



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«18» квітня 2019 р.

м. Львів

№ 63/24-р/к

Справа №2-15-1-54/2017

*Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу*

Товариство з обмеженою відповідальністю «Орісіл – Фарм» (ідентифікаційний код – 32640291, місцезнаходження юридичної особи: 79008, Львівська обл., м. Львів, вул. Лесі Українки, будинок 43, квартира 11А) (далі – ТОВ «Орісіл - Фарм», Відповідач) вчинило порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неповних відомостей, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання, поширюючи неповні відомості щодо характеристики товару, зокрема замовчування факту, що продукт «Атоксіл Гель» є дієтичною добавкою.

На порушника накладено штраф у розмірі 68000,00грн., зобов'язано припинити порушення шляхом нанесення на упаковку дієтичної добавки «Атоксіл Гель» повних відомостей що зазначений продукт є дієтичною добавкою в строк до 2-х місяців з моменту отримання Рішення.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2-15-1-54/2017 за заявою [REDACTED] (м. Київ) (далі - Заявник) стосовно дій ТОВ «Орісіл-Фарм» про порушення ТОВ «Орісіл Фарм» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» (далі – Закон), та подання Другого Відділу досліджень і розслідувань від 14.02.2019 № 63-03/24п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Львівським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України на виконання доручення Голови АМК України від 01.09.2017 №814-01/403 розглянуто заяву [REDACTED] (м. Київ) (далі - Заявник) щодо порушення ТОВ «Орісіл-Фарм» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 05.10.2017 № 54 рп/к розпочато розгляд справи № 2-15-1-54/2017 за ознаками вчинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у діях ТОВ «Орісіл-Фарм», яке передбачене статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неповних відомостей, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

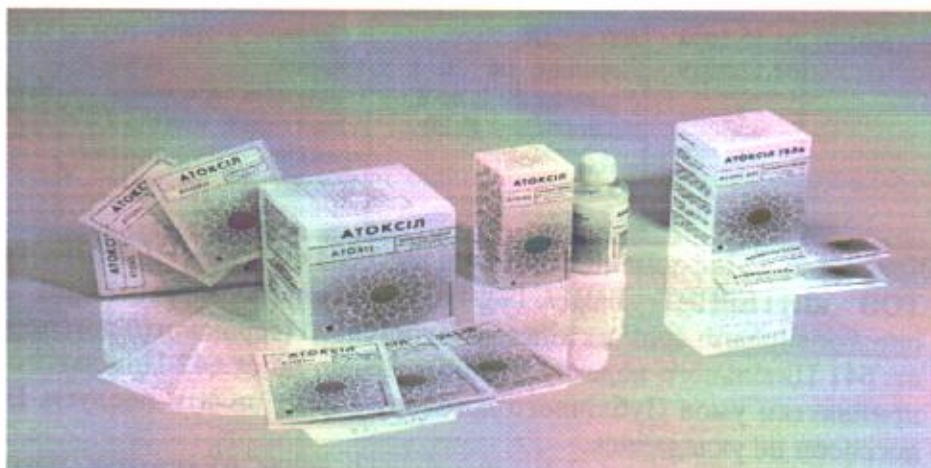
- (3) Відповідачу, листом від: 06.10.2017 №13-04/1824 надіслано копію Розпорядження Адміністративної колегії Відділення від 05.10.2017 № 54 рп/к про початок розгляду справи № 2-15-1-54/2017.
- (4) В ході розгляду справи Відділенням надіслано вимоги про надання інформації:
- від 05.09.2017 №13/04-465 до ТОВ «Орісіл-Фарм»;
 - від 21.02.2018 № 13/04-70 до Державної служби з лікарських засобів та контролю за наркотиками у Львівській області;
 - від 19.03.2018 №63-02/204в до ТОВ «Орісіл-Фарм»;
 - від 15.05.2018 № 63-02/420в до ГС Всеукраїнська федерація споживачів «Пульс»;
 - від 15.05.2018 №63-02/705в до ТОВ «ІНТЕРНЕТ ІНВЕСТ».
- (5) Службовцями Відділення зафіксована та роздрукована інформація з сайту <http://orisilpharm.com/>: акти фіксації від 04.09.2017; 20.09.2017; 01.03.2018
- (6) Листом від 15.02.2019 № 63-02/651 Відповіді надіслано подання про попередні висновки у справі.
- (7) Листом від 14.03.2019 №1403-01 відповідач надав пояснення щодо Подання про попередні висновки у справі №2-15-1-54/2017.
- (8) Листом без дати та б/н до Відділення надійшло (вхідний від 18.04.2019 №63-01/954) доповнення до заперечень.

