



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## ПОПЕРЕДНЄ РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

24.10.2017 № 147 - р/к

Справа № 3/20-78-17

м. Харків

Про заборону ТОВ «ЗДРАВООФАРМ»  
вчиняти певні дії

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши в процесі розгляду справи № 3/20-78-17 про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗДРАВООФАРМ» (надалі – ТОВ «ЗДРАВООФАРМ» або Відповідач) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції заяву ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОМНІФАРМА КИЇВ» (надалі – ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» або Заявник) від 04.10.2017 (вх. № 3287) про вжиття заходів для відвернення негативних та непоправних наслідків (надалі – Заява) та матеріали цієї справи,

### **ВСТАНОВИЛА:**

За результатами розгляду заяви ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» від 11.08.2017 № 35235 (вх. від 23.08.2017 № 1/424/К-30), на виконання доручення Голови Антимонопольного комітету України від 22.08.2017 № 8-01/372-АМ, на підставі подання третього відділу досліджень і розслідувань від 19.09.2017 № 405 адміністративною колегією Харківського обласного відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 19.09.2017 № 149 – рп/к про початок розгляду справи № 3/20-78-17 (надалі – Справа) за ознаками вчинення ТОВ «ЗДРАВООФАРМ» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначення без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Дії ТОВ «ЗДРАВООФАРМ», що містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, полягають у використанні позначення «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ» під час здійснення господарської діяльності без дозволу (згоди)

ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ», який раніше почав використовувати його у своїй господарській діяльності.

В ході розгляду Справи встановлено наступне.

ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» є юридичною особою та зареєстроване Дарницькою районною в місті Києві державною адміністрацією 20.02.2008 за № 1 065 102 0000 010666, ідентифікаційний код – 35758392, місцезнаходження: 02088, м. Київ, вул. Леніна, буд. 55. Основним видом діяльності ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» є виробництво фармацевтичних препаратів і матеріалів (Код КВЕД 21.20).

ТОВ «ЗДРАВООФАРМ» є юридичною особою та зареєстроване Харківською районною державною адміністрацією Харківської області 30.07.2009 за № 1 480 102 0000 044691, ідентифікаційний код – 36458995, місцезнаходження: 62430, Харківська обл., Харківський район, с. Сороківка, вул. Радянська, буд. 6. Основним видом діяльності ТОВ «ЗДРАВООФАРМ» є виробництво дитячого харчування та дієтичних харчових продуктів (Код КВЕД 10.86).

Отже, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» та ТОВ «ЗДРАВООФАРМ» є суб'єктами господарювання.

ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» має права інтелектуальної власності на використання знаку для товарів та послуг «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ» (свідоцтва на знак для товарів та послуг від 25.06.2008 № 93723 та від 10.04.2012 № 154430). Під зазначеними знаками для товарів та послуг ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» реалізує лікарський засіб «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ».

ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» є розробником і виробником оригінального лікарського засобу «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ», який зареєстрований наказом Міністерства охорони здоров'я України від 04.07.2017 № 761 «Про державну реєстрацію (перереєстрацію) лікарських засобів (медичних імунобіологічних препаратів) та внесення змін до реєстраційних матеріалів» (реєстраційне посвідчення № UA/16126/01/01).

ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» з 2008 року використовує у своїй господарській діяльності препарат під позначенням «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ», призначений для застосування при: гострих кишкових захворюваннях (сальмонельоз, харчові токсикоінфекції); гострої діареї різної етіології; екзогенної інтоксикації побутовими і промисловими токсинами, лікарськими препаратами, при алкогольно-харчових навантаженнях, в оригінальній упаковці, на якій зображено зареєстровані знаки для товарів та послуг.

Як стало відомо у процесі розгляду справи, з липня 2017 року на фармацевтичному ринку України реалізується дієтична добавка під позначенням «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ-ЗДРАВООФАРМ», призначена для поліпшення функціонального стану шлунково-кишкового тракту, має детоксикаційні властивості, із використанням позначення, яке є схожим на знак для товарів та послуг під яким реалізується лікарський засіб «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ» виробництва ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ».

ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» стверджує, що не надавало ТОВ «ЗДРАВООФАРМ» будь-якого дозволу (згоди) на використання знаку для товарів та послуг «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ».

ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» в Заяві повідомило, що: «Використання відповідачем ділової репутації Заявника, обумовленою високою якістю оригінального сорбенту «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ», призведе до незворотних фінансових та іміджевих втрат, оскільки застосування бренду «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ» до сумнівної продукції (що не є ні дієтичною добавкою, ні лікарським засобом) не тільки дозволить ТОВ «ЗДРАВООФАРМ» отримати конкурентні переваги за рахунок використання чужого маркування, не вклавши жодних зусиль та коштів в промоцію своєї підробки, але й введе в оману багатомільйонну аудиторію споживачів оригінального продукту» (мова оригіналу).

Свою Заяву ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ» також обґрунтовує тим, що внаслідок введення ТОВ «ЗДРАВООФАРМ» в обіг дієтичної добавки під позначенням «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ-ЗДРАВООФАРМ», яке є схожим на знак для товарів та послуг ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ», яке раніше почало його використовувати у своїй господарській діяльності, що може призвести до змішування з його діяльністю, останній зазнає збитків, негативна динаміка яких зростає, що підтверджується наступним.

З початку введення ТОВ «ЗДРАВООФАРМ» в обіг дієтичної добавки під позначенням «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ-ЗДРАВООФАРМ», яке схоже на знак для товарів та послуг ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ», обсяги роздрібної реалізації лікарського засобу «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ», виробництва ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ», падають, а саме: з 48 759 одиниць на тиждень (03.07.2017-09.07.2017) до 41 483 одиниць на тиждень (18.09.2017-24.09.2017).

В той же час, обсяги роздрібної реалізації дієтичної добавки під позначенням «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ-ЗДРАВООФАРМ», виробництва ТОВ «ЗДРАВООФАРМ», збільшились з початку його реалізації, а саме з 9 одиниць на тиждень (03.07.2017-09.07.2017) до 1 693 одиниць на тиждень (18.09.2017-24.09.2017).

Враховуючи, що обсяги реалізації дієтичної добавки під позначенням «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ-ЗДРАВООФАРМ», виробництва ТОВ «ЗДРАВООФАРМ», з початку випуску зростають, а обсяги реалізації лікарського засобу «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ», виробництва ТОВ «ОМНІФАРМА КИЇВ», за аналогічний період 2017 року падають, прослідковується зв'язок, що ТОВ «ЗДРАВООФАРМ» отримує конкурентні переваги саме за рахунок використання позначення «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ».

Згідно зі статтею 29 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у процесі розгляду справи органи Антимонопольного комітету України можуть прийняти попереднє рішення за умов та у порядку, передбачених статтею 47 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідно до статті 47 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у процесі розгляду справи органи Антимонопольного комітету України, за поданою суб'єктом господарювання заявою про вжиття заходів для

відвернення негативних та непоправних наслідків для суб'єктів господарювання внаслідок порушення законодавства про захист економічної конкуренції можуть прийняти попереднє рішення про:

- заборону особі (відповідачу), в діях якої вбачаються ознаки порушення, вчиняти певні дії, в тому числі про блокування цінних паперів;

- обов'язкове вчинення певних дій, якщо невідкладне вчинення цих дій є необхідним виходячи із законних прав та інтересів інших осіб.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12-1, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 29 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», статтею 47 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктом 30 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Заборонити ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗДРАВООФАРМ» (ідентифікаційний код – 36458995) здійснювати реалізацію дієтичної добавки «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ-ЗДРАВООФАРМ» табл. 210 мг № 10 та табл. 210 мг № 20 третім особам (у т.ч. за договорами поставки (дистрибуції) або комісії), включно з кінцевими споживачами.

2. Зобов'язати ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗДРАВООФАРМ» (ідентифікаційний код – 36458995) протягом 15 днів з дати одержання цього рішення вжити вичерпних заходів для зупинення обігу дієтичної добавки «БІЛЕ ВУГІЛЛЯ-ЗДРАВООФАРМ» табл. 210 мг № 10 та табл. 210 мг № 20 третіми особами.

Попереднє рішення може бути оскаржене до господарського суду у п'ятнадцятиденний строк з дня його одержання. Відповідно до частини третьої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» прийняття господарським судом до розгляду заяви про визнання недійсним попереднього рішення не зупиняє його виконання.

Згідно з пунктом 4 статті 50 та абзацом другим частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» невиконання попереднього рішення є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, за яке накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта

господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Відповідно до статті 47 Закону України «Про захист економічної конкуренції», попереднє рішення втрачає чинність з дня отримання відповідачем рішення, прийнятого за результатами розгляду справи.

У разі закриття розгляду справи у зв'язку з недоведенням вчинення порушення відповідач має право звернутися до господарського суду про відшкодування йому заявником збитків, завданих у зв'язку з прийняттям попереднього рішення.

Голова колегії

Гейда І.О.