



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«02» квітня 2020 р.

м. Львів

№ 63/27-р/к

Справа №63/2-15-1-16-2020

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

Фізична особа-підприємець Макух Христина Ігорівна вчинила порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке передбачене ст. 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації «Фіто аптека ЗУБИЦЬКИХ» на вивісці аптеки за адресою м. Львів, вул. Івана Франка, 22, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей щодо використання у господарській діяльності прізвища «Зубицьких», що могло вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

На порушника накладено штраф у розмірі 51 000,00 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №63/2-15-1-16-2020 та подання Другого Відділу досліджень і розслідувань від 18.03.2020 № 63-03/48п,

ВСТАНОВИЛА:

СТОРОНИ

Заявник

Заявником є Зубицька Вікторія Олександрівна. Зубицька В.О.- є єдиним засновником та кінцевим вигодоодержувачем Приватного Підприємства «Народна медицина Зубицьких» (далі – ПП «Народна медицина Зубицьких»), заснованого 14.05.1992 року та згідно виписки з ЄДРПОУ основним видом діяльності є виробництво фармацевтичних препаратів та матеріалів.

Окрім того, за інформацією заявника, Зубицька В.О. є співзасновником та головним лікарем медичного центру «Фіто-Данімир» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) (далі-Товариство), засновники Товариства є Зубицька Наталія Іванівна та Зубицька Вікторія Олександрівна. Види діяльності: Код КВЕД 21.10 Виробництво основних фармацевтичних продуктів; Код КВЕД 46.46 Оптова торгівля фармацевтичними товарами; Код КВЕД 86.10 Діяльність лікарняних закладів; Код КВЕД 86.21 Загальна медична практика (основний); Код КВЕД 47.73 Роздрібна торгівля фармацевтичними товарами в спеціалізованих магазинах, має ліцензії на провадження медичної практики від 24.10.2013 року серії АЕ №282995 та на виробництво лікарських засобів, роздрібну торгівлю медичними засобами від 15.05.2012 року АВ №599153.

Відповідач

Відповідачем у справі є Фізична особа-підприємець Макух Христина Ігорівна.

Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань: прізвище ім'я по батькові фізичної особи - Макух Христина Ігорівна, [REDACTED]

[REDACTED], дата державної реєстрації, дата та номер запису в Єдиному державному реєстрі про включення до Єдиного державного реєстру відомостей про фізичну особу-підприємця (зазначається у разі, коли державна реєстрація фізичної особи-підприємця була проведена до набрання чинності Законом України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців») - дата реєстрації: 20.11.2002, дата запису: 05.12.2005, номер запису: 2 415 017 0000 011534. Види діяльності: Код КВЕД 86.10 Діяльність лікарняних закладів; Код КВЕД 86.21 Загальна медична практика; Код КВЕД 47.75 Роздрібна торгівля косметичними товарами та туалетними приналежностями в спеціалізованих магазинах; Код КВЕД 47.99 Інші види роздрібною торгівлі поза магазинами; Код КВЕД 33.12 Ремонт і технічне обслуговування машин і устаткування промислового призначення (основний);

Як вбачається із зазначеного ФОП Макух Х.І. є суб'єкт господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

ОПИС ОБСТАВИН ВИКЛАДЕНИХ ЗАЯВНИКОМ

За інформацією Заявника (надалі пряма мова):

«...Зубицька Вікторія Олександрівна є відомим лікарем, що здійснює виробництво і реалізацію лікарських засобів та надає медичні послуги, що базуються на авторській методиці народного лікування свого дідуся академіка Зубицького Данила Никифоровича з використанням знаку для товарів і послуг «АПТЕКА Зубицьких» на підставі свідоцтва на знак для товарів і послуг №213500 для послуг класу 35, строк дії якого з 01.04.2015 року по 01.04.2025 року.

В ході здійснення підприємницької діяльності у травні 2018 року стало відомо, що суб'єкт підприємницької діяльності ФОП Макух Х.І. провадить свою підприємницьку діяльність з використанням знаку для товарів і послуг. Товар реалізується в аптеці «ФІТО АПТЕКА Зубицьких», що розташована у місті Львові по вулиці Івана Франка.

ФОП Макух Х.І. неправомірно розміщено оголошення про «АПТЕКУ Зубицьких» що знаходиться за адресою 79005, м. Львів, вул. Івана Франка,22 із посиланням на офіційний сайт Медичного центру Данила Зубицького (www.zubitsky.com.ua).

