



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

07 грудня 2023 р.

Київ

№ 343-р

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

За результатами розгляду Антимонопольним комітетом України справи № 127-26.4/64-22 дії товариства з обмеженою відповідальністю «Фармацевтична компанія «Здоров'я» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) визнано порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання без дозволу (згоди) товариства з обмеженою відповідальністю «Байер» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) оформлення упаковки лікарського засобу «Пантенол Плюс», схожого на оформлення упаковки лікарського засобу «Бепантен® Плюс», яке товариство з обмеженою відповідальністю «Байер» раніше за товариство з обмеженою відповідальністю «Фармацевтична компанія «Здоров'я» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю товариства з обмеженою відповідальністю «Байер».

На порушника накладено штраф у розмірі 719 348 (сімсот дев'ятнадцять тисяч триста сорок вісім) грн.

Антимонопольний комітет України, розглянувши матеріали справи № 127-26.4/64-22 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Фармацевтична компанія «Здоров'я» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками Управління розслідувань недобросовісної конкуренції Антимонопольного комітету України від 17.11.2023 № 127-26.4/64-22/327-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Фармацевтична компанія «Здоров'я» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання без дозволу (згоди) товариства з обмеженою відповідальністю «Байер» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) оформлення упаковки лікарського засобу «Пантенол Плюс», схожого на оформлення упаковки лікарського

засобу «Бепантен® Плюс», яке товариство з обмеженою відповідальністю «Байер» раніше за товариство з обмеженою відповідальністю «Фармацевтична компанія «Здоров'я» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю товариства з обмеженою відповідальністю «Байер».

2. СТОРОНИ

- (2) Заявником є товариство з обмеженою відповідальністю «Байер» (далі – Заявник, ТОВ «Байер»).
- (3) Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), Заявник зареєстрований *«інформація, доступ до якої обмежено»*, ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (4) За даними з ЄДР, одним із видів господарської діяльності ТОВ «Байер» є *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (5) Отже, Заявник є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (6) Відповідачем є товариство з обмеженою відповідальністю «Фармацевтична компанія «Здоров'я» (далі – Відповідач, Товариство, ТОВ «ФК «Здоров'я»).
- (7) Товариство відповідно до відомостей із ЄДР зареєстроване *«інформація, доступ до якої обмежено»*, ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (8) За даними з ЄДР, одним із видів господарської діяльності Товариства є *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (9) Отже, ТОВ «ФК «Здоров'я» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (10) Тобто ТОВ «Байер» і ТОВ «ФК «Здоров'я» перебувають у конкурентних відносинах та здійснюють господарську діяльність на ринках лікарських засобів.

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (11) До Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) надійшла заява ТОВ «Байер» від 22.12.2021 № Ext-21/0851 (вх. Комітету № 8-01/492-AM від 23.12.2021) (далі – Заява) про наявність у діях ТОВ «ФК «Здоров'я» ознак порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (12) Заявнику направлено лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 28.12.2021 № 127-26/09-18634 про залишення заяви без руху і надання інформації (далі – Лист).
- (13) Листом від 24.01.2022 № Ext-22/0027 (вх. Комітету № 8-09/919 від 25.01.2022) ТОВ «Байер» звернулось до Комітету з клопотанням щодо продовження строку надання інформації на Лист.
- (14) Заявнику надіслано лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 27.01.2022 № 127-26.4/09-967 про продовження строку надання інформації на Лист.

- (15) У зв'язку з введенням воєнного стану в Україні відповідно до Указу Президента від 24.02.2022 № 64/2022 «Про введення воєнного стану в Україні», затвердженого Законом України 24.02.2022 № 2102-IX, Комітет прийняв розпорядження від 03.03.2022 № 1-рп «Про деякі питання організації діяльності Антимонопольного комітету України в умовах воєнного стану» (далі – Розпорядження № 1-рп), яким зупинив розгляд заяв про захист прав/про недобросовісну конкуренцію, поданих до Комітету та рішення по яких не були прийняті на 25 лютого 2022 року, зупинив перебіг строків надання інформації на вимоги й інші запити державних уповноважених Комітету, строки надання відповідей на які припадали на 25 лютого 2022 року та пізніше. Тому, розгляд Заяви було зупинено відповідно до Розпорядження № 1-рп.
- (16) Розпорядженням Комітету від 19.07.2022 № 10-рп «Про поновлення розгляду заяв про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, заяв про захист прав/про недобросовісну конкуренцію та листів про надання роз'яснень з питань застосування законодавства у сфері державної допомоги» Комітет поновив розгляд заяв про захист прав / про недобросовісну конкуренцію, які були зупинені на підставі Розпорядження № 1-рп (зі змінами). Тому, розгляд Заяви було поновлено.
- (17) Заявнику направлено лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 20.07.2022 № 127-26.4/09-1010е про надання інформації, на який ТОВ «Байер» надало відповідь листом від 15.08.2022 № Ext-22/0259 (вх. Комітету № 8-09/385-кі від 18.08.2022).
- (18) Листом заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 06.09.2022 № 127-26.4/02-1776е розгляд Заяви продовжено на 60 календарних днів.
- (19) Товариству надіслано вимогу заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 25.08.2022 № 127-26.4/09-1517е про надання інформації.
- (20) Товариство листом від 19.09.2022 № 1470/3 (вх. Комітету № 8-09/7152 від 22.09.2022) (далі – Відповідь 1) надало інформацію на вимогу заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 25.08.2022 № 127-26.4/09-1517е про надання інформації, а також надіслало клопотання про продовження строку надання повної інформації на вимогу.
- (21) До ТОВ «ФК «Здоров'я» надіслано лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 29.09.2022 № 127-26.4/09-2210е про надання інформації.
- (22) Товариство листом від 19.10.2022 № 1760/3 (вх. Комітету № 8-09/659-кі від 25.10.2022) (далі – Відповідь 2) надало відповідь на лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 29.09.2022 № 127-26.4/09-2210е та інформацію на вимогу заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 25.08.2022 № 127-26.4/09-1517е про надання інформації.
- (23) Розпорядженням заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 09.11.2022 № 09/226-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/64-22 за ознаками вчинення ТОВ «ФК «Здоров'я» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» (далі – Розпорядження № 09/226-р).
- (24) Листом від 10.11.2022 № 127-26.4/09-3041е Заявнику направлено витяг із Розпорядження № 09/226-р, який відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 030351529307 отримано Заявником 15.11.2022.

