



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

28 грудня 2023 р.

Київ

№ 404-р

Про закриття провадження
у справі

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 127-26.4/56-22 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю виробничо-торгівельна фірма «Фармаком» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) і товариством з обмеженою відповідальністю «Аптека Гаєвського» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання Управління розслідувань недобросовісної конкуренції про попередні висновки від 18.12.2023 № 127-26.4/56-22/385-спр/кі у справі № 127-26.4/56-22,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення товариством з обмеженою відповідальністю виробничо-торгівельна фірма «Фармаком» і товариством з обмеженою відповідальністю «Аптека Гаєвського» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначення «БЕТАГІН», схожого на позначення «БЕТАРГІН», яке товариство з обмеженою відповідальністю «Ворвартс Фарма» почало раніше використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю товариства з обмеженою відповідальністю «Ворвартс Фарма».

2. СТОРОНИ

- (2) Заявником є товариство з обмеженою відповідальністю «Ворвартс Фарма» (далі – Заявник, ТОВ «Ворвартс Фарма»).
- (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) Згідно з даними ЄДР одним із видів господарської діяльності Заявника є *«інформація, доступ до якої обмежено»* (код КВЕД *«інформація, доступ до якої обмежено»*).

- (5) Отже, Заявник є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (6) Відповідачем 1 є товариство з обмеженою відповідальністю виробничо-торгівельна фірма «Фармаком» (далі – Товариство 1, ТОВ ВТФ «Фармаком»), яке відповідно до відомостей з ЄДР зареєстровано *«інформація, доступ до якої обмежено»*, ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (7) Згідно з даними ЄДР ТОВ ВТФ «Фармаком» здійснює, зокрема, такі види господарської діяльності: *«інформація, доступ до якої обмежено»* (код КВЕД *«інформація, доступ до якої обмежено»*) та *«інформація, доступ до якої обмежено»* (код КВЕД *«інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (8) Отже, ТОВ ВТФ «Фармаком» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (9) Відповідачем 2 є товариство з обмеженою відповідальністю «Аптека Гаєвського» (далі – Товариство 2, ТОВ «Аптека Гаєвського») (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*), яке відповідно до відомостей з ЄДР зареєстровано *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (10) Відповідно до даних з ЄДР ТОВ «Аптека Гаєвського» здійснює, зокрема, такі види господарської діяльності: *«інформація, доступ до якої обмежено»* (код КВЕД *«інформація, доступ до якої обмежено»*) та *«інформація, доступ до якої обмежено»* (код КВЕД *«інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (11) Отже, ТОВ «Аптека Гаєвського» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (12) До Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) надійшла заява ТОВ «Ворвартс Фарма» від 08.12.2021 № 01-08/12/21 (вх. Комітету № 8-01/476-АМ від 13.12.2021) (далі – Заява) про порушення ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначення «БЕТАГІН».
- (13) Заяву залишено без руху листом заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 22.12.2021 № 127-26/09-18358, на який Заявник надав інформацію та копії документів листом від 03.02.2022 № 01-03/02/22 (вх. Комітету № 8-09/1670 від 08.02.2022).
- (14) 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 від 24.02.2022 № 2102-ІХ, 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 Комітет зупинив розгляд заяв про захист прав/про недобросовісну конкуренцію, поданих до Комітету та рішення щодо 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 зупинено відповідно до Розпорядження

№ 1-рп.

