



Република Србија
**КОМИСИЈА ЗА ЗАШТИТУ
КОНКУРЕНЦИЈЕ**
Савска улица 25/IV, Београд
Број: 6/0-02-438/2021-3
Датум: 10. јун 2021. године

Објављени текст не садржи заштићене или изостављене податке. Заштићени подаци приказани су ознаком [...] или у распону који Комисија сматра одговарајућим начином заштите, а изостављени подаци ознаком ХХХ.

Председник Комисије за заштиту конкуренције, на основу члана 37. став 2. и члана 65. став 5. Закона о заштити конкуренције („Службени гласник РС“, број 51/09 и 95/13) и члана 2. став 1. тачка 6. Тарифника о висини накнада за послове из надлежности Комисије за заштиту конкуренције („Службени гласник РС“, број 49/11), одлучујући по пријави концентрације број 6/0-02-438/2021-1, коју је 14. маја 2021. године поднело привредно друштво Nestlé S.A., са седиштем на адреси Avenue Nestlé 55, Веџе 1800, Швајцарска, преко пуномоћника адвоката Данијела Стевановића, из адвокатске канцеларије Моравчевић, Војновић и Партнери аод, Булевар војводе Бојовића 6-8, Београд, дана 10. јуна 2021. године, доноси следеће

РЕШЕЊЕ

I ОДОБРАВА СЕ у скраћеном поступку концентрација учесника на тржишту која настаје стицањем појединачне контроле од стране привредног друштва Nestlé S.A., са седиштем на адреси Avenue Nestlé 55, Веџе 1800, Швајцарска, матични број СНЕ-105.909.036, над привредним друштвом The Bountiful Company, са седиштем на адреси 180 Park Avenue Florham Park, Њу Џерзи 07932, Сједињене Америчке Државе, матични број IRS 82-2312659, и његовим пословањем које се односи на производњу и продају витамина, минерала и биљних суплемената у Сједињеним Америчким Државама.

II УТВРЂУЈЕ СЕ да је подносилац пријаве, друштво Nestlé S.A., дана 2. јуна 2021. године уплатио износ од ХХХ на рачун Комисије за заштиту конкуренције, што представља одговарајући прописани износ за издавање решења о одобрењу концентрације у скраћеном поступку.

Образложење

Привредно друштво Nestlé S.A., са седиштем на адреси Avenue Nestlé 55, Веџе 1800, Швајцарска, матични број СНЕ-105.909.036 (даље у тексту: Nestlé или подносилац пријаве), поднело је Комисији за заштиту конкуренције (даље у тексту: Комисија), 14. маја 2021. године, преко пуномоћника адвоката Данијела Стевановића, из адвокатске канцеларије Моравчевић, Војновић и Партнери аод, Булевар војводе Бојовића 6-8, Београд, пријаву концентрације број 6/0-02-438/2021-1. Допуна пријаве достављена је дана 19. маја 2021. године.

Увидом у достављену документацију, Комисија је утврдила да је поднета пријава потпуна и у складу са Законом о заштити конкуренције („Службени гласник РС“, број 51/09 и 95/13, даље у тексту: Закон) и чланом 3. Уредбе о садржини и начину подношења пријаве концентрације („Службени гласник РС“, број 5/16), чиме су испуњени услови за поступање Комисије у поступку испитивања пријављене концентрације. У списима предмета се налази доказ о извршеној уплати, којим се потврђује да је уплаћен прописани износ за издавање акта Комисије, што је утврђено у ставу II диспозитива.

1. Учесници у концентрацији

Подносилац пријаве Nestlé је превасходно укључен у производњу, маркетинг, и продају широког избора прехранбених производа и напитака, укључујући млечне производе; кафе напитке; флаширану воду; цереалије; кулинарске производе који укључују готову храну, преливе, сосеве и суву пасту; сладолед; чоколаде и чајне напитке; кондиторске производе, грицкалице, храну за кућне љубимце, здравствене нутритивне производе. Акције друштва Nestlé су у власништву великог броја акционара од којих ниједан нема више од 10% акција.