03.05.2018 року Зубицькою В.О. на адресу 79005, м. Львів, вул. Івана Франка,22 направлено претензію з вимогою про припинення порушення її прав на використання належного їй знака для товарів та послуг тобто припинення як використання прізвища Данила Зубицького у торговій мережі, так і вивіски, у рекламній діяльності, при реалізації дієтичних добавок, у тому числі в мережі Інтернет, демонтувати вивіску зі словами «Аптека Зубицьких» з торговельного закладу, що знаходиться за адресою 79005, м. Львів, вул. Івана Франка,22.

Втім не зважаючи на тривалий проміжок часу, з часу надіслання претензії, ФОП Макух Х.І. відповіді про результати її розгляду не надав.

До заяви Заявником було додано, зокрема, копію свідоцтва на знак для товарів і послуг, копію претензії, фото фасаду аптеки де здійснює господарську діяльність ФОП Макух Х.І. (м. Львів, вул. Івана Франка,22).

ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІ

Розпорядження Адміністративної колегії Відділення від 17.01.2019 №63/6-рп/к розпочато розгляд справи № 63/2-4-1-2019 щодо ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції ФОП Макух Х.І., передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначення «Фіто АПТЕКА Зубицьких» без дозволу (згоди) Зубицької Вікторії Олександрівни.

Розпорядженням Адміністративної колегії Відділення від 27.02.2020 № 63/22рп/к розпочато розгляд справи № 63/2-15-1-16-2020 за ознаками вчинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у діях ФОП Макух Х.І., передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації «Фіто АПТЕКА Зубицьких» на вивісці аптеки за адресою м. Львів, вул. Івана Франка,22, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей щодо назви аптечного закладу, що могло вплинути на наміри цих осіб щодо придбання ліків та біодобавок цього суб'єкта господарювання.

Розпорядженням Адміністративної колегії Відділення від 28.02.2020 № 63/23 рп/к об'єднано справи № 63/2-4-1-2019; № 63/2-15-1-16-2020 в одну справу та присвоєно їй номер №63/2-15-1-16-2020.

Відповідачу, листами від:

- 18.01.2019 №63-02/206 надіслано копію розпорядження від 17.01.2019 №63/6-рп/к про початок розгляду справи № 63/2-4-1-2019;
- 28.02.2020 № надіслано копію розпорядження від 27.02.2020 №63/22-р/к про початок розгляду справи №63/2-15-1-16-2020;
- 28.02.2020 № надіслано копію розпорядження від 28.02.2020 №63/23-р/к про об'єднання справ № 63/2-4-1-2019; № 63/2-15-1-16-2020.

Обставини справи встановлені за результатами дослідження діяльності ФОП Макух Х.І.

З метою встановлення обставин викладених у заяві, зокрема щодо розміщення напису «Фіто Аптека Зубицьких» спеціалістами Відділення 22.11.2018 здійснено фотозйомку (рис.1): фасаду приміщення за адресою м. Львів, вул. Івана Франка,22, інформації розміщеної в аптеці за даною адресою та встановлено наступне:

- за адресою м. Львів, вул. Івана Франка,22, знаходиться фіто аптека;
- над входом в аптеку розміщено напис «Фіто Аптека Зубицьких»;
- зліва від входних дверей міститься напис «ліки на травах»;
- справа від входних дверей міститься напис «Фіто Аптека Зубицьких»;
- всередині аптеки при вході зліва розміщено куток споживача де містилась копія свідоцтва про державну реєстрацію фізичної особи-підприємця ФОП Макух Х.І.



Спеціалістами Відділення в ході здійснення фотофіксації аптеки за адресою м. Львів, вул. Івана Франка,22 встановлено, що ФОП Макух Х.І. в зазначеному аптечному закладі здійснює господарську діяльність з реалізації лікарських засобів та біодобавок.

Відповідно до інформації, наданої ФОП Макух Х.І. (Відповідачем) - позначення «Фіто аптека Зубицьких» у діяльності закладу по вул. Івана Франка,22 (яким керував батько відповідача) розміщується з 1999р. та зумовлене співпрацею академіка Академії проблем людини та Академії екологічних наук, видатним українським фітотерапевтом Данилом Никифоровичем Зубицьким.