- (15) 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 поновлено.
- (16) Листом заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 27.07.2022 № 127-26.4/09-1117е строк розгляду Заяви продовжено на 60 календарних днів.
- (17) До ТОВ ВТФ «Фармаком» надіслано вимогу заступника Голови Комітету – державного уповноваженого № 127-26.4/09-1122е від 28.07.2022 про надання інформації (далі – Вимога 1), яку відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515103247 Товариство 1 отримало 04.08.2022.
- (18) Листом від 19.08.2022 № 206 (вх. Комітету № 8-09/6260 від 26.08.2022) Товариство 1 звернулося до Комітету з клопотанням щодо продовження строку надання інформації на Вимогу 1.
- (19) До ТОВ ВТФ «Фармаком» надіслано лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 31.08.2022 № 127-26.4/09-1613е про продовження строку надання інформації на Вимогу 1.
- (20) Відповідь ТОВ ВТФ «Фармаком» на Вимогу 1 надана Комітету листом від 13.09.2022 № 209 (вх. Комітету № 8-01/6961 від 16.09.2022) (далі – Відповідь 1).
- (21) До ТОВ «Аптека Гаєвського» надіслано вимогу заступника Голови Комітету – державного уповноваженого № 127-26.4/09-1118е від 27.07.2022 про надання інформації (далі – Вимога 2), яку Товариство 2 отримало 12.08.2022.
- (22) Листом від 22.08.2022 № 596 (вх. Комітету № 8-09/6086 від 26.08.2022) ТОВ «Аптека Гаєвського» звернулося до Комітету з клопотанням щодо продовження строку надання інформації на Вимогу 2.
- (23) До ТОВ «Аптека Гаєвського» надіслано лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 25.08.2022 № 127-26.4/09-1516е про продовження строку надання інформації на Вимогу 2.
- (24) Відповідь ТОВ «Аптека Гаєвського» на Вимогу 2 надана Комітету листом від 07.09.2022 № 637 (вх. Комітету № 8-01/6743 від 12.09.2022) (далі – Відповідь 2).
- (25) Розпорядженням заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 23.09.2022 № 09/206-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/56-22 за ознаками вчинення ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» (далі – Розпорядження № 09/206-р).
- (26) Заявнику надіслано копію Розпорядження № 09/206-р листом від 27.09.2022 № 127-26.4/09-2150е, який відповідно до рекомендованих повідомлень про вручення поштових відправлень № 0303515300891 та № 0303515300905 Заявник отримав 04.10.2022, представник Заявника – 05.10.2022.
- (27) ТОВ ВТФ «Фармаком» надіслано копію Розпорядження № 09/206-р листом від 27.09.2022 № 127-26.4/09-2149е, який відповідно до рекомендованого

повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515301510 Товариство отримало 1 04.10.2022.

- (28) ТОВ «Аптека Гаєвського» надіслано копію Розпорядження № 09/206-р листом від 27.09.2022 № 127-26.4/09-2151е, який відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515301359 Товариство отримало 2 03.10.2022.
- (29) До ТОВ «Аптека Гаєвського» надіслано вимогу заступника Голови Комітету – державного уповноваженого № 127-26.4/09-2579е від 20.10.2022 про надання інформації (далі – Вимога 3), яку відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515295316 Товариство 2 отримало 25.10.2022.
- (30) Відповідь ТОВ «Аптека Гаєвського» на Вимогу 3 надало листом від 09.11.2022 № 956 (вх. Комітету № 8-01/8981 від 14.11.2022) (далі – Відповідь 3).
- (31) Дорученням Голови Комітету від 20.01.2023 № 13-09/23 міжобласним територіальним відділенням Комітету (далі – Відділення) доручено провести опитування споживачів.
- (32) Східне Відділення листом від 10.02.2023 № 70-02/94е (вх. Комітету № 70-01/529 від 13.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (33) Західне Відділення листом від 10.02.2023 № 63-02/92е (вх. Комітету № 63-01/569 від 16.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (34) Південне Відділення листом від 13.02.2023 № 65-02/75е (вх. Комітету № 65-01/586 від 17.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (35) Північне Відділення листом від 20.02.2023 № 60-02/183е (вх. Комітету № 60-01/631 від 21.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (36) Південно-західне Відділення листом від 17.02.2023 № 72-02/125е (вх. Комітету № 72-01/651 від 22.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (37) Південно-східне Відділення листом від 20.02.2023 № 54-02/327 (вх. Комітету № 54-01/682 від 24.02.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (38) До ТОВ «Ворвартс Фарма», ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» надіслано лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 22.03.2023 № 127-26.4/09-5196е про участь у слуханні у справі № 127-26.4/56-22. Відповідно до рекомендованих повідомлень про вручення поштових відправлень № 0303515649940, № 0303515649894, № 0303515649908 та № 0303515649916 вказаний лист ТОВ «Ворвартс Фарма» отримало 28.03.2023, ТОВ ВТФ «Фармаком» – 30.03.2023, ТОВ «Аптека Гаєвського» – 27.03.2023 відповідно.
- (39) 03.04.2023 за участю представників ТОВ «Ворвартс Фарма» і ТОВ ВТФ «Фармаком» у приміщенні Комітету відбулося слухання у справі № 127-26.4/56-22, що підтверджується протоколом слухання від 03.04.2023 б/н.
- (40) 26.04.2023 представник Заявника ознайомився з протоколом слухання від 03.04.2023 б/н у справі № 127-26.4/56-22.
- (41) До Заявника надіслано лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 11.04.2023 № 127-26.4/09-5731е про надання інформації, який відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515626673 Заявник отримав 13.04.2023.

