus UK Limited), se sídlem 15 Portland Place, Londýn, Spojené království Velké Británie a Severního Irska, ve správním řízení zastoupená JUDr. Janem Myškou, Ph.D., advokátem, se sídlem V Celnici 4, Praha 1, na základě plné moci ze dne 12. prosince 2003, ve věci povolení spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 a násl. zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, vydává toto

r o z h o d n u t í :

Spojení soutěžitelů, ke kterému má dojít dle § 12 odst. 3 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, na základě „Kupní smlouvy farmaceutického podniku pro zvláštní evropskou výrobu společnosti Elan“, uzavřené dne 23. prosince 2003 mezi společnostmi Medeus UK Limited (nyní Medeus Pharma Limited), se sídlem 15 Portland Place, Londýn, Spojené království Velké Británie a Severního Irska, jako kupujícím, a Elan Corporation, plc., se sídlem Lincoln House, Lincoln, Dublin 2, Irská republika, a dalšími společnostmi patřícími do skupiny Elan, jako prodávajícími, v jejímž důsledku společnost Medeus Pharma Limited získá kontrolu nad částí podnikání společnosti Elan Corporation, plc. v oblasti prodeje farmaceutických výrobků, označenou navrhovatelem jako Elan’s Divested Operations, se dle § 16 odst. 2 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže,

p o v o l u j e .

O d ů v o d n ě n í :

Při posuzování spojení soutěžitelů vycházel Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) zejména z návrhu na povolení spojení, dotazníku k povolení spojení, listiny zakládající spojení, výpisů z obchodního rejstříku a všeobecně známých skutečností týkajících se spojovaných soutěžitelů a situace na relevantních trzích.

Skutečnost, že se Úřad spojením zabývá, byla v souladu s ustanovením § 16 odst. 1 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže (dále jen „zákon“), zveřejněna v Obchodním věstníku č. 2/2004 ze dne 14. ledna 2004. V pětidenní lhůtě stanovené pro podání případných námitek, ani později, Úřad žádnou připomínku k uvedenému spojení soutěžitelů neobdržel.

Notifikační podmínky

Ke spojení soutěžitelů má dojít na základě Kupní smlouvy farmaceutického podniku pro zvláštní evropskou výrobu společnosti Elan (dále jen „Kupní smlouva“), uzavřené dne 23. prosince 2003 mezi společnostmi Medeus UK Limited (nynější Medeus Pharma Limited)[1], se sídlem 15 Portland Place, Londýn, Spojené království Velké Británie a Severního Irska (dále jen „Medeus“), jako kupujícím, a Elan Corporation, plc., se sídlem Lincoln House, Lincoln, Dublin 2, Irská republika (dále jen „Elan Corporation“), a dalšími společnostmi patřícími do skupiny Elan, jako prodávajícími.

V důsledku uvedené Kupní smlouvy získá společnost Medeus kontrolu nad částí podnikání společnosti Elan Corporation v oblasti prodeje farmaceutických výrobků, označenou navrhovatelem jako Elan’s Divested Operations (dále jen „Elan’s Divested Operations“ či „Divize Elan“).

Výše popsaná transakce představuje spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 odst. 3 písm. b) zákona. Podle citovaného ustanovení se za spojení soutěžitelů ve smyslu zákona považuje rovněž transakce, kdy jedna nebo více osob, které nejsou podnikateli, ale kontrolují již jeden podnik, anebo jestliže jeden nebo více podnikatelů získá možnost přímo nebo nepřímo kontrolovat jiný podnik smlouvou nebo jinými způsoby, které jim umožňují určovat nebo ovlivňovat soutěžní chování kontrolovaného soutěžitele.

V dalším postupu se Úřad zabýval otázkou, zda navrhované spojení splňuje také druhé notifikační kritérium, stanovené v § 13 zákona. Vzhledem k tomu, že celkový celosvětový čistý obrat všech spojovaných soutěžitelů za poslední účetní období je vyšší než 5 miliard Kč, je podmínka dle ustanovení § 13 písm. a) zákona splněna a posuzované spojení soutěžitelů tak podléhá povolení Úřadu.

Strany spojení

Společnost **Medeus** je britskou obchodní společností, založenou za účelem posuzované transakce, která je přímo kontrolována společností *[… obchodní tajemství …]*. Společnost Medeus je součástí skupiny Apax, v níž nejvyšší kontrolu vykonávají společnosti *[… obchodní tajemství …]*. Konečným vlastníkem skupiny Apax je *[… obchodní tajemství …]*. Skupina Apax je tvořena celoevropskými investičními fondy, jež investují do řady portfoliových společností působících v nejrůznějších odvětvích.