Сторони

- (8) Заявником у справі є [REDACTED] (м. Київ).
- (9) Відповідачем у справі є Товариство з обмеженою відповідальністю «Орісіл – Фарм» (ідентифікаційний код – 32640291, місцезнаходження юридичної особи: 79008, Львівська обл., м. Львів, вул. Лесі Українки, будинок 43, квартира 11А).
- (10) Відповідно до інформації отриманої з <https://usr.minjust.gov.ua/ua/freesearch> основним видом діяльності ТОВ «Орісіл-Фарм» є Виробництво фармацевтичних препаратів і матеріалів (Код КВЕД 21.20).
- (11) Відповідно до інформації розміщеної на сайті Державної Служби України з лікарських засобів та контролю за наркотиками <http://portal.dklz.gov.ua/PublicSite/PrcLicense/PrcLicenseList.aspx>, ТОВ «Орісіл-Фарм» видано 05.06.2012 безстрокову ліцензію АВ598033 на виробництво лікарських засобів.
- (12) Таким чином, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «Орісіл-Фарм», здійснюючи діяльність на ринку виробництва лікарських засобів, є суб'єктом господарювання.

2. Обставини справи

- (13) Заявником повідомлено, що на сайті Товариства <http://orisilpharm.com/> 11.04.2017 було розміщено інформацію про новий дизайн упаковки товарів, під заголовком «Новий дизайн препарату Атоксіл». На фотографії, що супроводжує вказане оголошення, зображено товари під торговими назвами «Атоксіл» та «Атоксіл Гель» упаковки яких зовнішньо фактично не відрізняються.
- (14) 25.05.2017 Заявником у Аптеці №8 (адреса – вул. О.Гончара/Тургенівська, 88/2 м. Київ) придбано «Атоксіл Гель» у формі стік-пакетів в кількості 1 упаковки. У період споживання «Атоксіл Гель» Заявником з приводу отруєння, спричиненого неякісними продуктами, стан здоров'я не тільки не покращився, а й погіршився.
- (15) 04.09.2017 спеціалістами Відділення здійснено фіксацію матеріалів роздрукованих з мережі Інтернет з веб сайту <http://orisilpharm.com/>, а саме:
- В розділі Новини під назвою **Новий дизайн препарату Атоксіл** містився текст (пряма мова) *Цієї весни у нас багато новин. І, мабуть найбільш очікувана- це запуск нового дизайну упаковки, нашого улюбленого Атоксілу. Сучасний, яскравий і таки й же ефективний, як і раніше.*



- Як вбачається з фото зображено два продукти «Атоксіл» та «Атоксіл Гель». Отже, даним повідомленням Відповідач інформує про зміну дизайну препарату «Атоксіл» за зображує «Атоксіл» та «Атоксіл Гель».
- В розділі препарати містилось посилання на препарати: *Атоксіл; Алко сорб; Еліміналь гель; Атоксіл гель*



(16) Відповідно до пункту 1 Постанови Кабінету Міністрів України від 31.03.2004 № 411 «Про затвердження Положення про Державний реєстр лікарських засобів».

Державний реєстр лікарських засобів (далі — Реєстр) містить відомості про лікарські засоби, дозволені для виробництва і застосування в Україні.