- (25) Листом від 10.11.2022 № 127-26.4/09-3040є ТОВ «ФК «Здоров'я» направлено витяг із Розпорядження № 09/226-р, яке відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515293089 отримано Товариством 16.11.2022.
- (26) Дорученням в. о. Голови Комітету від 20.01.2023 № 13-09/24 міжобласним територіальним відділенням Комітету (далі – Відділення) доручено провести опитування споживачів щодо оформлення упаковки лікарського засобу «Пантенол Плюс» та оформлення упаковки лікарського засобу «Бепантен® Плюс».
- (27) Східне Відділення листом від 10.02.2023 № 70-02/95є (вх. Комітету № 70-01/530 від 13.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (28) Південно-східне Відділення листом від 20.02.2023 № 54-02/329 (вх. Комітету № 54-01/683 від 24.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (29) Південно-західне Відділення листом від 17.02.2023 № 72-02/126є (вх. Комітету № 72-01/650 від 22.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (30) Західне Відділення листом від 10.02.2023 № 63-02/93є (вх. Комітету № 63-01/570 від 16.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (31) Північне Відділення листом від 20.02.2023 № 60-02/184є (вх. Комітету № 60-01/630 від 21.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (32) Південне Відділення листом від 13.02.2023 № 65-02/76є (вх. Комітету № 65-01/587 від 17.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (33) До Південно-східного Відділення направлено лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 18.05.2023 № 127-26.4/09-6875є про надання інформації, у відповідь на який Південно-східне Відділення надіслало Комітету листи від 23.05.2023 № 54-02/486є (вх. Комітету № 54-01/1933 від 23.05.2023) та від 08.08.2023 № 54-02/788є (вх. Комітету № 54-01/3051 від 09.08.2023).
- (34) До Південного Відділення направлено лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 18.05.2023 № 127-26.4/09-6872є про надання інформації, у відповідь на який Південне Відділення надіслало листи від 22.05.2023 № 65-02/346є (вх. Комітету № 65-01/1911 від 22.05.2023) та 03.08.2023 № 65-02/604є (вх. Комітету № 65-01/2984 від 03.08.2023).
- (35) До Південно-західного Відділення направлено лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 18.05.2023 № 127-26.4/09-6874є про надання інформації, у відповідь на який Південно-західне Відділення надіслало листи від 23.05.2023 № 72-02/433є (вх. Комітету № 72-01/1927 від 23.05.2023) та від 03.08.2023 № 72-02/727є (вх. Комітету № 72-01/2975 від 03.08.2023).
- (36) До Західного Відділення направлено лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 18.05.2023 № 127-26.4/09-6873є про надання інформації, у відповідь на який Західне Відділення надіслало листи від 24.05.2023 № 63-02/410є (вх. Комітету № 63-01/1938 від 24.05.2023) та від 04.08.2023 № 63-02/618є (вх. Комітету № 63-01/2987 від 04.08.2023).
- (37) Дорученням заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 01.06.2023 № 13-09/251 Управлінню розслідувань недобросовісної конкуренції

Комітету доручено провести опитування споживачів щодо оформлення упаковки лікарського засобу «Пантенол Плюс» та оформлення упаковки лікарського засобу «Бепантен® Плюс».

- (38) Управлінням розслідувань недобросовісної конкуренції Комітету складено звіт від 06.06.2023 № 1 за результатами проведеного Управлінням розслідувань недобросовісної конкуренції опитування споживачів.
- (39) До ТОВ «Байер» направлено лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 14.02.2023 № 127-26.4/09-4032е про надання інформації, відповідь на який ТОВ «Байер» надало листом від 22.02.2023 № 23/0062 (вх. Комітету № 8-09/231-кі від 24.02.2023).
- (40) До громадської організації «Центр «Соціальний моніторинг» надіслано вимогу заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 14.02.2023 № 127-26.4/09-4031е про надання інформації. Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515455526 вказаний лист повернуто до Комітету з відміткою: «за закінченням терміну зберігання».
- (41) Актом фіксації від 28.02.2023 № 1 з вебсайту¹ в мережі Інтернет підтверджено та зафіксовано, що в аптечних закладах України присутні лікарські засоби, які містять однакову діючу речовину та мають схожі показання для застосування як і лікарський засіб «Бепантен® Плюс» у формі спрею нашкірного, розчину 30 мл.
- (42) До Державної податкової служби України направлено лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 24.05.2023 № 127-26.4/09-7011е про надання інформації, відповідь на який Державна податкова служба України надала листом від 26.05.2023 № 6620/5/99-00-04-03-01-05 (вх. Комітету № 7-09/7432 від 26.05.2023).
- (43) Дорученням Голови Комітету від 09.10.2023 № 13-01/619 Східному, Південно-східному, Південно-західному, Західному, Північному, Південному Відділенням доручено провести повторне опитування споживачів.
- (44) Східне Відділення листами від 13.10.2023 № 70-02/1240е (вх. Комітету № 70-01/4009 від 13.10.2023) та від 18.10.2023 № 70-02/1266е (вх. Комітету № 70-01/4056 від 18.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.
- (45) Південно-східне Відділення листом від 17.10.2023 № 54-02/1065е (вх. Комітету № 54-01/4039 від 17.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.
- (46) Південно-західне Відділення листом від 17.10.2023 № 72-02/1048е (вх. Комітету № 72-01/4042 від 17.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.
- (47) Західне Відділення листом від 13.10.2023 № 63-02/864е (вх. Комітету № 63-01/4014 від 13.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.
- (48) Північне Відділення листом від 17.10.2023 № 60-02/1978е (вх. Комітету № 60-01/4031 від 17.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.
- (49) Південне Відділення листом від 17.10.2023 № 65-02/960е (вх. Комітету № 65-01/4034 від 17.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.