Зубицький Д.Н. був засновником серії аптек «Народна медицина Данила Зубицького» у тому числі «Фіто аптеки Зубицьких по вул. Івана Франка,22 у місті Львів» та запропонував співпрацю у вигляді офіційного представництва з реалізації авторських прописів, створених за рецептами Д.Н. Зубицького. В листопаді 2002 року після реєстрації ФОП Макух Х.І. як суб'єкта підприємницької діяльності батько Макух Х.І. передав їй ділову практику закладу «Фіто аптека Зубицьких». В кінці 2002р. між ФОП Макух Х.І. та заснованим Зубицьким Д.Н. ТОВ «Народна медицина Данила Зубицького» було переукладено договір про співпрацю (інформація зі слів відповідача). Однак офіційного підтвердження, зокрема договору про співпрацю у відповідача не має.

Відповідно до інформації наданої ФОП Макух Х.І., у аптечному закладі Відповідачем були запропоновані для споживачів засоби виготовленні з рослинної сировини торгової марки «Скарбниця народної медицини» виробництва ФОП Ансович Тетяни Іванівни.

У відповідь на вимогу Відділення ФОП Макух Х.І. (лист від 07.02.2019 б/н) повідомила, що нею зупинено використання в господарській діяльності назви «Фіто аптека Зубицьких, зокрема шляхом: демонтажу вивіски з написом «Фіто аптека Зубицьких» та подано адміністраціям відповідних довідників інформації про зміну назви.

Обставини справи встановлені за результатами дослідження діяльності Заявника (інформація отримана зі слів та матеріалів Заявника)

Відповідно до інформації отриманої від Заявника, Заявник:

- здійснює господарську діяльність, зокрема з виготовлення ліків де використовується авторська методика народного лікування свого дідуся академіка Зубицького Данила Никифоровича.
- він являється єдиним засновником та кінцевим вигодоодержувачем Приватного Підприємства «Народна медицина Зубицьких», заснованого 14.05.1992 року та згідно виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців від 07.06.2013 року серії АВ №573275 основним видом його діяльності є виробництво фармацевтичних препаратів та матеріалів;
- є власником таких свідоцтв на знаки для товарів і послуг:
 - «Народні ліки Данила Зубицького» (свідоцтво на знак для товарів і послуг від 10.11.2016 №111132);
 - «Данила Зубицького» (свідоцтво на знак для товарів і послуг від 10.11.2016 №111132218506);
 - «Ліки за прописами Данила Зубицького» (свідоцтво на знак для товарів і послуг від 24.06.2016 №213499);
- є співзасновником та головним лікарем медичного центру «Фіто-Динамір», в свою чергу останній має ліцензії на проведення медичної практики від 24.10.2013 року серії АЕ № 282995; виробництво лікарських засобів, роздрібну торгівлю лікарськими засобами від 15.05.2012 №392.

Заявником також надано інформацію такого змісту:

«Зубицький Данило Никифорович — фітотерапевт, представник нетрадиційної медицини, засновник серії аптек «Народна медицина Данила Зубицького», академік Академії проблем людини, академік Академії екологічних наук, лауреат премії імені В. І. Вернадського.

Основи його методики зі створення лікарських препаратів походять від віковичних традицій народної медицини. Технологія виготовлення ліків за прописами Данила Зубицького заснована на використанні «живих» рослин, коли переробка сировини проводиться в день збирання. При цьому готові ліки зберігаються від одного до п'яти років без охолодження та захисту від світла. Заснована ним серія аптек «Народна медицина Данила Зубицького» стала результатом праці, яка тривала понад півстоліття.

1999 року Данило Зубицький видав книгу «Аптека народних ліків». Учений створив Братство народного лікування, відкрив більше, ніж 100 аптек на теренах України, де реалізують близько 250 найменувань лікарських препаратів.»

1999 році авторами Д.Н.Зубицьким та О.Д.Зубицьким видано книгу (Четверте видання м. Київ) «Аптека народних ліків (Збірник авторських приписів). В зазначеному збірнику міститься перелік регіональних структурних – посередків по реалізації авторських прописів Д.Н.Зубицького (за станом на 01.01.1999) де зазначено, зокрема: **Львівська область**

м. Дрогобич, вул. Грушевського, 17 аптека;

м. Львів, вул. Дж. Вашингтона, 21 аптека;

м. Львів, вул. Івана Франка, 22 аптека;

м. Львів, вул. Семена Петлюри, 36 фітоаптека;

м. Новояворівськ, вул. 50-річчя УПА, 5 аптека;

м. Стрий, вул. Б.Хмельницького, 21 міжлікарняна аптека;

м. Трускавець, вул. героїв УПА, 3 аптека.