Реєстр ведеться з метою забезпечення:

- ідентифікації суб'єктів підприємницької діяльності, що здійснюють виробництво та реалізацію лікарських засобів на професійній основі з дотриманням відповідних стандартів та правил у цій сфері;
- організації статистичних спостережень у сфері обігу лікарських засобів;
- взаємодії на єдиних методичних засадах з базами даних інших центральних органів виконавчої влади;
- гласності та відкритості інформації про суб'єкти підприємницької діяльності;

(17) Відповідно до інформації розміщеної на сайті <http://www.drlz.com.ua/ibp/ddsite.nsf/all/shlist?opendocument&query=%E0%F2%EE%EA%F1%B3%EB>

№ РП	Термін дії з/по	Назва/лікарська форма	Склад діючих речовин	Виробник	Заявник
------	-----------------	-----------------------	----------------------	----------	---------

UA/2616/01/01	01.12.2014 01.12.2019	АТОКСІЛ Порошок по 10 г у флаконах № 1, по 2 г у пакетах-саше № 20	1 флакон містить 10,0 г кремнію діоксиду (високодисперсного); 1 пакет-саше містить 2,0 г кремнію діоксиду (високодисперсного).	ТОВ "Орісіл Фарм", Україна	ТОВ "Орісіл Фарм", Україна
---------------	--------------------------	---	---	-------------------------------	-------------------------------

(18) Відповідно до інформації отриманої від ТОВ «ІНТЕРНЕТ ІНВЕСТ»:

ТОВ «ІНТЕРНЕТ ІНВЕСТ» надає послуги з реєстрації доменного імені <http://orisilpharm.com/> на підставі Публічного (сервісного) договору згідно зі ст. 633, ст. 641 Цивільного кодексу України. Згідно до ст.642 Цивільного Кодексу України прийняттям умов Публічного договору є факт оплати послуги. В письмовій формі договори не укладались.

Укладаючи сервісну угоду, її сторони (ТОВ«ІНТЕРНЕТ ІНВЕСТ» та сторона замовника) безумовно погодились з тим, що порядок надання послуг в рамках цієї угоди, а також інші вимоги та умови, пов'язані з наданням чи можливістю надання послуг, регламентуються документами, регламентами, правилами, інструкціями і процедурами, прийнятими Інтернет корпорацією з призначенням імен та адрес, адміністратори відповідних публічних доменів інтернет-службою ТОВ «ІНТЕРНЕТ ІНВЕСТ» Імена UA. У відповідності з вказаними документами процес замовлення послуг в системі Імена UA відбувається дистанційно через засоби мережі Інтернет і не вимагає надання документів, що засвідчують особу. Реєстрант самостійно декларує достовірність наданих даних і сам несе за них відповідальність.

Анкетні дані, що були надані замовником послуги реєстрації доменного імені <http://orisilpharm.com/>:

Організація: ТОВ «Орісіл-Фарм»

ЄДРПОУ:32640291

Поштова адреса:Україна,79039,м. Львів, вул. Шевченка,31

Телефон:+380979249420

(19) Відповідно до інформації отриманої від ТОВ«Орісіл-Фарм» (далі пряма мова):
«Здійсненням наповнення Інтернет сайту <http://orisilpharm.com> займається безпосередньо співробітники ТОВ «Орісіл –Фарм».

За посиланням <http://orisilpharm.com/index.php?page=1&cid=394&m=392> знаходиться інформація про «Атоксіл гель», який виготовляє ТОВ «Орісіл –Фарм». Крім того за даним посиланням відображено загальні відомості про «Атоксіл гель» та його активну речовину-діоксид кремнію.

З поміж іншого за посиланням знаходиться художній образ первинної та вторинної упаковки «Атоксіл гелю».

Також за вибором користувача з цієї сторінки можна здійснити перехід на інші підрозділи даної категорії:

- Ключові переваги та відмінності;
- Схема дозування;
- Інструкція.

(20) У 2005 році розпочато виробництво лікарського препарату "Атоксіл", на основі мікросферичного діоксиду кремнію виробленого компанією "Орісіл". До цього періоду препарат "Атоксіл" пройшов усі етапи клінічних досліджень і отримав необхідні реєстраційні документи.

(21) З квітня 2017 року ТОВ «Орісіл-Фарм» почало впроваджувати у виробництво «Атоксіл гель». ТОВ «Орісіл –Фарм» надало Відділенню інформацію, що «Атоксіл гель» не є медичним препаратом а дієтичною добавкою автором якої є Товариство, виготовляється «Атоксіл гель» відповідно до ТУ У 10.8-37073142-005:2017.