¹ <https://tabletki.ua/>

- (50) Управлінням розслідувань недобросовісної конкуренції Комітету складено звіт від 17.11.2023 № 1 за результатами проведеного Відділеннями повторного опитування споживачів.
- (51) Листом від 21.11.2023 № 127-26.4/04-12211е Заявнику надіслано копію витягу з подання з попередніми висновками від 17.11.2023 № 127-26.4/64-22/327-спр у справі № 127-26.4/64-22 (далі – Подання з попередніми висновками), яку відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303516089027 Заявник отримав 29.11.2023. При цьому зауважень та заперечень на Подання з попередніми висновками від ТОВ «Байєр» до Комітету не надходило.
- (52) Листом від 21.11.2023 № 127-26.4/04-12212е Відповідачу надіслано копію витягу з Подання з попередніми висновками, яку відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303516063907 Відповідач отримав 27.11.2023.
- (53) ТОВ «ФК «Здоров'я» листом від 30.11.2023 № 7290/3 (вх. Комітету № 8-04/14380 від 04.12.2023) надіслало клопотання про продовження строку для надання зауважень та заперечень на Подання з попередніми висновками.
- (54) ТОВ «ФК «Здоров'я» листом від 04.12.2023 № 7329/3 (вх. Комітету № 8-04/14418 від 04.12.2023 надало Комітету свої зауваження та заперечення на Подання з попередніми висновками.
- (55) ТОВ «ФК «Здоров'я» листом від 05.12.2023 № 7335/3 (вх. Комітету № 8-04/14440 від 05.12.2023) просило не брати до уваги зауважень та заперечень, надісланих до Комітету листом від 04.12.2023 № 7329/3 (вх. Комітету № 8-04/14418 від 04.12.2023, а також надало інформацію на Подання з попередніми висновками.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

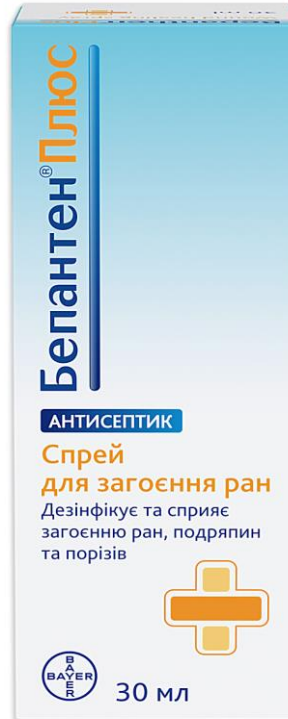
4.1. Обставини, повідомлені ТОВ «Байєр»

- (56) ТОВ «Байєр» є офіційним імпортером, дистриб'ютором та реалізатором лікарського засобу під назвою «Бепантен® Плюс» виробництва Ліхтенхельдт ГмбХ Фармацойтіше Фабрік.
- (57) Заявник здійснює господарську діяльність із реалізації на території України лікарського засобу «Бепантен® Плюс» у формі спрею нашкірного, розчину 30 мл, (реєстраційне посвідчення UA/7805/02/01) (далі – Спрей «Бепантен® Плюс») з **«інформація з обмеженим доступом»**, що підтверджується **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (58) Відповідно до Інструкції для медичного застосування Спрею «Бепантен® Плюс»:
Склад: *діючі речовини*: декспантенол, хлоргексидину біглюконат; 1 мл розчину містить декспантенолу 50 мг; хлоргексидину біглюконату 5 мг, що відповідає 2,88 мг хлоргексидину; *допоміжні речовини*: DL-пантолактон, макроголу лауриловий ефір, етанол 96 %, вода очищена.
Лікарська форма: спрей нашкірний, розчин.
Фармакотерапевтична група: дерматоголічні засоби. Антисептичні і дезінфікуючі засоби. Хлоргексидин, комбінації. Код АТХ D08A C52.
Категорія відпуску: без рецепта.

- (59) Господарська діяльність ТОВ «Байер» з реалізації Спрею «Бепантен® Плюс» супроводжується використанням знака для товарів і послуг № 308714 від 24.11.2021

(словесне позначення **БЕПАНТЕН**).

- (60) Спрей «Бепантен® Плюс» представлений у такому оформленні:


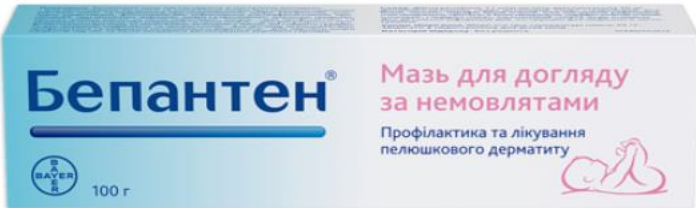
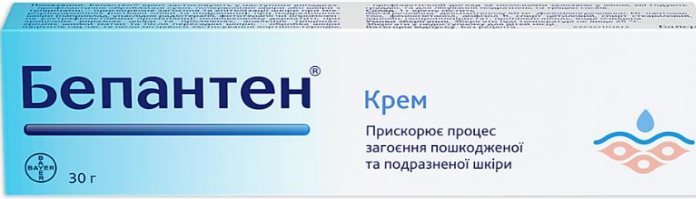


Фотокопія 1

- (61) Відповідно до фотокопії 1 упаковка Спрею «Бепантен® Плюс» має таке оформлення:
- упаковка має форму прямокутного паралелепіпеда, видовженого по вертикалі;
 - лицева сторона упаковки умовно розділена на дві частини: верхня – блакитного кольору, нижня – білого. При цьому упаковка не має чіткого відокремлення між кольорами: блакитний колір верхньої частини упаковки плавно переходить у білий колір нижньої частини упаковки;
 - словесне позначення «Бепантен® Плюс» розміщене вертикально в лівій частині упаковки; перша частина цього позначення, а саме словесне позначення «Бепантен®» виконане синім кольором, інша частина, а саме словесне позначення «Плюс» – помаранчевим;
 - знак підкреслення (нижня лінія), що розташований під словесним позначенням «Бепантен® Плюс», відображений у темно-синьому кольорі з переходом до світло-синього;
 - словесне позначення «Антисептик» (стосується фармакотерапевтичної групи лікарського засобу) наведене білим шрифтом у прямокутній фігурі на синьому фоні та розміщене горизонтально по центру упаковки під назвою лікарського засобу;
 - словесне позначення «Спрей для загоєння ран» наведене помаранчевим кольором та розміщене поруч зі словесним позначенням «Антисептик», що стосується фармакотерапевтичної групи лікарського засобу;