[1] s účinností k 9. lednu 2004 změnila společnost Medeus UK Limited, se sídlem 15 Portland Place, Londýn, Spojené království Velké Británie a Severního Irska, svou obchodní firmu na nynější Medeus Pharma Limited, sídlo společnosti zůstalo nezměněno

V České republice investovala skupina Apax především do následujících odvětví: hlasové, datové a mobilní produkty a služby, vydávání bezdrátových zábavných produktů, refundace DPH, motoristický sport a papírenský průmysl.

Společnost **Elan Corporation** je irskou obchodní společností s veřejně obchodovatelnými akciemi. Společnost Elan Corporation působí především v oblastech výroby léčiv, biofarmaceutického výzkumu a vývoje, dodávek léků a farmaceutických obchodních aktivit. Společnost Elan Corporation nepřímo kontroluje Divizi Elan.

Část podnikání společnosti Elan Corporation, která je předmětem Úřadem posuzované transakce, je tvořena společnostmi Elan Pharma Ireland Limited, Elan Pharma GmbH, Elan Pharma Italia S.p.A., Elan Pharma Sár.l. a Elan Farma SA a dalšími aktivy ve vlastnictví společnosti Elan Corporation. Účastník řízení tuto převáděnou část společnosti Elan Corporation označil jako **Elan's Divested Operations**.

Elan's Divested Operations působí v oblasti prodeje farmaceutických výrobků pro různé speciální terapeutické oblasti. V České republice prodává Elan's Divested Operations přípravek Abelcet, nekontroluje zde žádného soutěžitele.

Dopady spojení

Za účelem zjištění, zda navrhovaným spojením vznikne nebo bude posíleno dominantní postavení spojujících se soutěžitelů, které by mělo za následek podstatné narušení hospodářské soutěže, Úřad vymezuje relevantní trh, kterým je v souladu s § 2 odst. 2 zákona trh zboží, jež je z hlediska jeho charakteristiky, ceny a zamýšleného použití shodné, porovnatelné nebo vzájemně zastupitelné, a to na území, na němž jsou soutěžní podmínky dostatečně homogenní a zřetelně odlišitelné od sousedících území.

Při vymezování relevantních trhů v jednotlivých případech spojení soutěžitelů, k nimž dochází podle § 12 odst. 3 zákona, se Úřad zaměřuje na činnosti, které na území České republiky provozuje soutěžitel, nad nímž je v důsledku spojení získávána kontrola, a z nich pak zejména na ty, které se zároveň překrývají s činnostmi navrhovatele.

Divize Elan, která je v rámci posuzované transakce nabývaným soutěžitelem, působí v České republice v oblasti prodeje farmaceutických výrobků, konkrétně přípravku Abelcet. Společnost Medeus ani žádná jiná společnost z nabývající skupiny na území České republiky v uvedené oblasti nepůsobí.

Přípravek Abelcet je farmakem, které patří do kategorie systemických antimykotik, tzn. léků proti plísním. Systemická antimykotika slouží k léčbě těžkých, život ohrožujících mykóz, jež se vyskytují v souvislosti s transplantacemi, ať již kostní dřeně či orgánů, v souvislosti s léčbou zhoubných onemocnění, HIV a podobně. Do uvedené kategorie jsou dále řazeny následující přípravky: Sporanox, Amphocil, Cancidas, Amphotericin B a Vfend.

Systemická antimykotika zahrnují přípravky s dvěma rozdílnými způsoby klinického použití. V prvním případě se jedná o přípravky používané jako první možnost při antimykózní léčbě, ve druhém případě pak jde o přípravky, které jsou používány jako druhá možnost léčby po selhání jiných proti-plísňových léčebných postupů nebo jako první možnost při léčbě pacientů s onemocněním ledvin. Do první z citovaných skupin náleží přípravky Sporanox a Amphotericin B, do druhé skupiny pak Abelcet, Amphocil, Cancidas a Vfend.

V minulosti byl nejpoužívanějším antimykotikem přípravek Amphotericin B, který má nejširší antimykotické spektrum účinku s nejnižším výskytem rezistencí, jeho použití je však často limitováno významnou nefrotoxicitou[2]. V posledních letech se proto v praxi začíná

[2] jedná se o onemocnění ledvin

prosazovat forma amphotericinu B vázaná na lipidovém nosiči, která má širší terapeutický index s nižším rizikem nefrotoxicity. Jedním z těchto léků je i lipidový komplex amphotericinu B, Abelcet.