(22) Порівняльний аналіз упаковки медичного препарату «Атоксіл» та дієтичної добавки «Атоксіл гель»:



- (23) На фото можна спостерігати, що дизайн упаковок медичного препарату «Атоксіл» та дієтичної добавки «Атоксіл Гель» візуально ідентичні, виконані в однаковій кольоровій гаммі розміщенням букв (чорний шрифт на білому фоні).
Порівняльний аналіз розміщення тексту на упаковках медичного препарату «Атоксіл» та дієтичної добавки «Атоксіл Гель»:

Медичний препарат «Атоксіл»		Дієтична добавка «Атоксіл Гель»	
АТОКСІЛ		АТОКСІЛ ГЕЛЬ	
АТОХІЛ	ЕНТЕРОСОРБЕНТ	АТОХІЛ GEL	ЕНТЕРОСОРБЕНТ
	ПОРОШОК		СТІКИ

Як вбачається що різниця між маркуванням упаковок медичного препарату «Атоксіл» та дієтичної добавки «Атоксіл Гель» полягає тільки у формі випуску. Відповідачем жодним чином не зазначено інформації про те, що «Атоксіл Гель» є дієтичною добавкою.

- (24) Відповідно до інформації отриманої від ТОВ «Орісіл –Фарм» **(інформація визначена надавачем як конфіденційна)**: об'єм виробництва медичного препарату «Атоксіл» та дієтичної добавки «Атоксіл гель» подано у таблиці 1 (інформація подана у таблиці 1 визначена надавачем ТОВ «Орісіл-Фарм», як інформацією з обмеженим доступом)

Найменування продукції	2016р			2017				2018р.
	10	11.	12	I кв.	II кв.	III кв.	IV кв.	1,2 міс.
Атоксіл №1 уп.	■	■	■	■			■	■
Атоксіл №20,уп.	■	■	■	■			■	■
Атоксіл гель №20уп.					■	■	■	■

- (25) Під час розгляду справи проведено анкетування (опитування) споживачів на всій території України (за участі Територіальних Відділень АМК України). За результатами опитування загальна кількість респондентів 160, встановлено:

1. Чи відомий Вам медичний препарат «АТОКСІЛ»? так відповіла 135

2. Чи доводилось Вам приймати медичний препарат «АТОКСІЛ»? так відповіло 115
 3. Чи відомий Вам дієтична добавка «АТОКСІЛ ГЕЛЬ»? так відповіло 38
 4. Чи доводилось Вам приймати дієтичну добавку «АТОКСІЛ ГЕЛЬ»? так відповіло 16
 Респондентам були продемонстровані кольорові фото етикеток (стіків) медичного препарату «АТОКСІЛ» (фото 2) та дієтичної добавки «АТОКСІЛ ГЕЛЬ» (фото 1)

Фото 1



Фото 2



5. Дивлячись на фото 1 у Вас складається враження, що це є :
 Лікарський засіб так відповіло 125
 Біологічна активна добавка так відповіло 10
 Добавка дієтична так відповіло 25

Харчова добавка так відповіло 0

6. Дивлячись на фото 2 у Вас складається враження, що це є :

Лікарський засіб так відповіло 108

Біологічна активна добавка так відповіло 12

Добавка дієтична так відповіло 25

Харчова добавка 15

7. Чи складається у Вас враження що назва продукту на фото1 схожа на назву продукту на фото2? Так відповіло 123

8. Чи могли би Ви придбати продукцію 2 внаслідок сплутування її з назвою з продукцією 1? Так відповіло 119

9. Чи є на Ваш погляд різниця між такими видами продукції як «лікарський засіб» та добавка дієтична? Так відповіло 111

10. Дивлячись на фото чи складається у Вас враження що це дієтична добавка? Так відповіло 102.

За результатами анкетування/опитування встановлено що 74,38 % респондентів могли би придбати дієтичну добавку «АТОКСІЛ ГЕЛЬ» внаслідок сплутування з медичним препаратом «АТОКСІЛ»; 78,13 % дивлячись на упаковку вважає що «АТОКСІЛ ГЕЛЬ» це медичний препарат.