- зображувальне позначення помаранчевого кольору у вигляді хреста розташоване праворуч біля словесних позначень, що стосуються фармакотерапевтичної групи лікарського засобу та показань до його застосування.
- (62) Дизайн макета оформлення упаковки Спрею «Бепантен® Плюс» затверджено Заявником «**інформація з обмеженим доступом**». У той же час «**інформація з обмеженим доступом**» до макета упаковки вносились зміни. При цьому маркування, розміщення позначень та написів на упаковці, кольорова гама упаковки змін не зазнали. Вказане підтверджується, «**інформація з обмеженим доступом**».
- (63) Тобто із часу створення макета оформлення упаковки Спрею «Бепантен® Плюс» та початку його реалізації в Україні дизайн упаковок Спрею «Бепантен® Плюс» суттєво не змінювався.
- (64) Крім того, упаковки інших лікарських засобів, які реалізуються ТОВ «Байер» в Україні під позначенням «Бепантен», були оформлені у схожому стилі з оформленням упаковки Спрею «Бепантен® Плюс» (див. таблицю 1):

Таблиця 1

Бепантен® Плюс крем	 <p>АНТИСЕПТИК Бепантен® Плюс Крем для загоєння ран Дезинфікує та сприяє загоєнню ран, подряпин та порізів</p>
Бепантен® Мазь	 <p>Бепантен® Мазь для догляду за немовлятами Профілактика та лікування пелюшкового дерматиту</p>
Бепантен® Крем	 <p>Бепантен® Крем Прискорює процес загоєння пошкодженої та подразненої шкіри</p>

- (65) Заявником за період випуску Спрею «Бепантен® Плюс» напрацьовано відповідну ділову репутацію на ринках лікарських засобів, зокрема щодо оформлення упаковки, зазначеного на фотокопії 1 (пункт 60 цього рішення).
- (66) Так, відповідно до інформації, наданої ТОВ «Байер» у Заяві, Заявник брав участь у щорічному конкурсі професіоналів фармацевтичної галузі України «Панацея 2021», у якому ряд лікарських засобів Заявника, серед яких міститься бренд Бепантен, посіли перші позиції в номінації «Безрецептурний препарат року». Також лікарський засіб «Бепантен® Плюс» є одним із переможців конкурсу Effie Awards Ukraine 2021.

- (67) Крім того, Заявником здійснюється рекламування лікарських засобів під позначенням Бепантен, у тому числі і Спрею «Бепантен® Плюс».
- (68) Відповідно до інформації та документів, наданих ТОВ «Байєр» Комітету листом від 15.08.2022 № Ext-22/0259 (вх. Комітету № 8-09/385-кі від 18.08.2022), його витрати на рекламування лікарських засобів під позначенням «Бепантен» становили: **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (69) Отже, дії ТОВ «Байєр» щодо просування лікарських засобів під позначенням «Бепантен», зокрема Спрею «Бепантен® Плюс», з оригінальним дизайном, упаковкою на ринку, а також вкладення коштів у рекламу продукції забезпечили цінність та популярність цього лікарського засобу у відповідному оформленні упаковки.
- (70) У червні 2021 року Заявнику стало відомо про реалізацію в Україні ТОВ «ФК «Здоров'я» лікарського засобу «Пантенол Плюс» (реєстраційне посвідчення UA/17308/01/01) (далі – Спрей «Пантенол Плюс»).
- (71) Вказаний лікарський засіб реалізувався ТОВ «ФК «Здоров'я» в аналогічних зі Спреєм «Бепантен® Плюс» лікарській формі (спрей нашкірний, розчин 30 мл) та складом [діючі речовини: декспантенол, хлоргексидину диглюконат (біглюконат)].
- (72) За поясненнями Заявника, **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (73) На думку Заявника, оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс» схоже до ступеня змішування з оформленням упаковки Спрею «Бепантен® Плюс».
- (74) При цьому ТОВ «Байєр» не надавало дозволу ТОВ «ФК «Здоров'я» на використання оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс», схожого на оформлення упаковки Спрею «Бепантен® Плюс».
- (75) За інформацією Заявника, **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (76) Крім того, Заявник надав Комітету **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (77) З огляду на зазначене, Заявник вважає, що в діях ТОВ «ФК «Здоров'я» містяться ознаки порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання без дозволу (згоди) Заявника оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс», схожого на оформлення упаковки Спрею «Бепантен® Плюс», яке ТОВ «Байєр» раніше за ТОВ «ФК «Здоров'я» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю Заявника.

4.2. Обставини, повідомлені ТОВ «ФК «Здоров'я»

- (78) Відповідно до інформації, наданої Товариством у Відповіді 1, господарська діяльність ТОВ «ФК «Здоров'я» з виробництва та реалізації лікарського засобу «Пантенол Плюс» у формі спрею нашкірного, розчину 30 мл (реєстраційне посвідчення UA/17308/01/01) розпочалась **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (79) Відповідно до Інструкції для медичного застосування Спрею «Бепантен® Плюс»:
Склад: *діючі речовини*: декспантенол, хлоргексидину диглюконат; 1 мл препарату містить декспантенолу 50 мг; хлоргексидину диглюконату 5 мг;
допоміжні речовини: DL-пантолактон, макроголу лауриловий ефір, етанол 96 %, вода очищена.

Лікарська форма: спрей наскірний, розчин.

Фармакотерапевтична група: дерматологічні засоби. Антисептичні і дезінфікуючі засоби. Хлоргексидин, комбінації. Код АТХ D08A C52.

Категорія відпуску: без рецепта.