Z důvodu rozdílné ceny předmětných produktů, respektive vyšší ceny přípravků Abelcet, Amphocil, Cancidas a Vfend ve srovnání s přípravky Sporanox a Amphotericin B, jsou všeobecně přijata určitá indikační kritéria, která použití Abelcetu a obdobných přípravků omezují na stavy, kdy selže konvenční léčba nebo nelze pro existující nefrotoxicitu konvenční přípravky indikovat. Nicméně i přes právě uvedenou skutečnost jsou všechny zmiňované přípravky vzájemně zastupitelné.

Na základě výše uvedených skutečností Úřad pro účely tohoto rozhodnutí vymezil relevantní trh z hlediska výrobkového jako **trh systemických antimykotik.** Z hlediska geografického Úřad v předmětném správním řízení vymezil relevantní trh **územím celé České republiky**.

Na vymezeném relevantním trhu systemických antimykotik v České republice působí ze spojujících se soutěžitelů pouze Elan's Divested Operations, předmětné spojení má tedy na tomto trhu konglomerátní charakter.

Tržní podíl Elan's Divested Operations na vymezeném relevantním trhu v roce 2002 činil cca *[… obchodní tajemství …]* %. V roce 2003 se však na trhu objevily konkurenční výrobky, konkrétně Vfend, respektive byly prostřednictvím reklamy intenzivně propagovány výrobky stávající, například Amphocil, a proto se tržní podíl Divize Elan na relevantním trhu v roce 2003 výrazně snížil. Dle účastníka řízení se dokonce jedná o snížení předmětného tržního podílu na cca *[… obchodní tajemství …]* %.

Nejvýznamnějšími konkurenty Elan's Divested Operations na vymezeném relevantním trhu v roce 2002 byly společnosti Alza Corporation, výrobce přípravku Amphocil, s podílem cca 18 %, Nextar/Gilead, výrobce Amphotercinu B, s podílem cca 8 %, a Merck & Co, výrobce Cancidasu, s podílem cca 6 %. Tržní podíly dosahované na trhu systemických antimykotik nejvýznamnějšími konkurenčními výrobci v roce 2003 byly následující: Alza Corporation, výrobce přípravku Amphocil, cca 30 %, Pfizer, výrobce Vfendu, cca 22 %, a Merck & Co, výrobce Cancidasu, cca 17 %.

Jak již bylo uvedeno výše, Elan's Divested Operations prodává v České republice pouze přípravek Abelcet, a to ptostřednictvím jedinného distributora, *[… obchodní tajemství …]*.

Po zhodnocení celkové situace na vymezeném relevantním trhu dospěl Úřad k následujícím závěrům. V důsledku posuzovaného spojení nedojde, vzhledem k absenci překrývajících se či navazujících aktivit spojovaných soutěžitelů, ke snížení úrovně konkurenčního prostředí na relevantním trhu systemických antimykotik v České republice, neboť subjekt vzniklý spojením nebude na tomto relevantním trhu v postavení podstatně odlišném od postavení Elan's Divested Operations před uskutečněním transakce.

Subjekt vzniklý spojením bude v České republice nadále čelit konkurenci, protože produkty zaměnitelné s produktem poskytovaným cílovou Divizí Elan jsou na trhu volně dostupné od konkurenčních soutěžitelů, spojení tedy nebude mít negativní dopad na odběratele předmětných produktů z hlediska možnosti výběru mezi nimi. V důsledku spojení soutěžitelů také nedojde k omezení možnosti vstupu nových soutěžitelů na relevantní trh. Spojení tedy nepovede ke vzniku nebo posílení dominantního postavení spojujících se soutěžitelů nebo některého z nich, které by mělo za následek podstatné narušení hospodářské soutěže.

Pro naplnění všech podmínek uvedených v § 16 odst. 2 věta třetí zákona Úřad rozhodl o povolení navrhovaného spojení. Toto rozhodnutí Úřad ve stanovené lhůtě vydává.

Poučení o opravném prostředku

Ve smyslu ustanovení § 61 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), v platném znění, lze proti tomuto rozhodnutí podat do 15 dnů od jeho doručení rozklad předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – odboru fúzí. Včas podaný rozklad má odkladný účinek.

Ing. Martin Vitula
pověřený řízením odboru fúzí

Rozhodnutí obdrží:
JUDr. Jan Myška, Ph.D., advokát
Allen & Overy Praha
V Celnici 4
110 00 Praha 1