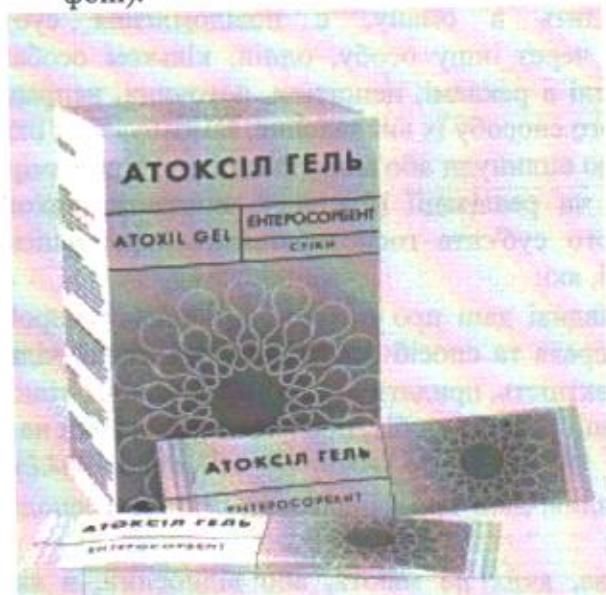
3. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (26) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», економічна конкуренція – змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (27) Закон України «Про захист від недобросовісної конкуренції» визначає правові засади захисту суб'єктів господарювання і споживачів від недобросовісної конкуренції. Закон спрямований на встановлення, розвиток і забезпечення торгових та інших чесних звичаїв ведення конкуренції при здійсненні господарської діяльності в умовах ринкових відносин.
- (28) Відповідно до статті 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» поширення інформації, що вводить в оману, є повідомлення суб'єктом господарювання, безпосередньо або через іншу особу, одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання. Інформацією, що вводить в оману, є, зокрема, відомості, які:
- містять неповні, неточні або неправдиві дані про походження товару, виробника, продавця, спосіб виготовлення, джерела та спосіб придбання, реалізації, кількість, споживчі властивості, якість, комплектність, придатність до застосування, стандарти, характеристики, особливості реалізації товарів, робіт, послуг, ціну і знижки на них, а також про істотні умови договору;
 - містять неповні, неточні або неправдиві дані про фінансовий стан чи господарську діяльність суб'єкта господарювання;
 - приписують повноваження та права, яких не мають, або відносини, в яких не перебувають;
 - містять посилення на обсяги виробництва, придбання, продажу чи поставки товарів, виконання робіт, надання послуг, яких фактично не було на день поширення інформації.

- (29) Відповідно до статті 2 Закону України «Про лікарські засоби» - лікарський засіб - будь-яка речовина або комбінація речовин (одного або декількох АФІ та допоміжних речовин), що має властивості та призначена для лікування або профілактики захворювань у людей, чи будь-яка речовина або комбінація речовин (одного або декількох АФІ та допоміжних речовин), яка може бути призначена для запобігання вагітності, відновлення, корекції чи зміни фізіологічних функцій у людини шляхом здійснення фармакологічної, імунологічної або метаболічної дії або для встановлення медичного діагнозу.

«До лікарських засобів належать: АФІ, продукція "in bulk; готові лікарські засоби (лікарські препарати, ліки, медикаменти); гомеопатичні засоби; засоби, які використовуються для виявлення збудників хвороб, а також боротьби із збудниками хвороб або паразитами; лікарські косметичні засоби та лікарські домішки до харчових продуктів.