Nestlé, преко Nestlé Health Science („NHS“), послује у области нутритивне науке, са портфолиом за здравље потрошача заснованом на науци, медицинске прехране, робне марке суплемената и фармацеутске терапије. Приближно половина пословања NHS је посвећена медицинској прехрани (производи који су доступни само преко пружалаца здравствене заштите), а половина је посвећена нези потрошача, решењима за исхрану која се издају без рецепта. Покрива спектар од новорођенчади до старијих грађана, од појединаца који настоје да унапреде своју физичку спремност до оних којима је потребна додатна специјална нега и исхрана услед болести.

Портфолио NHS за медицинску прехрану обухвата производе и услуге које препоручују стручњаци за здравствену заштиту пацијентима са специфичним потребама у исхрани услед болести, стадијума болести или посебних изазова различитог животног доба. Ти производи су од највећег значаја за институционални сектор, укључујући болнице, објекте за дугорочну и краткорочну негу, и старачке домове – и обично их рефундирају осигуравачи или установе јавног здравља. Актуелни NHS портфолио је фокусиран на исхрану одраслих, храњење на сонду, дијабетес и педијатрију.

NHS-ов портфолио за негу потрошача обухвата нутритивне производе који су намењени појединцима који траже нутритивна решења која ће им помоћи да воде здравији живот. Његови производи се могу наћи у апотекама, малопродајним објектима и на интернету. Фокусиран је на области које се брзо развијају: здраво старење, здрав раст, здравље цревне флоре и здравље метаболизма и поготово гојазност.

Nestlé има једно зависно друштво основано у Србији - Nestlé Adriatic S д.о.о, са седиштем на адреси Железничка 131, Београд, матични бр. 20736704 (даље у тексту: Nestlé Србија). Nestlé Србија се бави дистрибуцијом широког спектра Nestlé производа, укључујући кафу, чоколаде, храну за бебе, кулинарске производе и храну за кућне љубимце. [...]

Према наводима из пријаве, ни Nestlé Србија ни Nestlé група не послују у Србији ни на једном од тржишта на којима послује циљно друштво, тј. ни на једном релевантном тржишту на коме се евентуално продају производи циљног друштва у Србији.

Спровођењем концентрације, подносилац пријаве ће стећи контролу над привредним друштвом The Bountiful Company, са седиштем на адреси 180 Park Avenue Florham Park, Њу Џерзи 07932, Сједињене Америчке Државе, матични број IRS 82-2312659, и његовим пословањем које се односи на производњу и продају витамина, минерала и биљних суплемената у Сједињеним Америчким Државама (даље у тексту: циљно друштво). Према наводима у пријави, циљно друштво је водеће друштво у глобалној исхрани, које послује у сегменту глобалне исхране, и бави се производњом, прометом и снабдевањем витамина, минерала, биљних и других специјализованих суплемената, и производа за активну исхрану. Портфолио друштва Bountiful тренутно обухвата преко 10 робних марки као што су Nature's Bounty, Solgar, Pure Protein, Osteo Bi-Flex, Puritan's Pride, Sundown, Body Fortress, Met-Rx, Dr. Organic, и Ester-C.

Предложена трансакција обухвата само робне марке које су укључене у продају витамина, минерала и биљних суплемената, укључујући Nature's Bounty, Solgar, Osteo Bi-Flex и Puritan's Pride, као и америчко пословање друштва са приватним трговачким робним маркама. [...]

Nature's Bounty је робна марка циљног друштва за исхрану која се нуди потрошачима већ скоро 50 година. Nature's Bounty је широко призната робна марка и популарна је робна марка за витамине, минерале, и биљне и друге суплементе (даље у тексту: „VMHS“) у Северној Америци.

Solgar је премијум робна марка природних VMHS који се дистрибуирају глобално потрошачима у преко 50 држава. Већ преко 70 година, Solgar настоји да буде „златни стандард за витамине“ кроз креирање премијум суплемената исхране.

Osteo Bi-Flex је робна марка за суплементе за негу зглобова у Северној Америци и водећа је робна марка за здравље зглобова коју препоручују фармацеути у Сједињеним Државама више од десет година.

Puritan's Pride је онлајн робна марка за VMHS и платформа за е-трговину која нуди потрошачима један од најсвеобухватнијих асортимана суплемената исхране високог квалитета широм постојећих области које од тога имају користи и оних у настајању, обухватајући преко 1.000 производа, од којих је сваки тако направљен да одговара сваком начину живота и да подржи сваку област здравог начина живота.

[...]