2004 році автором Д.Н. Зубицьким видано Довідник для хворих «Народна медицина Данила Зубицького де містився перелік регіональних структур-посередників по реалізації ліків за авторськими прописами Данила Зубицького (станом на 01.10.2004) де зазначено, зокрема:

Львівська область

м. Львів, вул. Івана Франка, 22;

м. Червоноград, вул. С.Бандери, 2.

Зі слів Заявника ТОВ «Фіто - Динамір» є єдиним підприємством в Україні, яке виготовляє ліки за оригінальними авторськими прописами Данила Никифоровича Зубицького.

Наукову діяльність ТОВ «Фіто-Динамір» складає творча та інтелектуальна власність Олександра та Вікторії Зубицьких. Вона базується на наукових надбаннях Данила Зубицького, забезпечена оригінальною рецептурою та унікальною технологією виготовлення фітоліків з орієнтацією на стабільно високі стандарти якості.

Медичний центр ТОВ «Фіто-Динамір» та Аптека Данила Зубицького розташовані за адресою м. Київ, вул. Кирпоноса, 8/9 та місті Вишневе Київської області (вул. Лесі Українки, 35) аптека - Данила Зубицького – ТОВ «Фітоаптека ЗУБИЦЬКИХ». Зокрема, у м. Вишневе функціонує відділ з виготовлення лікарських засобів за рецептами лікарів медичних установ

міста, та Київської області. В аптеці також консультус лікар-терапевт – Вікторія Олександрівна Зубицька (заявник).

В матеріалах справи містяться:

- Договір від 14.05.2002р. про поставку лікарських засобів на умовах розстрочення платежу та розрахунки за неї укладеного Приватним підприємством «Народна медицина Зубицьких» (постачальник) та ТОВ «Аптека 262» (покупець) предметом даного договору є: постачальник передає у власність покупця лікарські засоби згідно специфікації;
- Акти прийому – передачі наданих консультативних послуг від 01.11.2001 відповідно до якого ФОП Зубицька Вікторія Олександрівна надавала консультаційні послуги ТОВ «Аптека 262»;
- Договір від 11.05.2002р. №12 на поставку лікарських засобів на умовах розстрочення платежу та розрахунки за неї, який укладений з ПП «Народна медицина Зубицьких» та ТОВ «Аптека 262» (покупець) предметом даного договору є: постачальник передає у власність покупця лікарські засоби згідно специфікації;
- Акт прийому – передачі від 22.05.2002р. який засвідчує передачу ПП «Народна медицина Зубицьких» авторських прописів, створених за рецептами Д.Н. Зубицького ТОВ «Аптека 262».

За інформацією заявника, Зубицький Данило Никіфорович – фітотерапевт, представник нетрадиційної медицини, засновник серії аптек «Народна медицина Данила Зубицького» у 1999 році створив регіональні структурні – осередки по реалізації авторських прописів Д.Н.Зубицького.

Як вбачається із вищезазначеної інформації один із осередків знаходився за адресою - м. Львів, вул. Івана Франка, 22 (аптека).

Тривалий та безперервний строк присутності «Фіто Аптеки Зубицьких» у місті Львові вул. Івана Франка, 22 дало змогу здобути велику кількість споживачів ліків авторських прописів Д.Н. Зубицького та набути позитивної ділової репутації.

В ході розгляду справи № 63/2-4-1-2019 в доповнення до заяви вхідний лист Відділення від 05.03.2019 Заявник, - Зубицька Вікторія Володимирівна повідомила Відділення, зокрема, що Медичний центр ТОВ «Фіто-Данімир» та Аптека Данила Зубицького розташовані за адресою: м. Київ, вул. Кирпоноса, 8/9 та в місті Вишневе Київської області.

Заявник здійснює свою діяльність в географічних межах м. Києва та м. Вишневе, у свою чергу Відповідач здійснює свою діяльність у м. Львові.

4. ЗАКОНОДАВСТВО, ЯКЕ РЕГУЛЮЄ ЗАЗНАЧЕНЕ ПИТАННЯ

Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», економічна конкуренція (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 товарів на ринку».

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.

Згідно зі статтею 1 Закону недобросовісною конкуренцією є будь-які дії у конкуренції, що суперечать торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності.