- (30) Відповідно до пункту 20 частини першої статті 1 Закону України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів» дієтична добавка – харчовий продукт, що споживається у невеликих визначених кількостях додатково до звичайного харчового раціону, який є концентрованим джерелом поживних речовин, у тому числі білків, жирів, вуглеводів, вітамінів, мінеральних речовин (цей перелік не є виключним), і виготовлений у вигляді таблеток, капсул, драже, порошків, рідин або інших формах.
- (31) Крім того, відповідно до чинного законодавства, державна реєстрація лікарських засобів передбачає дотримання ряду обов'язкових процедур (етапів), яких дотримуються всі виробники лікарських засобів, в той же час чого не обов'язково робити виробникам дієтичних добавок.
- (32) Отже, лікарський засіб та дієтична добавка – різні за своїми властивостями. Крім того, відповідно до пункту 3.2 Гігієнічних вимог до дієтичних добавок, затверджених Наказом Міністерства охорони здоров'я України від 19.12.2013 № 1114 в етикетуванні дієтичних добавок слід зазначати, зокрема назву харчового продукту – «дієтична добавка».
- (33) В ході розгляду справи №2-15-1-54/2017 встановлено, що дизайн упаковки лікарського засобу «АТОКСІЛ» та дієтичної добавки «АТОКСІЛ ГЕЛЬ» візуально ідентичні, виконані в однаковій кольоровій гаммі розміщенням букв (чорний шрифт на білому фоні).



- (34) Тильна сторона упаковки «АТОКСІЛ ГЕЛЬ» містить інформацію із назвою, фармакологічною дією (ентеросорбент). Зворотня сторона упаковки містить напис: а саме: Гель для внутрішнього використання (призначення), інформація про спосіб застосування. Також зазначено виробника ТОВ «Орісіл-фарм» з посиланням на e-mail, а також зазначено Технічні умови.

- (35) Отже різниця нанесення інформації на упаковку медичного препарату «АТОКСІЛ» та дієтичної добавки «АТОКСІЛ ГЕЛЬ» полягає:
- у формі випуску;
 - на упаковці медичного препарату «АТОКСІЛ» зазначено реєстраційний номер препарату, а на упаковці та на упаковці дієтичної добавки «АТОКСІЛ ГЕЛЬ» міститься посилання на ТУ.
- (36) В мережі Інтернет на офіційному веб сайті ТОВ «Орісіл-Фарм» <http://orisilpharm.com/>, в розділі Новини під назвою *Новий дизайн препарату Атоксіл* містилась інформація про новий дизайн упаковки медичного препарату Атоксіл.
- (37) Лікарський засіб - біда які речовина або комбінація речовин, що має властивості та призначення для лікування або профілактики захворювань у людей тощо.
- (38) Дієтична добавка це вітамінні, вітамінно-мінеральні або трав'яні добавки окремо та/або в поєднанні у формі таблеток, порошків тощо, які приймають орально разом з їжею або додаються до їжі в межах фізіологічних норм для додаткового порівняно із звичайним харчуванням вживання цих речовин, дієтичні добавки також містять різні речовини або суміші речовин, у тому числі протеїни, вуглеводи, амінокислоти, істотні масла та екстракти рослинних матеріалів, живі мікроорганізми та/або їх метаболіти, що важаться необхідними або корисними для харчування та загального здоров'я людини.
- (39) Відмінність між лікарським засобом та дієтичної добавкою полягає у тому, що лікарський засіб людина/пацієнт купляє з метою лікування або для профілактики захворювань, в свою чергу дієтичну добавку людина купляє як збалансований додаток до їжі.
- (40) Отже купляючи лікарський засіб та приймаючи відповідно до призначення лікаря людина очікує на покращення стану здоров'я. Приймаючи дієтичну добавку, як додаток до харчування очікуваного лікувального результату не буде. Стан здоров'я не покращиться а навпаки погіршився (як прописано у заяві).
- (41) Дизайн упаковки лікарського засобу «АТОКСІЛ» та дієтичної добавки «АТОКСІЛ ГЕЛЬ», а саме кольорова гама, розміщення напису ідентичні, окрім доповнення словом «гель».
- (42) Відповідно до Закону України «Про лікарські засоби» лікарська форма це поєднання форми, в якій лікарський засіб представлений виробником (форма випуску), а також форми, в якій лікарський засіб призначений для застосування, включаючи фізичну форму (форму застосування).
- (43) Внаслідок такого викладення інформації на упаковці «АТОКСІЛ ГЕЛЬ» у покупця може скластись враження, що відмінність між представленими препаратами є лише форма випуску гель.
- (44) Дане свідчить і про результати опитування/анкетування споживачів (пункт 25).
- (45) Відповідно до статті 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» поширенням інформації, що вводить в оману, є повідомлення суб'єктом господарювання, безпосередньо або через іншу особу, одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання. Інформацією, що вводить в оману, є, зокрема, відомості, які:
- містять неповні, неточні або неправдиві дані про походження товару, виробника, продавця, спосіб виготовлення, джерела та спосіб придбання, реалізації, кількість, споживчі властивості, якість, комплектність, придатність до застосування, стандарти, характеристики, особливості реалізації товарів, робіт, послуг, ціну і знижки на них, а також про істотні умови договору;
 - містять неповні, неточні або неправдиві дані про фінансовий стан чи господарську діяльність суб'єкта господарювання;