Bountiful нема зависних друштава, огранака нити представништва у Србији и не бави се сопственом дистрибуцијом нити добавља производе директно у Србију. [...]

Према наводима из пријаве, циљно друштво не послује и не остварује приход у Србији. Сва друштва која су под контролом Nestlé групе, као и Bountiful групе сматрају се једним учесником на тржишту, у смислу члана 5. Закона.

2. Опис концентрације и акт о концентрацији

Правни основ предложене трансакције је Уговор и план спајања („Уговор о спајању“), који је потписан 29. априла 2021. године, [...]

Nexus Merger Sub (друштво које се спаја уз припајање) је директно, зависно друштво у искључивом власништву Nexus Holdco, LLC, које је посредно зависно друштво у искључивом власништву Nestlé S.A. [...]

Пре затварања предложене трансакције, Bountiful ће организовати издвајање поменутих искључених пословања, [...]

[...]

Спровођењем предложене трансакције, подносилац пријаве ће стећи посредну искључиву контролу над циљним друштвом, укључујући његово пословање које се односи на производњу и продају витамина, минерала и биљних суплемената у Сједињеним Америчким Државама, након претходног издвајања појединих робних марки и релевантне имовине из циљног друштва.

3. Испуњеност услова за подношење пријаве

Комисија је закључила да пријављена трансакција представља концентрацију у смислу члана 17. став 1. тачка 2) Закона. На основу достављених података о висини укупних прихода које су сви учесници у концентрацији остварили на светском тржишту и тржишту Републике Србије, Комисија је утврдила да су учесници у концентрацији имали обавезу да пријаве концентрацију, јер је укупан приход учесника већи од износа који су прописани чланом 61. Закона, као услова за пријаву концентрације. Комисија је утврдила да је пријава концентрације поднета у складу са чланом 63. став 1. Закона.

4. Релевантно тржиште

Комисија је утврдила релевантно тржиште у складу са чланом 6. Закона и Уредбом о критеријумима за одређивање релевантног тржишта („Службени гласник РС“, бр. 89/2009). Релевантно тржиште производа представља скуп роба/услуга које потрошачи сматрају заменљивим у погледу њиховог својства, уобичајене намене и цене. Релевантно географско тржиште представља територију на којој учесници на тржишту учествују у понуди или потражњи и на којој постоје исти или слични услови конкуренције, а који се битно разликују од услова конкуренције на суседним територијама.

Комисија је, полазећи од предмета циљног пословања, уважила дефиницију коју је предложио подносилац пријаве, и релевантно тржиште производа, у конкретном случају, одредила као тржиште производње и велепродаје витамина, минерала и суплемената.

Подносилац пријаве сматра да за потребе предметне пријаве није неопходно коначно дефинисати релевантно тржиште производа и релевантно географско тржиште, јер без обзира на усвојену дефиницију тржишта, трансакција неће имати значајних ефеката по конкуренцију у Србији, имајући у виду да циљно пословање није присутно на тржишту Републике Србије, и да не постоји преклапање у Србији. Међутим, зарад потпуности, подносилац пријаве указује на праксу одлучивања Европске комисије (ЕК).

1) Тржиште производње и продаје суплемената за здравље/исхрану

Што се тиче суплемената за здравље/исхрану, ЕК је у претходним одлукама, испитивала суплементе за исхрану подељене према (i) каналима дистрибуције (продаја у хипермаркетима и супермаркетима и у апотекама и сличним продајним местима) и (ii) категоријама производа према њиховој примени (функционална, за мршављење, за здравље, енергију/спорт и лепоту), а да при том није дошла до закључка у погледу прецизног обима тржишта релевантног производа. ЕК је такође навела, без доношења коначног закључка, да суплементи за здравље/исхрану у нутритивне сврхе могу бити

засебно тржиште у односу на суплементе за здравље/исхрану у козметичке сврхе. У претходним одлукама, ЕК је оставила отворену прецизну дефиницију географског обима тржишта за исхрану у сврху неге здравља и оценила тржишта и на националном и на нивоу ЕЕП-а.