Недобросовісною конкуренцією є дії у конкуренції, зокрема визначені главами 2-4 цього Закону.

Згідно зі статтею 15-1 Закону 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.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про рекламу», реклама - інформація про особу чи товар, розповсюджена в будь-якій формі та в будь-який спосіб і призначена сформулювати або підтримати обізнаність споживачів реклами та їх інтерес щодо таких особи чи товару.

Недобросовісна реклама - реклама, яка вводить або може ввести в оману споживачів реклами, завдати шкоди особам, державі чи суспільству внаслідок неточності, недостовірності, двозначності, перебільшення, замовчування, порушення вимог щодо часу, місця і способу розповсюдження.

Відповідно до статті 10 Закону України «Про рекламу», недобросовісна реклама забороняється.

Згідно статті 26 Закону України «Про рекламу», контроль за дотриманням законодавства України про рекламу здійснюють у межах своїх повноважень: Антимонопольний комітет України - щодо дотримання законодавства про захист економічної конкуренції.

Рішення щодо визнання реклами недобросовісною приймають державні органи, визначені у статті 26 Закону України «Про рекламу», зокрема Антимонопольний комітет України.

5. Висновки та пропозиції

В ході розгляду справи № 63/2-4-1-2019 встановлено, що ФОП Макух Х.І. на фасаді аптечного закладу за адресою м. Львів, вул.Івана Франка,22, розміщувала інформацію, а саме: «Фіто Аптека» «ЗУБИЦЬКИХ». ФОП Макух Х.І. в зазначеній аптеці здійснює господарську діяльність по реалізації лікарських засобів та біодобавок.

Враховуючи, що напис «Фіто Аптека Зубицьких» розміщене на фасаді аптечного закладу зазначена інформація поширюється невизначеному колу осіб.

В ході розгляду справи за інформацією наданою ФОП Макух Х.І. встановлено, у аптечному закладі за адресою м. Львів, вул.Івана Франка,22, Відповідач здійснює господарську діяльність по реалізації засобів, виготовлених з рослинної сировини торгової марки «Скарбниця народної медицини» виробництва ФОП Ансович Тетяни Іванівни і ніякого відношення до фітопрепаратів виготовлених по авторській методиці академіка Зубицького Данила Никифоровича не має, а отже, інформація з використанням в назві аптечного закладу прізвища відомого академіка Зубицького є неправдивою.

Спеціалістами Відділення проведено опитування респондентів. За результатами опитування загальна кількість респондентів 150, встановлено:

1. Чи відома Вам «Аптека Зубицьких»? так відповіла 134 респонденти
2. Чи доводилось Вам придбавати лікарські засоби/ користуватись медичними послугами у «Аптеці Зубицьких»/Зубицької В.О.? так відповіло 116 респондентів
3. Чи доводилось Вам придбавати ліки у аптеці за адресою м. Львів, вул. Івана Франка,22? Респондентам було представлено фото фасаду аптеки (фото 1) так відповіло 113 респондентів
4. Якщо відповідь на питання 3 позитивна, зазначте, яким чином (був зроблений Ваш вибір щодо придбання ліків саме у цій аптеці)?
 - звернув увагу на вивіску
 - дізнався про аптеку з мережі Інтернет
 - Ваш варіант відповіді
5. На запитання звернув увагу на вивіску так відповіло 110 респондентів; на запитання дізнався про аптеку з мережі Інтернет так відповіло – 33 респондента.
6. Чи можна сплутати вивіску (фото 1) із «Аптекою Зубицьких»- так відповіло – 141 респондент.
7. Чи має для Вас значення ліки купувати у «Аптеці Зубицьких» чи в будь якій іншій фіто аптеці? так відповіло - 130 респондентів.

Таким чином, за результатами узагальнення результатів опитування споживачів/покупців то, як вбачається з 150 респондентів 140 обізнані з діяльністю Заявниці, придбавши ліки у аптеці, що знаходиться за адресою м. Львів, вул. Івана Франка,22 вони були переконані що придбавають лікарські засоби, які базуються на авторській методиці народного лікування академіка Зубицького Данила Никифоровича.

Розміщення ФОП Макух Х.І. на вивісці аптеки за адресою м. Львів, вул. Івана Франка, 22, а саме «Фіто аптека ЗУБИЦЬКИХ» є поширенням неправдивої інформації, що вводить в оману невизначене коло осіб, внаслідок обраного способу її викладення.