- (42) Відповідь на лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 11.04.2023 № 127-26.4/09-5731е про надання інформації Заявник надав Комітету листом від 02.05.2023 № 01-02/05/23 (вх. Комітету № 8-01/6413 від 02.05.2023).
- (43) До ТОВ ВТФ «Фармаком» надіслано вимогу заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 11.04.2023 № 127-26.4/09-5733е про надання інформації (далі – Вимога 4), яку відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515626100 Товариство 1 отримало 20.04.2023.
- (44) Відповідь ТОВ ВТФ «Фармаком» на Вимогу 4 надало Комітету листом від 28.04.2023 № 24 (вх. Комітету № 8-01/6427 від 02.05.2023) (далі – Відповідь 4).
- (45) До ТОВ «Аптека Гаєвського» надіслано вимогу заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 11.04.2023 № 127-26.4/09-5732е про надання інформації (далі – Вимога 5), яку відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515626169 Товариство 2 отримало 17.04.2023.
- (46) Відповідь ТОВ «Аптека Гаєвського» на Вимогу 5 надало Комітету листом від 26.04.2023 № 365 (вх. Комітету № 8-01/6386 від 01.05.2023) (далі – Відповідь 5).
- (47) До Державної податкової служби України направлено лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 28.04.2023 № 127-26.4/09-6341е про надання інформації, на який Державна податкова служба України надала відповідь листом від 12.05.2023 № 6050/5/99-00-04-03-01-05 (вх. Комітету № 7-09/6961 від 15.05.2023).
- (48) До Комітету від Заявника надійшла відмова від Заяви (лист від 07.06.2023 № 01-07/06/23 (вх. Комітету № 8-01/7977 від 09.06.2023)).
- (49) До Заявника надіслано лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 14.06.2023 № 127-26.4/09-7602е щодо підтвердження повноважень представника ТОВ «Ворвартс Фарма» вчиняти від його імені дії, пов'язані з відмовою від Заяви.
- (50) Відповідь на лист заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 14.06.2023 № 127-26.4/09-7602е Заявник надав Комітету листом від 23.06.2023 № 01-23/06/23 (вх. Комітету № 8-09/8574 від 26.06.2023).
- (51) Дорученням Голови Комітету від 09.10.2023 № 13-01/618 Східному, Південно-східному, Південно-західному, Західному, Північному, Південному Відділенням доручено провести повторне опитування споживачів.
- (52) Західне Відділення листом від 13.10.2023 № 63-02/863е (вх. Комітету № 63-01/4011 від 13.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.
- (53) Північне Відділення листом від 17.10.2023 № 60-02/1977е (вх. Комітету № 60-01/4030 від 17.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.
- (54) Східне Відділення листами від 13.10.2023 № 70-02/1241е (вх. Комітету № 70-01/4008 від 13.10.2023) та від 18.10.2023 № 70-02/1267е (вх. Комітету № 70-01/4057 від 18.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.
- (55) Південно-східне Відділення листом від 17.10.2023 № 54-02/1064е (вх. Комітету № 54-01/4038 від 17.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування

- споживачів.
- (56) Південно-західне Відділення листом від 17.10.2023 № 72-02/1047е (вх. Комітету № 72-01/4041 від 25.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.
 - (57) Південне Відділення листом від 17.10.2023 № 65-02/959е (вх. Комітету № 65-01/4035 від 17.10.2023) надало результати проведеного повторного опитування споживачів.
 - (58) Листом від 18.12.2023 № 127-26.4/04-13088е до ТОВ «Ворвартс Фарма» надіслано копію витягу з подання з попередніми висновками від 18.12.2023 № 127-26.4/56-22/385-спр/кі (далі – Подання з попередніми висновками) у справі № 127-26.4/56-22, а також запропоновано взяти участь у засіданні Комітету за результатами розгляду справи № 127-26.4/56-22.
 - (59) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303516059675 лист від 18.12.2023 № 127-26.4/04-13088е ТОВ «Ворвартс Фарма» отримало 21.12.2023.
 - (60) Зауважень чи заперечень від ТОВ «Ворвартс Фарма» на Подання з попередніми висновками до Комітету не надходило.
 - (61) Листом від 18.12.2023 № 127-26.4/04-13090е до ТОВ ВТФ «Фармаком» надіслано копію витягу з Подання з попередніми висновками, а також запропоновано взяти участь у засіданні Комітету за результатами розгляду справи № 127-26.4/56-22.
 - (62) Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303516059667 лист від 18.12.2023 № 127-26.4/04-13090е Товариство 1 отримало 27.12.2023.
 - (63) Зауважень чи заперечень від Товариства 1 на Подання з попередніми висновками до Комітету не надходило.
 - (64) Листом від 18.12.2023 № 127-26.4/04-13089е до ТОВ «Аптека Гаєвського» надіслано копію витягу з Подання з попередніми висновками, а також запропоновано взяти участь у засіданні Комітету за результатами розгляду справи № 127-26.4/56-22.
 - (65) Відповідно до рекомендованих повідомлень про вручення поштових відправлень № 0303516059683 та № 0303516059691 лист від 18.12.2023 № 127-26.4/04-13089е Товариство 2 отримало 25.12.2023 та 26.12.2023.
 - (66) ТОВ «Аптека Гаєвського» листом від 26.12.2023 № 1173 (вх. Комітету № 8-04/15333 від 26.12.2023) звернулося до Комітету з проханням провести засідання Комітету за результатами розгляду справи № 127-26.4/56-22 без участі його представника, а також закрити провадження у справі № 127-26.4/56-22. При цьому зауважень чи заперечень щодо змісту Подання з попередніми висновками по суті ТОВ «Аптека Гаєвського» не надало.



4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Обставини, встановлені за результатами дослідження діяльності ТОВ «Ворвартс Фарма»

- (67) ТОВ «Ворвартс Фарма» є офіційним імпортером та дистриб'ютором дієтичних добавок під позначенням «БЕТАРГІН» на території України з 01 серпня 2018 року.

(68) Дієтичні добавки «БЕТАРГІН» виготовляються в різних формах (див. табл.):