- (80) Оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс» виробництва ТОВ «ФК «Здоров'я» має такий вигляд (див. фотокопію 2):



Фотокопія 2

- (81) З оформлення Спрею «Пантенол Плюс» вбачається таке:
- упаковка має форму прямокутного паралелепіпеда, видовженого по вертикалі;
 - лицева сторона упаковки умовно розділена на дві частини: верхня – блакитного кольору, нижня – білого. При цьому упаковка не має чіткого відокремлення між кольорами: блакитний колір верхньої частини упаковки плавно переходить у білий колір нижньої частини упаковки;
 - словесне позначення «Пантенол Плюс» розміщене вертикально в лівій частині упаковки; перша частина цього позначення, а саме словесне позначення «Пантенол» виконане синім кольором; інша частина, а саме словесне позначення «Плюс» – помаранчевим;
 - знак підкреслення (нижня лінія), що розташований під словесним позначенням «Пантенол Плюс», відображений у світло-синьому кольорі з переходом до темно-синього;
 - словесне позначення «Антисептичний і дезінфікуючий засіб» (стосується фармакотерапевтичної групи лікарського засобу) наведене білим шрифтом у прямокутній фігурі на синьому фоні та розміщене горизонтально в нижній частині упаковки під назвою лікарського засобу;

- словесне позначення «Поверхневі ураження шкіри» наведене помаранчевим кольором та розміщене поруч зі словесним позначенням «Антисептичний і дезінфікуючий засіб», що стосується фармакотерапевтичної групи лікарського засобу;
 - зображувальне позначення помаранчевого кольору у вигляді хреста розташоване праворуч біля словесних позначень, що стосуються фармакотерапевтичної групи лікарського засобу та показань до його застосування.
- (82) Замовником, розробником і виробником оригінал-макетів упаковок Спрею «Пантенол Плюс» є **«інформація з обмеженим доступом»**, що підтверджується **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (83) За повідомленою ТОВ «ФК «Здоров'я» інформацією у Відповіді 1, відповідальність за інформацію та позначення, розміщені на упаковках Спрею «Пантенол Плюс», та оформлення його упаковки несе **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (84) **«Інформація з обмеженим доступом»**.
- (85) За інформацією, наданою Товариством у Відповіді 1, ТОВ «ФК «Здоров'я» здійснювало реалізацію Спрею «Пантенол Плюс» у наведеному оформленні протягом **«інформація з обмеженим доступом»**, що підтверджується **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (86) Так, на підтвердження дати, з якої Товариство вперше почало реалізацію Спрею «Пантенол Плюс» в оформленні, зазначеному на фотокопії 2 **«інформація з обмеженим доступом»**, ТОВ «ФК «Здоров'я» надало **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (87) Загальні обсяги реалізації лікарського засобу «Пантенол Плюс» за періоди: **«інформація з обмеженим доступом»** становили **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (88) Отже, Заявник раніше за Відповідача розпочав реалізацію Спрею «Бепантен® Плюс» у наведеному вище оформленні упаковки на території України (див. фотокопію 1, зазначену в пункті 60 цього рішення).
- (89) Відповідно до інформації, повідомленої Товариством у Відповіді 1, ТОВ «ФК «Здоров'я» **«інформація з обмеженим доступом»** здійснювало реалізацію інших лікарських засобів під позначенням «Пантенол» з діючою речовиною декспантенол (проте в іншій формі випуску), оформлення упаковок яких виглядає таким чином (див. таблицю 2):

<p>Пантенол-Здоров'я (крем для зовнішнього застосування, 15 г (g))</p>	
<p>Пантенол-Здоров'я (крем для зовнішнього застосування, 30 г (g))</p>	

- (90) Наведені оформлення лікарських засобів під позначенням «Пантенол» мають своє оригінальне оформлення упаковки, яке суттєво відрізняється від оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс» (див. фотокопію 2, зазначену в пункті 80 цього рішення).
- (91) У Відповіді 1 Товариство зазначило, що «інформація з обмеженим доступом». На підтвердження вказаного Товариство надало: «інформація з обмеженим доступом».
- (92) «Інформація з обмеженим доступом».
- (93) Таким чином, ТОВ «ФК «Здоров'я» припинило використання в господарській діяльності оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс» (див. фотокопію 2, зазначену в пункті 80 цього рішення).

4.3. Обставини, встановлені Комітетом за результатами аналізу оформлення упаковок Спрею «Пантенол Плюс» та Спрею «Бепантен® Плюс»

(94) При порівнянні оформлення упаковок Спрею «Пантенол Плюс» та Спрею «Бепантен® Плюс» встановлено таке:

Оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс»	Оформлення упаковки Спрею «Бепантен® Плюс»
	

- упаковки мають однакову форму прямокутного паралелепіпеда, видовженого по вертикалі, проте відрізняються за розміром;
- схожий загальний фон упаковок та поєднання кольорів: домінуючими кольорами обох упаковок є блакитний та білий. При цьому обидві упаковки не мають чіткого відокремлення між кольорами: блакитний колір верхніх частин упаковок плавно переходить у білий колір нижніх частин упаковок;
- у лівих частинах упаковок вертикально розміщені словесні позначення, що становлять назви лікарських засобів («Пантенол Плюс» та «Бепантен® Плюс»). Перші частини цих позначень, а саме словесні позначення «Пантенол» та «Бепантен®» виконані синім кольором, інші частини, а саме словесні позначення «Плюс» та «Плюс» виконані в різних відтінках помаранчевого кольору;
- наявність знаків підкреслень (нижніх ліній) під позначеннями, що становлять назви лікарських засобів, які незначною мірою відрізняються і виконані в різних

відтінках синього кольору;

- словесні позначення, що стосуються фармакотерапевтичної групи лікарських засобів («Антисептичний і дезінфікуючий засіб» та «Антисептик»), наведені білим шрифтом у прямокутних фігурах на синьому фоні та розміщені горизонтально по центру упаковок під назвами лікарських засобів;

- словесні позначення, що стосуються призначення і дії лікарських засобів («Поверхневі ураження шкіри» та «Спрей для загоєння ран»), виконані в різних відтінках помаранчевого кольору та розміщені поруч зі словесними позначеннями, що стосуються фармакотерапевтичної групи лікарських засобів;

- наявність зображувальних позначень, виконаних у різних відтінках помаранчевого кольору у вигляді хреста, розташовані праворуч біля словесних позначень, що стосуються фармакотерапевтичної групи лікарських засобів та показань до їх застосування.