- приписують повноваження та права, яких не мають, або відносини, в яких не перебувають;
 - містять посилання на обсяги виробництва, придбання, продажу чи поставки товарів, виконання робіт, надання послуг, яких фактично не було на день поширення інформації.
- (46) Разом з тим, згідно зі статтею 10^{bis} Паризької конвенції про охорону промислової власності від 20.03.1883 актом недобросовісної конкуренції вважається будь-який акт конкуренції, що суперечить чесним звичаям у промислових і торговельних справах, зокрема, підлягають забороні вказівки чи ствердження, використання яких при здійсненні комерційної діяльності може ввести громадськість в оману щодо характеру, способу виготовлення, властивостей, придатності до застосування чи кількості товарів.
- (47) Отже, фасування лікарського засобу «АТОКСІЛ» та дієтичної добавки «АТОКСІЛ ГЕЛЬ» в упаковку, виконану в однаковій кольоровій гамі, розміщенням тексту та не зазначенням на упаковці «АТОКСІЛ ГЕЛЬ» інформації, що це дієтична добавка, не відповідає ознакам добросовісної конкуренції, оскільки вона містить неповні відомості, а саме щодо характеристики товару зокрема замовчування факту, що продукт «Атоксіл Гель» є дієтичною добавкою.
- (48) Інформація, викладена на офіційному веб сайті ТОВ «Орісіл-Фарм» <http://orisilpharm.com/>, в розділі Новини під назвою *Новий дизайн препарату Атоксіл* із зображенням дієтичної добавки «Атоксіл Гель», а також розміщення інформації в розділі ПРЕПАРАТИ: «Атоксіл» «Алко сорб» «Еліміналь гель» «Атоксіл гель» не відповідає ознакам добросовісної конкуренції, оскільки «Атоксіл гель» не є медичним препаратом, а є дієтичною добавкою.
- (49) Як вбачається з вищенаведеного дії Товариства «Орісіл Фарм» (ідентифікаційний код – 32640291), які полягають у поширенні неповних відомостей щодо характеристики товару, зокрема замовчування факту, що продукт «Атоксіл Гель» є дієтичною добавкою є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке передбачене статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неповних відомостей, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Заперечення Відповідача

- (50) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано ТОВ «Орісіл Фарм» у справі, Відповідач листом від 14.03.2019 № 1403-01 надав свої пояснення в яких зокрема, заперечив вчинення порушення, а саме: *далі пряма мова «Атоксіл» так і «Атоксіл Гель» виробляється єдиним виробником - ТОВ «Орісіл Фарм», а будь-яких обставин, що б свідчили про факти, які можуть бути розцінені, як порушення законодавства про захист економічної конкуренції в розумінні ст.50 «Закону України «Про захист економічної конкуренції» - відсутні»*

«враховуючи той факт що , що як «Атоксіл» так і «Атоксіл Гель» виробляється єдиним суб'єктом господарювання - ТОВ «Орісіл Фарм», будь який негативний вплив на конкуренцію на ринку відповідної продукції також відсутній»

«споживши відповідний препарат спричинив те, що стан здоров'я заявника не тільки не покращився а погіршився» «Ознайомившись з матеріалами справи відсутні належні докази того факту, що стан Заявника погіршився і саме внаслідок прийому «Атоксіл Гель» (висновок лікаря, медичні аналізи, тощо);

«після впровадження у виробництво добавки «Атоксіл Гель» ТОВ «Орісіл Фарм» продовжує успішно виготовляти медичний препарат «Атоксіл» та здійснювати його подальший продаж своїм контрагентам, зокрема ТОВ «БадМ», СП «Оптіма-Фарма ЛТД», ТОВ «Вента ЛТД», ТОВ «Фіто Лек», доказами чого є відповідні видаткові накладні»