Таблиця

<p>Дієтична добавка «БЕТАРГІН» форма випуску: 10 стіків по 10 (ml) мл розчину</p>	 <p>The image shows the packaging for Betargin 10 sticks. The box is white with blue and red accents. At the top, it says "БЕТАРГІН®" in large blue letters, with "аргінін – бетаїн BETARGIN®" in smaller orange and blue text below it. In the center, there is a graphic of a blue and yellow flag with a white cross, set against a background of blue and red brushstrokes. Below the flag, there is a small white sachet with the Betargin logo. At the bottom, it says "10 стіків по 10 ml (мл) розчину" in orange and black text, and "розчин питний" in blue italicized text below that.</p>
<p>Дієтична добавка «БЕТАРГІН» форма випуску: 20 стіків по 10 (ml) мл розчину</p>	 <p>The image shows the packaging for Betargin 20 sticks. The box is white with blue and red accents. At the top, it says "БЕТАРГІН®" in large blue letters, with "аргінін – бетаїн BETARGIN®" in smaller orange and blue text below it. In the center, there is a graphic of a blue and yellow flag with a white cross, set against a background of blue and red brushstrokes. Below the flag, there is a small white sachet with the Betargin logo. At the bottom, it says "20 стіків по 10 ml (мл) розчину" in orange and black text, and "розчин питний" in blue italicized text below that.</p>

<p>Дієтична добавка «БЕТАРГІН» форма випуску: 20 скляних контейнерів по 10 (ml) мл розчину</p>	 <p>The image shows a blue and white box for BETARGIN. The text on the box reads: «БЕТАРГІН»[®] аргінін – бетаїн BETARGIN[®]. Below the logo, it says: 20 скляних контейнерів по 10 ml (мл) розчину розчин питний.</p>
<p>Дієтична добавка «L-БЕТАРГІН» форма випуску: 20 стіків по 10 (ml) мл</p>	 <p>The image shows a white box for L-BETARGIN. The text on the box reads: L-БЕТАРГІН[®] аргінін – бетаїн – L-карнітин L-Betargin[®]. Below the logo, it says: 20 стіків по 10 ml (мл) розчин питний.</p>

- (69) За інформацією Заявника¹, виробництво дієтичних добавок під позначенням «БЕТАРГІН» здійснюють «інформація з обмеженим доступом» на замовлення «інформація з обмеженим доступом». У подальшому «інформація з обмеженим доступом» здійснюють поставку дієтичних добавок «БЕТАРГІН» ТОВ «Ворварте Фарма» на підставі ліцензійних договорів, що містяться в матеріалах справи № 127-26.4/56-22.
- (70) Господарська діяльність Заявника з реалізації дієтичних добавок під позначенням «БЕТАРГІН» розпочалась «інформація з обмеженим доступом» (що підтверджується «інформація з обмеженим доступом») та супроводжується використанням зареєстрованої торговельної марки (свідоцтво України на
- Бетаргін**
- торговельну марку № 165673 від 10.02.2013), а саме:
- (71) За інформацією Заявника, ТОВ «Ворварте Фарма» у господарській діяльності має також виключне право на торговельні марки:

- **Бетаргін** (свідоцтво України на торговельну марку № 165672

¹ Лист ТОВ «Ворварте Фарма» від 03.02.2022 № 01-03/02/22 (вх. Комітету № 8-09/1670 від 08.02.2022).

від 10.02.2013);

- **Betargin** (свідоцтво України на торговельну марку № 165674 від 10.02.2013).