- (95) Отже, основні (відмітні) елементи порівнюваних упаковок є схожими та розміщуються ідентично на площині упаковок, у тих самих зонах. Крім того, упаковки мають схожу кольорову гаму.
- (96) Тобто на упаковці Спрею «Пантенол Плюс» використовується такий самий загальний підхід до зовнішнього оформлення як і на упаковці Спрею «Бепантен® Плюс». Через що вони створюють враження схожості від їх сприйняття, яке ґрунтується на комплексі таких факторів: використання схожих і другорядних елементів; схожого розташування відповідних елементів у площині упаковок; використання схожої кольорової гами.
- (97) У той же час деякі відмінності між порівнюваними упаковками не є такими, що суттєво впливають на формування зовнішнього вигляду упаковок, оскільки при визначенні схожості порівнювані упаковки повинні розглядатися в цілому. При цьому вирішальне значення має перше зорове враження, що створюється даними об'єктами. Саме перше зорове сприйняття будь-якого об'єкта найшвидше впливає на свідомість людини.
- (98) Отже, оформлення упаковок Спрею «Пантенол Плюс» та Спрею «Бепантен® Плюс» містить значну кількість схожих елементів, що дає підстави стверджувати, що оформлення упаковок є схожими настільки, що їх можна сплутати, за рахунок загальної композиції елементів, графічного вирішення та просторового розміщення основних написів та зображень, загального кольорового вирішення.

4.4. Обставини, встановлені за результатами аналізу соціологічного опитування, наданого Заявником

- (99) Щодо наявності схожості між оформленнями упаковок Спрею «Пантенол Плюс» та Спрею «Бепантен® Плюс» ТОВ «Байер» надало Комітету результати соціологічного обстеження споживацьких установок та практик відвідувачів аптек, оцінки особливостей сприйняття, усвідомленості вибору та характеристик окремого товару, проведеного громадською організацією «Центр «Соціальний моніторинг» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) (1047 респондентів віком від 18 років у 5 регіонах України) (далі – Соціологічне опитування).

(100) Відповідно до висновків, отриманих за результатами проведеного Соціологічного опитування, зокрема:

- На пряме запитання щодо подібності або неподібності упаковок препаратів двох виробників (за умов відсутності на них логотипів виробників) більше двох третин опитаних (63,1%) відповіли, що вважають упаковки подібними. З тим, що упаковки подібні згодна переважна більшість представників всіх без винятку соціально-демографічних груп та регіонів.
- Переважна більшість споживачів вважає, що всі важливі елементи упаковки, її оформлення та кольорова гама тощо є подібними/схожими:
 - 80,0% вважають схожою кольорову гаму, у якій виконана упаковка препаратів;
 - 62,2% вважають схожими назви препаратів;
 - 89,2% вважають схожим розміщення назв препаратів на упаковці.
- Споживачі вважають схожими/подібними між собою:
 - кольори, використані в назвах препаратів (77,4%);
 - елементи оформлення, такі як лінії, підкреслення, виділення, геометричні фігури (76,3%);
 - кольори оформлення упаковки в цілому (кольорова гама, кольорові переходи, фон) (80,7%);
 - шрифти, якими зроблені надписи на упаковці (59,3%).
- Дизайн та оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс» сприймається пересічним споживачем як схожий на дизайн та оформлення упаковки Спрею «Бепантен® Плюс». Переважна більшість (68,1%) вважають дані упаковки схожими між собою.

(101) Отже, відповідно до висновків Соціологічного опитування переважна більшість споживачів вважає, що всі важливі елементи упаковок Спрею «Пантенол Плюс» та Спрею «Бепантен® Плюс», їх оформлення та кольорова гама тощо є подібними/схожими.

4.5. Обставини, встановлені за результатами проведеного Комітетом опитування споживачів

(102) З метою отримання додаткових доказів для встановлення фактичних обставин справи № 127-26.4/64-22 Східним, Південно-східним, Південно-західним, Західним, Північним, Південним Відділеннями проведено опитування споживачів.

(103) Кількість споживачів, залучених до опитування: 301 особа.

(104) За результатами опитування встановлено таке:

- 63% (191 особа) опитаних споживачів вважають, що оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс» схоже з оформленням упаковки Спрею «Бепантен® Плюс» настільки, що їх можна сплутати;
- 37% (110 осіб) опитаних споживачів відповіли, що на їх погляд оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс» не схоже з оформленням упаковки Спрею «Бепантен® Плюс» настільки, що їх можна сплутати;
- 51% (153 осіб) опитаних споживачів могли б придбати Спрей «Пантенол Плюс» замість Спрею «Бепантен® Плюс» внаслідок їх сплутування;

- 49% (148 особа) опитаних споживачів не придбали б Спрей «Пантенол Плюс» замість Спрею «Бепантен® Плюс» внаслідок їх сплутування.

(105) Таким чином, відповідно до результатів опитування споживачів, проведеного Відділеннями, значна частина споживачів може сплутати Спрей «Пантенол Плюс» зі Спреєм «Бепантен® Плюс», внаслідок виникнення асоціативного зв'язку між лікарським засобом (Спрей «Пантенол Плюс») Відповідача та лікарським засобом (Спрей «Бепантен® Плюс») Заявника та схожості вказаних лікарських засобів між собою. Вказане може призвести до змішування діяльності зазначених суб'єктів господарювання.

4.6. Обставини, встановлені за результатами дослідження діяльності інших суб'єктів господарювання, що здійснюють господарську діяльність на ринках лікарських засобів

(106) Згідно з інформацією з Єдиного державного реєстру численна кількість суб'єктів господарювання здійснюють тотожні види діяльності, що й Заявник та Товариство (код КВЕД *«інформація, доступ до якої обмежено»*).

(107) Так, на ринках лікарських засобів здійснюють діяльність, зокрема такі суб'єкти господарювання:

- товариство з обмеженою відповідальністю «МІКРОФАРМ» (далі – ТОВ «МІКРОФАРМ») (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*);

- товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕРНОФАРМ» (далі – ТОВ «ТЕРНОФАРМ») (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*);

- товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕВА УКРАЇНА» (далі – ТОВ «ТЕВА УКРАЇНА») (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*);

- приватне акціонерне товариство «ФІТОФАРМ» (далі – ПрАТ «ФІТОФАРМ») (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*);

- акціонерне товариство «КИЇВМЕДПРЕПАРАТ» (далі – АТ «КИЇВМЕДПРЕПАРАТ») (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) тощо.