2) Тржиште производње и продаје појединачних и специјализованих витамина

Приступ ЕК тржиштима за појединачне витамине и мултивитамине је вођен њеном праксом одлучивања у фармацеутском сектору. ЕК је користила „Анатомијско Терапијску Хемијску“ класификацију (даље у тексту: „АТС“), као што је чинила и у претходним фармацеутским предметима. У смислу АТС класификације, витамини су класификовани у класу АТС 2 „А11 – Витамини“. У својој пракси одлучивања у погледу појединачних и специјализованих витамина, ЕК је као полазну тачку за потребе дефинисања тржишта узела нивое АТС 3 и даље је разликовала класе АТС 4. Осим тога, у претходним одлукама, ЕК је сматрала да лекови који се издају без лекарског рецепта обично припадају различитом тржишту производа у односу на лекове који су доступни само уз лекарски рецепт. ЕК је такође испитивала засебно продаје извршене преко апотека, за разлику од продаја извршених преко других продајних канала.

Што се тиче географског обима тржишта, ЕК је претходној пракси, тржишта дефинисала као национална тржишта за фармацеутске производе (укључујући производе који се издају без рецепта) због уочених разлика у формирању цена и куповним шемама/рефундацији; разлика у погледу робних марки, величини амбалаже и система дистрибуције од стране држава чланица и због конкуренције између фармацеутских друштава која још увек преваходно постоји на националном нивоу.

3) Тржиште производње и продаје мултивитамина

ЕК је сматрала да се тржиште за мултивитамине може евентуално поделити или према подели АТС или према класификацији International Consumer Health („ИЧН класификација“), која је IMS-класификација посвећена конкретно производима за очување здравља потрошача. Мултивитамини обухватају широк спектар дијететских додатака искрани који садрже већи број витамина и минерала. Сврха мултивитамина је да омогуће организму да добије све неопходне витамине уколико ик не добија преко исхране или због здравственог стања. Мултивитамини се продају без лекарског рецепта. У складу са трећим нивоом АТС класификације лекова мултивитамини припадају подгрупама А11А (i) мултивитамини са минералима и (ii) мултивитамини без минерала и А11В („мултивитамини монокомпонентни“). Свака од ових подгрупа подељена је даље по основу циљне групе (нпр. мултивитамини за пренаталну, педијатријску, геријатријску, педијатријску употребу и др.). ЕК сматра да се ИЧН класификација увелико поклапа са АТС класификацијом на тржиштима на које се односи трансакција, тј. тржиштима за мултивитамине.

ЕК је у претходној пракси сматрала да је географско тржиште национално по обиму али је коначно прецизну дефиницију тржишта оставила отворену.

Приликом одређивања релевантног тржишта производа, Комисија је у својим досадашњим одлукама полазила од поделе лекова која је извршена према АТС класификацији (коју примењују и Светска здравствена организација (WHO) и Агенција за лекове и медицинска средства Републике Србије). АТС класификација је хијерархијски и кодиран систем који се састоји од четири нивоа и који врши класификацију лекова према њиховим индикацијама, терапијској примени, саставу и

начину деловања. Први ниво (АТС1) је најопштији и подељен је у 16 категорија (А, В, С, D, итд.). Други ниво (АТС2) ближе одређује фармаколошку или терапијску група. Трећи ниво ове класификације (АТС3) омогућава да се лекови групишу према њиховим терапеутским индикацијама, односно њиховој намени. Четврти ниво (АТС4) представља даљу потподелу која може бити заснована на терапијским или чешће фармаколошким критеријумима као што су класа молекула, формулација или начин деловања.

У Републици Србији, према Закону о лековима и медицинским средствима („Сл. гласник РС“, бр. 30/10, 107/12, 113/17 – др. закон и 105/17 – др. закон) и Правилнику о обрасцу и садржини лекарског рецепта, начину издавања и прописивања лекова („Сл. гласник РС“, бр. 74/2018, 87/2018, 47/2019, 90/2019 и 150/2020), лекови се прописују и издају на лекарски рецепт, а одређени лекови могу се издавати без рецепта. Агенција за лекове и медицинска средства Републике Србије у поступку издавања дозволе за лек врши класификацију лекова, односно одређује режим издавања лекова, у зависности од тога да ли се издаје уз рецепт или без њега, у складу са условима предвиђеним Законом о лековима и медицинским средствима. Лекови се издају без лекарског рецепта ако имају малу токсичност, велику терапијску ширину, безбедност у предозирању, минималне интеракције, ако су индикације добро познате пацијенту, односно кориснику и ако служе за самолечење, односно ако њихова примена није везана за ризике који постоје код лекова који се издају искључиво уз лекарски рецепт.