Тобто, ФОП Макух Х.І. могла посилити свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих інформації внаслідок неправомірного використання в назві аптечного закладу «Фіто Аптека Зубицьких», розміщеного на фасаді будинку по вул. Івана Франка, 22 в м. Львові прізвища відомого академіка Зубицького.

У відповідь на вимогу Відділення, ФОП Макух Х.І. (лист від 07.02.2019 б/н.) повідомила, що припинила використовувати позначення «Фіто аптека Зубицьких у своїй діяльності, зокрема шляхом: демонтажу вивіски з написом «Фіто аптека Зубицьких».

Сукупна інформація, яка містилась на фасаді аптеки за адресою м. Львів, вул. Івана Франка, 22, а саме: «Фіто Аптека ЗУБИЦЬКИХ» не відповідає ознакам добросовісної конкуренції, оскільки вона містила неправдиві відомості.

Отже дії ФОП Макух Х.І., які полягають у поширенні інформації «Фіто аптека ЗУБИЦЬКИХ» на вивісці аптеки за адресою м. Львів, вул. Івана Франка, 22 є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей щодо назви аптеки та могло вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Відповідно до Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» суб'єкту господарювання забороняється використання позначення без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх або схожі на них позначення у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Факт використання суб'єктом господарської діяльності позначень, які вже використовуються іншим суб'єктом господарювання, не може визнаватися недобросовісною конкуренцією, якщо воно не призводить до змішування з діяльністю іншого суб'єкта господарювання, зокрема, якщо господарюючі суб'єкти розмежовані територіально.

Враховуючи той факт, що Аптеки Заявника де використовується позначення «Фіто Аптека Зубицьких» розташовані за адресою: м. Київ, вул. Кирпоноса, 8/9 та в місті Вишневе Київської області, а аптека ФОП Макух Х.І. (відповідача) розташована у місті Львів використання ФОП Макух Х.І. позначення «Фіто Аптека Зубицьких» не призвело та не могло призвести до змішування із діяльністю заявника.

Отже, в ході розгляду справи №63/2-15-1-16-2020, не підтвердились обставини, які можуть бути доказами у справі та відповідно свідчити про наявність у діях ФОП Макух Х.І., порушення передбаченого ст. 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді використання позначення «АПТЕКА Зубицьких» суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання, тому провадження у цій частині підлягає закриттю.

Відповідно до абзацу шостого статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо не доведено факт вчинення порушення, розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції в частині підлягає закриттю без прийняття рішення по суті.

Згідно зі статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції, припинення недобросовісної конкуренції, накладання штрафів.

Відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення порушення у вигляді недобросовісної конкуренції тягне за собою накладення штрафу у розмірі до п'яти відсотків виручки від реалізації товарів за останній фінансовий рік, що передував року, в якому накладений штраф.

Накладення штрафу здійснюється відповідно до частин третьої – сьомої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції ФОП Макух Х.І. припинено.

Відповідно до інформації отриманої від ФОП Макух Х.І. лист від 26.03.2020 б/н вхідний Відділення від 26.03.2020 №63-01/922 дохід (виручка) за 2019 рік ФОП Макух Х.І. (ідентифікаційний код – ██████████) складає ██████████ гривень.

Водночас, при визначенні розміру штрафу було враховано такі обставини:

- припинення порушення до прийняття рішення у справі;

- не визнання порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

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 дії фізичної особи-підприємця Макух Христини Ігорівни (ідентифікаційний номер фізичної особи – підприємця [REDACTED]) порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке передбачене ст. 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації «*Фіто аптека ЗУБИЦЬКИХ*» на вивісці аптеки за адресою м. Львів, вул. Івана Франка, 22, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей щодо використання у господарській діяльності прізвища «Зубицьких», що могло вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.
2. За порушення, визначене в пункті 1 цього подання, накласти на фізичну особу-підприємця Макух Христини Ігорівни (ідентифікаційний номер фізичної особи – підприємця [REDACTED]) штраф у розмірі 51 000,00грн.
3. Провадження у справі розпочатої за ознаками вчинення фізичною особою-підприємцем Макух Христиною Ігорівною (ідентифікаційний номер фізичної особи – підприємця [REDACTED]) порушення передбаченого ст. 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді використання позначення «*АПТЕКА Зубицьких*» суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання закрити.

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.

Голова колегії:

Р. Лещини