« Львівське обласне територіальне відділення АМКУ вказує на те, що «Атоксіл» та «Атоксіл Гель» виконані в одній кольоровій гамі, при цьому на упаковці «Атоксіл Гель» не зазначено інформації що це дієтична добавка, а отже це свідчить про те, що це не відповідає ознакам добросовісної конкуренції, оскільки це є фактом замовчування, що «Атоксіл Гель» є дієтичною добавкою. Перш за все слід зазначити, що діюче законодавство України в період розгляду матеріалів даної справи не містило в собі обов'язкової вимоги здійснювати маркування упаковки продукції- ДІЄТИЧНА ДОБАВКА».

« В той же час, задля належного інформування споживачів щодо випуску продукції на упаковці та безпосередньо в інструкції до препарату «Атоксіл Гель» містилась вказівка те, що відповідний продукт не є лікарським засобом. Звертаємо увагу на те що відповідний напис міститься безпосередньо на упаковці продукції, що дає змогу споживачу ще до моменту придбання «Атоксіл Гель» з'ясувати відповідну обставину. Більш того, в упаковці «Атоксіл Гель» міститься інструкція з якої чітко вбачається, що перед застосуванням рекомендована консультація лікаря».

«Більш того, 06.12.2018р. було прийнято Закон України «Про інформацію для споживачів щодо харчових продуктів», який передбачає більш жорсткі правила маркування харчових продуктів в тому числі дієтичних добавок»

«Саме тому, задля дотримання норм чинного законодавства та з метою виключення повторно подібних ситуацій, як з споживачем [REDACTED] у майбутньому, ТОВ «Орісіл Фарм» наразі проводить дії по впровадженню маркування всіх своїх упаковок продукції «Атоксіл Гель» терміном - дієтична добавка».

- (51) 18.04.2019 вхідний № 63-01/954 до Відділення надійшли доповнення до заперечень. Дані доповнення, а також заперечення були розглянуті Адміністративною колегією Відділення, однак вони не спростовують факту вчинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції ТОВ «Орісіл-Фарм».

4. Остаточні висновки у справі

- (52) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а зауваженнями і запереченнями Відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідача, які полягають у поширенні неповних відомостей щодо характеристики товару, зокрема замовчування факту, що продукт «Атоксіл Гель» є дієтичною добавкою є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке передбачене статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неповних відомостей, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Визначення розміру штрафу

- (53) Згідно зі статтею 30 Закону, органи Комітету у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції; припинення недобросовісної конкуренції; накладання штрафів.
- (54) Відповідно до статті 21 Закону, 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.
- (55) Накладення штрафу здійснюється відповідно до частин третьої – сьомої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(56) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління ДФС у Львівській області дохід за 2018 рік чистий дохід Товариства з обмеженою відповідальністю «Орісіл Фарм» (ідентифікаційний код – 32640291) від будь якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) за 2018 рік визначений в сумі [REDACTED] гривень.

(57) Водночас, при визначенні розміру штрафу було враховано такі обставини:

- не визнання Відповідачем порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції;
- соціальну вагомість ринку на якому мало місце порушення

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 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), адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що дії Товариства з обмеженою відповідальністю «Орісіл Фарм» (ідентифікаційний код – 32640291), які полягають у поширенні неповних відомостей щодо характеристики товару, зокрема замовчування факту, що продукт «Атоксіл Гель» є дієтичною добавкою є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке передбачене статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неповних відомостей, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

2. За порушення, вказане в пункті 1 цього рішення, накласти на Товариство з обмеженою відповідальністю «Орісіл Фарм» штраф у розмірі 68 000,00 гривень.

3. Зобов'язати Товариство «Орісіл Фарм» (ідентифікаційний код – 32640291) припинити порушення зазначене у пункті 1 шляхом нанесення на упаковку дієтичної добавки «Атоксіл Гель» повних відомостей що зазначений продукт є дієтичною добавкою в строк до 2-х місяців з моменту одержання Рішення.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з 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 Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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