Правилником о здравственој исправности дијететских производа („Сл. гласник РС" бр. 45/2010, 27/2011, 50/2012, 21/2015, 75/2015, 7/2017 и 103/2018 – др. правилник), прописано је да су дијететски суплементи (додаци исхрани), намирнице које допуњују нормалну исхрану и представљају концентроване изворе витамина, минерала или других супстанци са хранљивим или физиолошким ефектом, појединачно или у комбинацији, а у промету су у дозираним облицима дизајниране да се узимају у одмереним појединачним количинама (капсуле, таблете, кесице прашка, ампуле течности, бочице за дозирање у капима и др.)

Приликом увоза дијететских производа, сваки производ или паковање истог производа морају имати посебно мишљење и морају бити уписани у базу података Министарства здравља Републике Србије. Пре самог уписа у регистар прибављају се мишљења одређених институција за добијање коначног одобрења за упис у регистар. Правилником о здравственој исправности дијететских производа прописан је образац захтева за упис дијететског производа у базу података коју води Министарство здравља Републике Србије, који поред назива производа, садржи и назив и адресу подносиоца захтева, назив и адресу произвођача у Републици Србији или увозника, земљу порекла, назив и адресу произвођача и земљу извоза, назив и адресу извозника. Овим правилником, као ни осталом законском регулативом која се односи на дијететске производе у Републици Србији нису дефинисани ОТСЗ производи, а самим тим ни класе дијететских производа.

У конкретном случају, Комисија је оценила да није потребно даље дефинисати релевантно тржиште, односно издвајати ужа релевантна тржишта производа, с обзиром на то да подносилац пријаве није присутан на релевантном тржишту у Републици Србији, те нема преклапања, тако да предложена трансакција свакако неће нарушити конкуренцију на тржишту Републике Србије.

Релевантно географско тржиште је одређено као тржиште Републике Србије, у складу са чланом 6. став 3. Закона, што је у складу са предлогом подносиоца пријаве.

5. Оцена ефеката концентрације

Приликом испитивања ефеката пријављене концентрације на конкуренцију, Комисија је на основу података које јој је доставио подносилац пријаве, оценила да концентрација неће нарушити конкуренцију у Републици Србији, имајући у виду да у Србији неће бити преклапања у пословању учесника у концентрацији, будући да Nestle не снабдева и не врши дистрибуцију свог NHS портфолија у Србији.

Осим тога, како је већ наведено циљно друштво не продаје своје производе и не врши њихову дистрибуцију у Србији директно, [...]. Имајући у виду да је предложена трансакција географски фокусирана на Сједињене Америчке Државе, послови и активности робних марки циљног друштва се превасходно обављају на тржишту Сједињених Америчких Држава. Према наводима из пријаве, циљно друштво не послује и не остварује приход у Србији.

Сходно томе, Комисија је закључила да спровођење предметне концентрација неће утицати на конкуренцију на дефинисаном релевантном тржишту, односно да неће значајно ограничити, нарушити или спречити конкуренцију на тржишту Републике Србије.

У складу са наведеним, Комисија је утврдила да је концентрација дозвољена у смислу члана 19. Закона, због чега је одлучено као у ставу I диспозитива.

Одлука у ставу II донета је применом члана 65. став 5. Закона, као и члана 2. став 1. тачка б. Тарифника о висини накнада за послове из надлежности Комисије, на основу оствареног прихода учесника у концентрацији и са њима повезаних учесника на тржишту у обрачунској години која претходи години у којој је концентрација пријављена.

Упутство о правном средству:

Ово решење је коначно у управном поступку и против њега се може покренути управни спор подношењем тужбе Управном суду у Београду, Немањина 9, у року од 30 дана од дана достављања решења.

За подношење тужбе плаћа се судска такса у износу од 390 динара прописана Законом о судским таксама („Службени гласник РС“, бр. 28/1994, 53/1995, 16/1997, 34/2001 - др. закон, 9/2002, 29/2004, 61/2005, 116/2008 - др. закон, 31/2009, 101/2011, 93/2012, 93/2014, 106/2015 и 95/2018).

ПРЕДСЕДНИК КОМИСИЈЕ

Небојша Перић, с.р.