- (72) Власником торговельних марок № 165673 від 10.02.2013, № 165672 від 10.02.2013 та № 165674 від 10.02.2013, які зареєстровані в Державному департаменті інтелектуальної власності в 5 класі згідно з Міжнародною класифікацією товарів та послуг, є **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (73) Зазначені торговельні марки Заявник використовує на підставі ліцензійних договорів **«інформація з обмеженим доступом»** (далі – Ліцензійні договори).
- (74) Відповідно до Ліцензійних договорів **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (75) За період випуску дієтичних добавок під позначенням «БЕТАРГІН» ТОВ «Ворвартс Фарма» напрацьовано відповідну ділову репутацію на ринку дієтичних добавок.
- (76) Так, на підтвердження рівня обізнаності споживачів щодо торговельної марки «БЕТАРГІН» ТОВ «Ворвартс Фарма» надало Комітету результати соціологічного опитування від 19 серпня 2022 року, проведеного приватним підприємством «МІЖНАРОДНА МАРКЕТИНГОВА ГРУПА КИЇВ» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*), до якого залучено 1 500 респондентів віком від 16 років (далі – Соціологічне опитування) (висновки Соціологічного опитування містяться в матеріалах справи № 127-26.4/56-22).
- (77) Відповідно до висновків, отриманих за результатами проведеного Соціологічного опитування:
- торговельна марка «БЕТАРГІН» відома для 80 % (1 200 із 1 500) опитаних респондентів, які купували дієтичні добавки або БАДи протягом останнього року;
 - 64,4 % опитаних перший раз побачили або почули про «БЕТАРГІН» 5 – 6 років тому та ще 21,9 % – 3 – 4 роки тому;
 - 82,4 % учасників опитування зазначили, що купували дієтичні добавки «БЕТАРГІН» більше одного разу;
 - джерелами інформації про товари «БЕТАРГІН» виступають Інтернет (21,9 %), працівники аптек (17,8 %) та місця продажів дієтичних добавок (17,5 %);
 - імпортером та власником прав на використання торговельної марки «БЕТАРГІН» на території України, на думку 84 % опитаних, є компанія ТОВ «Ворвартс Фарма».
- (78) Отже, позначення «БЕТАРГІН», яке використовує в господарській діяльності ТОВ «Ворвартс Фарма», є відомим в Україні.
- (79) За наданими Заявником документами, його витрати на рекламування дієтичних добавок під позначенням «БЕТАРГІН» у мережі Інтернет, на радіостанціях і телебаченні із січня 2019 року по травень 2021 року становили 14 453 696,20 грн.
- (80) Відповідно до інформації ТОВ «Ворвартс Фарма», воно не надавало іншим особам дозволу на використання в господарській діяльності позначення «БЕТАРГІН» або схожих на нього позначень.

4.2. Обставини, встановлені за результатами дослідження діяльності ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського»

- (81) За інформацією Заявника, 22 листопада 2021 року йому стало відомо про використання ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» у господарській діяльності позначення «БЕТАГІН», схожого на позначення «БЕТАРГІН», яке, як стверджує Заявник, він почав раніше використовувати в господарській діяльності. Так, в одній з аптек м. Одеси здійснювалася реалізація дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС», вартість якої становила 437 грн, що підтверджується фіскальним чеком від 22.11.2021 б/н, який міститься в матеріалах справи № 127-26.4/56-22.
- (82) Відповідно до пояснень Заявника позначення «БЕТАРГІН» та «БЕТАГІН» схожі між собою за: смисловими (семантичними), фонетичними та графічними ознаками. При цьому, за словами Заявника, дієтичні добавки «L – БЕТАРГІН» та «БЕТАГІН ПЛЮС» містили однакові компоненти (аргініну та бетаїну) та мали однакове призначення (для підтримання функції печінки, жовчовивідних шляхів і жовчного міхура).
- (83) Дієтична добавка «БЕТАГІН ПЛЮС» має таке оформлення (див. фотокопію):



Фотокопія

- (84) Виробництво дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» здійснювало ТОВ ВТФ «Фармаком» на замовлення ТОВ «Аптека Гаєвського».
- (85) Дієтична добавка «БЕТАГІН ПЛЮС» вироблялася відповідно до Технічних умов України № 15.8-30590731-017:2006, власником яких є ТОВ ВТФ «Фармаком».
- (86) За інформацією, повідомленою ТОВ «Аптека Гаєвського» у Відповіді 2, дизайн упаковки та назва дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» за весь час її реалізації не змінювалися.
- (87) ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» не здійснювали рекламування дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС».
- (88) ТОВ ВТФ «Фармаком» у Відповіді 1 зазначило, що не є розробником оформлення

упаковки дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» та змісту інформації, наведеної на ній.