(108) Отже, ринки лікарських засобів, на яких діють ТОВ «Байер» та «ФК «Здоров'я», є конкурентними.

(109) В аптечних закладах України присутні лікарські засоби вказаних суб'єктів господарювання, які містять однакову діючу речовину (декспантенол) та мають схожі показання для застосування (зокрема, різні ушкодження шкіри та слизових оболонок, у тому числі при саднах, опіках, подразненнях шкіри; профілактика та лікування потрісканої або шершавої та сухої шкіри), проте випускаються в різних лікарських формах.

(110) Упаковки цих лікарських засобів мають такий дизайн (див. таблицю 3):

Таблиця 3

№	Назва суб'єкта господарювання (код ЄДРПОУ)	Оформлення упаковки лікарського засобу
1	ТОВ «МІКРОФАРМ» (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено»)	 <p>Ранозагоювальний засіб PANTHENOL aerosol Піна на шкірні, 50 мг/г (mg/g) аерозоль 116 г (g) Пантенол</p>
2	ТОВ «ТЕРНОФАРМ» (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено»)	 <p>ПАНТЕНОЛ ПЛЮС PANTHENOL PLUS КРЕМ Дезинфікує та сприяє загоєнню ран та опіків.</p>
3	ТОВ «ТЕВА Україна» (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено»)	 <p>teva Пантенол-Тева Лікарський засіб, що сприяє загоєнню ран та опіків 35 г (g) мазь 5 %</p>
4	ПрАТ «ФІТОФАРМ» (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено»)	 <p>Засіб для лікування ран та виразкових уражень Пантекрем® Panthecrem Крем 5% 30 г (g)</p>
5	АТ «КИЇВМЕДПРЕПАРАТ» (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено»)	 <p>РЯТІВНИК® ARTERIUM ПОКАЗАННЯ ДЛЯ ЗАСТОСУВАННЯ: - ПОВЕРХНЄВІ УРАЖЕННЯ ШКОРИ БУДЬ-ЯКОГО ПОХОДЖЕННЯ, ПРИ ЯКОХ ІСНУЄ РИЗИК ІНФЕКЦІЇ; - ПОДРЯПЛИВИ, ПОРІЗКИ, РОЗЧІСКИ, ТРИЩАПИ ШКОРИ, ОПІКИ, ГНІЙНИКИ, ДЕРМАТИТ; - ХРОНІЧНІ УРАЖЕННЯ ШКОРИ, ТАКІ ЯК ТРОФІЧНІ ВИРАЗКИ НІГ ТА ПРОЛЕЖІ; - ІНФЕКЦІЇ ШКОРИ, НАЛЗУКЛАД, ВТОРИННО-ІНФЕКЦІЙНА ЕКЗЕМА ТА НЕЙРОДЕРМАТ; - ТРИЩАПИ СОСКІВ У ЖІНОК, ЯКІ ГОДУЮТЬ ГРУДІ; - МАЛОІНВАЗИВНА ХІРУРГІЯ: ТРАВМИ ТА ХІРУРГІЧНІ РАНИ.</p>

- (111) Аналіз зовнішнього оформлення упаковок зазначених лікарських засобів свідчить про те, що кожному наведеному лікарському засобу притаманне своє оригінальне оформлення упаковки, зокрема, загальна композиція етикетки, основний фон, розміщення основних написів та зображень, окремих елементів, використання відповідної гами кольорів, що забезпечує розпізнавальну здатність кожного такого засобу та визначає оригінальність їхнього дизайну.
- (112) Таким чином, наведені лікарські засоби мають своє оригінальне оформлення упаковки, що відрізняє його від оформлення упаковки Спрею «Бепантен® Плюс», реалізацію якого здійснює ТОВ «Байер», та виключає змішування діяльності між цими суб'єктами господарювання.

5. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА ТА ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (113) ТОВ «Байер» та ТОВ «ФК «Здоров'я» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», здійснюють господарську діяльність на одному ринку, мають спільне коло споживачів та пропонують товари, подібні за призначенням та споживчими властивостями, а отже є конкурентами.
- (114) Заявник розпочав реалізацію Спрею «Бепантен® Плюс» в оформленні упаковки, наведеному на фотокопії 1, **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (115) У той же час Товариство вперше здійснило реалізацію Спрею «Пантенол Плюс» в оформленні упаковки, наведеному на фотокопії 2, **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (116) Тобто ТОВ «Байер» раніше за ТОВ «ФК «Здоров'я» почало здійснювати реалізацію Спрею «Бепантен® Плюс» у наведеному вище оформленні упаковки на території України.
- (117) ТОВ «Байер» не надавало дозволу ТОВ «ФК «Здоров'я» на використання схожого зовнішнього оформлення упаковки Спрею «Бепантен® Плюс».
- (118) Комітет встановив, що оформлення упаковок Спрею «Бепантен® Плюс» та Спрею «Пантенол Плюс» є схожими між собою за:
- основним фоном;
 - загальною композицією упаковок;
 - розміщенням основних позначень та окремих елементів;
 - використанням схожої гами кольорів.
- (119) При цьому склад двох лікарських засобів ідентичний. Лікарський засіб «Бепантен® Плюс» та лікарський засіб «Пантенол Плюс» належать до однієї фармакотерапевтичної групи: дерматологічні засоби; антисептичні і дезінфікуючі засоби; хлоргексидин, комбінації; код АТХ D08A C52. Тобто вони можуть бути взаємозамінними.
- (120) Заявник вкладав кошти в рекламування лікарських засобів під позначенням «Бепантен Плюс» (в т. ч. Спрею «Бепантен® Плюс»). Тривалий та безперервний строк їх реалізації (в т. ч. Спрею «Бепантен® Плюс») допомогли Заявнику здобути значну кількість споживачів та набути позитивної ділової репутації. У свою чергу Відповідач, **«інформація з обмеженим доступом»**.