- (89) Як повідомило ТОВ ВТФ «Фармаком», назву дієтичної добавки з позначенням «БЕТАГІН» обрало ТОВ «Аптека Гаєвського» та відповідальність за розміщення позначень на упаковках дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» несе ТОВ «Аптека Гаєвського», що підтверджується паспортом продукту «Бетагін плюс стік-пакет 10 мл № 20 ДД», затвердженим ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» 20.09.2021 (далі – Паспорт).
- (90) Так, відповідно до партнерської угоди б/д б/н, що є додатком до Паспорта, відповідальність щодо графічних елементів, які розміщені на упаковці, бере на себе ТОВ «Аптека Гаєвського», а ТОВ ВТФ «Фармаком» несе відповідальність за вміст стік-пакета, упакування товару.
- (91) Як повідомило ТОВ ВТФ «Фармаком» у Відповіді 4, ТОВ ВТФ «Фармаком» здійснювало замовлення поліграфічних матеріалів для пакування дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» за макетами, наданими ТОВ «Аптека Гаєвського». Пакування дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» здійснювало ТОВ ВТФ «Фармаком».
- (92) У Відповіді 2 ТОВ «Аптека Гаєвського» зазначило, що назва «БЕТАГІН ПЛЮС» погоджувалася між ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» шляхом затвердження Паспорта.
- (93) За інформацією ТОВ «Аптека Гаєвського» (Відповідь 5), відповідальність за розміщення інформації, позначень, назви дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС», оформлення упаковки (етикетки) несуть ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» спільно. У той же час у Відповіді 3 ТОВ «Аптека Гаєвського» зазначало, що відповідальним за назву дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» є тільки ТОВ «Аптека Гаєвського».
- (94) Співпраця щодо виробництва дієтичних добавок між ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» здійснюється на підставі договору від 25.01.2017 № 44 (далі – Договір), укладеного між вказаними суб'єктами господарювання, предметом якого є виконання робіт із виготовлення, фасування, маркування та пакування – Добавки дієтичні серії «Карбоактив» відповідно до чинного ТУ У 15.8-31557669-001:2004 «Добавки дієтичні серії Карбоактив. Технічні умови».
- (95) На підставі Договору між ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» підписано додаткові угоди. Так, виробництво дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» здійснювалося на підставі додаткової угоди від 20.09.2021 б/н до Договору, укладеної між ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» (далі – Додаткова угода).
- (96) Відповідно до пунктів 1 – 3 Додаткової угоди ТОВ ВТФ «Фармаком» зобов'язувалося власними силами на власному обладнанні, з власної сировини виготовити дієтичну добавку «БЕТАГІН ПЛЮС». У свою чергу, ТОВ «Аптека Гаєвського» зобов'язувалося надати повну необхідну інформацію про назву продукції, її властивості та нести повну відповідальність за розміщення такої інформації на упаковці.
- (97) Як повідомило ТОВ ВТФ «Фармаком» у Відповіді 4, виробництво дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» здійснювалося з вересня по грудень 2021 року. Загальні обсяги виробництва дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» за вказаний період становили

3 953 шт. Зазначені обсяги виробленої дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» ТОВ ВТФ «Фармаком» постачало виключно до ТОВ «Аптека Гаєвського» окремими партіями в період з 01 жовтня 2021 року по 04 лютого 2022 року, що підтверджується видатковими накладними, які містяться в матеріалах справи № 127-26.4/56-22.

- (98) Отже, виробництво дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» ТОВ ВТФ «Фармаком» припинило.
- (99) За інформацією, зазначеною ТОВ «Аптека Гаєвського» у Відповіді 5, реалізація дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» здійснюється з 10 жовтня 2021 року у власній мережі аптек, а також у мережі аптек інших суб'єктів господарювання, зокрема науково-виробничої багатопрофільної фірми «ТЕРРА» у формі товариства з обмеженою відповідальністю (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*). Загальні обсяги реалізації дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» у період із жовтня 2021 року по квітень 2023 року становлять 3 709,42 шт. на суму 1 656 589,70 грн, при цьому обсяги продукції, яка знаходиться на реалізації, становлять 243,58 шт.

4.3. Обставини, встановлені за результатами проведеного Комітетом слухання у справі № 127-26.4/56-22

- (100) 03 квітня 2023 року у приміщенні Комітету відбулося слухання у справі № 127-26.4/56-22, за результатами якого складено протокол слухання від 03.04.2023 б/н.
- (101) На слуханні був присутній представник ТОВ «Ворварте Фарма» та представник ТОВ ВТФ «Фармаком». Представники ТОВ «Аптека Гаєвського» на слухання у справі № 127-26.4/56-22 не з'явилися, про причину неявки не повідомили.
- (102) На слуханні у справі № 127-26.4/56-22 представники Заявника повідомили, що використання позначення «БЕТАГІН», на думку ТОВ «Ворварте Фарма», містить ознаки порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», адже дієтичні добавки «L-БЕТАРГІН» та «БЕТАГІН ПЛЮС» є спорідненими товарами (мають схожий склад, призначення та цінову політику). На думку Заявника, реалізація дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» є проявом недобросовісної конкуренції з боку обох суб'єктів господарювання – ТОВ «Аптека Гаєвського» і ТОВ «ВТФ Фармаком».
- (103) Представник ТОВ ВТФ «Фармаком» повідомив, що Паспортом, затвердженим ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського», передбачено, що відповідальність щодо графічних елементів, які розміщені на упаковці дієтичної добавки, несе ТОВ «Аптека Гаєвського», у свою чергу, ТОВ «ВТФ Фармаком» несе відповідальність за вміст стік-пакета та упакування цієї продукції. Також представник ТОВ ВТФ «Фармаком» наголосив, що ТОВ «ВТФ Фармаком» не є конкурентом Заявника у справі № 127-26.4/56-22, оскільки не здійснює реалізації дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС» на ринку, а є лише виробником.
- (104) Крім того, представник ТОВ ВТФ «Фармаком» надав копію Додаткової угоди, якою підтверджується, що ТОВ «Аптека Гаєвського» несе повну відповідальність за зовнішній вигляд дієтичної добавки, а ТОВ «ВТФ Фармаком» – лише за вміст самої дієтичної добавки.

5. ПІДСТАВИ ДЛЯ ЗАКРИТТЯ ПРОВАДЖЕННЯ У СПРАВІ

- (105) До Комітету надійшов лист від 07.06.2023 № 01-07/06/23 (вх. Комітету № 8-01/7977 від 09.06.2023) уповноваженого представника Заявника, у якому повідомлялось, що 06.06.2023 ТОВ «Ворвартс Фарма», ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського» підписали Меморандум від 10.05.2023 б/н про взаєморозуміння (далі – Меморандум).
- (106) Відповідно до Меморандуму ТОВ ВТФ «Фармаком» і ТОВ «Аптека Гаєвського», зокрема:
- визнають факт неправомірного використання ними у своїй господарській діяльності позначення «БЕТАГІН», що призвело до змішування з діяльністю Заявника, який правомірно використовує позначення за торговельною маркою України № 165673 «БЕТАРГІН» у своїй господарській діяльності для маркування продукції – дієтичних добавок;
 - зобов'язуються не використовувати, у розумінні статті 16 Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів послуг», торговельну марку України № 165673 «БЕТАРГІН», яка належить або права на використання якої належать Заявнику;
 - зобов'язуються не вчиняти стосовно Заявника актів недобросовісної конкуренції, зокрема шляхом неправомірного використання позначень у розумінні статті 4 Закону «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (107) Заявник повідомив, що в нього відсутня інформація щодо продовження пропонування до продажу дієтичної добавки «БЕТАГІН ПЛЮС».
- (108) У зв'язку з наведеним, ТОВ «Ворвартс Фарма» повідомило Комітет про свою відмову від Заяви.
- (109) Відповідно до частини третьої статті 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у разі надходження від заявника клопотання про відмову від заяви про захист своїх прав органи Комітету можуть прийняти рішення про закриття провадження у справі.

Враховуючи наведене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та пунктом 36 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 (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 127-26.4/56-22.

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

Голова Комітету

Павло КИРИЛЕНКО