- (121) Таким чином, Відповідач, використовуючи напрацьовану репутацію Заявника із відповідним оформленням упаковок Спрею «Бепантен® Плюс», міг отримати неправомірні переваги в конкуренції від використання схожого оформлення упаковок Спрею «Пантенол Плюс» без дозволу (згоди) Заявника, який раніше почав використовувати таке зовнішнє оформлення упаковок Спрею «Бепантен® Плюс» у господарській діяльності та здобув від початку використання такого оформлення упаковок ділову репутацію на відповідному ринку.
- (122) Зазначене могло призвести до того, що споживач під час вибору лікарських засобів міг обмежуватись лише візуальним сприйняттям оформлення упаковки, що, у свою чергу, могло призвести до сприйняття Спрею «Пантенол Плюс» як такого, що належить безпосередньо ТОВ «Байер».
- (123) Як свідчать результати опитування споживачів, проведеного Комітетом, значна частина споживачів може сплутати Спрей «Пантенол Плюс» зі Спреєм «Бепантен® Плюс», внаслідок виникнення асоціативного зв'язку між лікарським засобом (Спрей «Пантенол Плюс») Відповідача та лікарським засобом (Спрей «Бепантен® Плюс») Заявника та внаслідок схожості вказаних лікарських засобів між собою.
- (124) Таким чином, використання Відповідачем відповідного оформлення Спрею «Пантенол Плюс» могло призвести до змішування діяльності Відповідача з діяльністю Заявника внаслідок використання ділової репутації, напрацьованої останнім.
- (125) Отже, дії ТОВ «ФК «Здоров'я» у вигляді використання без дозволу (згоди) Заявника оформлення упаковки Спрею «Пантенол Плюс», схожого на оформлення упаковки Спрею «Бепантен® Плюс», яке ТОВ «Байер» раніше за Товариство почало використовувати в господарській діяльності, що могло призвести до змішування з діяльністю Заявника, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

6. ЗАУВАЖЕННЯ ТА ЗАПЕРЕЧЕННЯ НА ПОДАННЯ З ПОПЕРЕДНІМИ ВИСНОВКАМИ У СПРАВІ

- (126) Зауважень та заперечень на Подання з попередніми висновками у справі від ТОВ «Байер» до Комітету не надходило.
- (127) ТОВ «ФК «Здоров'я» листом від 05.12.2023 № 7335/3 (вх. Комітету № 8-04/14440 від 05.12.2023) надало таку інформацію на Подання з попередніми висновками.
- (128) ТОВ «ФК «Здоров'я», посилаючись на положення Рекомендаційних роз'яснень від 09.08.2016 № 39-рр «Щодо застосування положень частини другої, п'ятої та шостої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції, частин першої та другої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», зазначило, що визнає факт здійснення ним реалізації Спрею «Пантенол Плюс» у періоди: **«інформація з обмеженим доступом»** на загальну суму **«інформація з обмеженим доступом»** та просить врахувати при визначенні розміру штрафу інформацію про обсяги реалізації Спрею «Пантенол Плюс».
- (129) Окремо ТОВ «ФК «Здоров'я» звернуло увагу на те, що під час розгляду справи № 127-26.4/64-22 воно надавало інформацію на всі вимоги Комітету вчасно та в повному обсязі і просить визнати це як пом'якшуючу обставину. Зокрема, Відповідач

наголосив на тому, що у Відповіді 1 він повідомив Комітет про те, що з **«інформація з обмеженим доступом»** кардинально змінено упаковку Спрею «Пантенол Плюс» та з **«інформація з обмеженим доступом»** ТОВ «ФК «Здоров'я» взагалі припинено виробництво цього лікарського засобу.

- (130) Враховуючи викладене, Відповідач просить прийняти рішення про накладення мінімального розміру штрафних санкцій.
- (131) Таким чином, ТОВ «ФК «Здоров'я» не надало заперечень щодо змісту Подання з попередніми висновками.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (132) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» недобросовісною конкуренцією є будь-які дії у конкуренції, що суперечать торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності.
- (133) Відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання імені, комерційного (фірмового) найменування, торговельної марки (знака для товарів і послуг), рекламних матеріалів, оформлення упаковки товарів і періодичних видань, інших позначень без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх або схожі на них позначення у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.
- (134) Доказами, зібраними у справі № 127-26.4/64-22, підтверджується, що дії ТОВ «ФК «Здоров'я» у вигляді неправомірного використання без дозволу (згоди) ТОВ «Байер» оформлення упаковки лікарського засобу «Пантенол Плюс», схожого на оформлення упаковки лікарського засобу «Бепантен® Плюс», яке ТОВ «Байер» раніше за ТОВ «ФК «Здоров'я» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «Байер», є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (135) Під час розгляду справи № 127-26.4/64-22 на засіданні Комітету ТОВ «ФК «Здоров'я» визнано вчинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

8. ВИЗНАЧЕННЯ ВІДПОВІДАЛЬНОСТІ ВІДПОВІДАЧА

- (136) Відповідно до статті 20 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.
- (137) Згідно зі статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» органи Комітету у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції, припинення недобросовісної конкуренції, накладання штрафів.
- (138) Відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою накладення штрафу у розмірі до п'яти відсотків доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) суб'єкта господарювання за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

(139) Відповідно до інформації, наданої Державною податковою службою України листом № 6620/5/99-00-04-03-01-05 від 26.05.2023 (вх. Комітету № 7-09/7432 від 26.05.2023), дохід (виручка) ТОВ «ФК «Здоров'я» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік становить 1 438 695 000 грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Фармацевтична компанія «Здоров'я» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання без дозволу (згоди) товариства з обмеженою відповідальністю «Байер» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) оформлення упаковки лікарського засобу «Пантенол Плюс», схожого на оформлення упаковки лікарського засобу «Бепантен® Плюс», яке товариство з обмеженою відповідальністю «Байер» раніше за товариство з обмеженою відповідальністю «Фармацевтична компанія «Здоров'я» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю товариства з обмеженою відповідальністю «Байер».

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Фармацевтична компанія «Здоров'я» штраф у розмірі 719 348 (сімсот дев'ятнадцять тисяч триста сорок вісім) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк із дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Комітету

Павло КИРИЛЕНКО