

# РЕШЕНИЕ

по делу № 1 14/197-09

07 декабря 2009 года г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Кашеваров А.Б. - заместитель руководителя ФАС России,

Члены Комиссии:

Карташов Н.Н. - начальник Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Гриднев Е.И. - начальник отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Цветкова Е.Б. - заместитель начальника отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Гаврилов Д.А. - ведущий специалист-эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления рекламы и недобросовестной конкуренции,

в присутствии представителя ОАО "Валента Фармацевтика" Фотченковой С.В.

(доверенность № 99 от 21.04.2009), представителей ЗАО "НПО "Антивирал"

Авсараговой А.А. и Созиновой А.А. (доверенность № 7/п-09 от 12.08.2009),

рассмотрев дело № 1 14/197-09 по признакам нарушения ОАО "Валента

Фармацевтика" пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.06 № 135-

ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

## У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступило заявление ЗАО "НПО "Антивирал" (далее - Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства ОАО "Валента Фармацевтика" (далее - Общество), выразившемся в незаконном использовании патента на изобретение № 2234922, принадлежащим Заявителю.

Из заявления следует, что Заявитель является правообладателем патента на изобретение "Антигриппозный комплексный препарат" № 2234922 от 27.08.2004 (приоритет от 10.12.2001).

Заявитель вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственное средство для устранения симптомов ОРЗ и "простуды"

"Антигриппин-АНВИ" в капсулах с использованием указанного патента.

Лекарственное средство "Антигриппин-АНВИ" вводится в гражданский оборот на основании регистрационного удостоверения № PN000277/01 от 25.11.2008, выданного Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития. Первое регистрационное удостоверение на лекарственное средство "Антигриппин-АНВИ" было выдано Министерством здравоохранения Российской Федерации от 16.02.2001 № PN 00027/01-2001.

Общество вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственное средство для устранения симптомов ОРЗ и "простуды" "Антигриппин-ОРВИ", в котором, по мнению Заявителя, присутствует каждый признак изобретения, приведенный в независимом пункте содержащийся в формуле патента № 2234922.

В качестве доказательства реализации Обществом указанной продукции, Заявитель представил образец товара с приложенным кассовым чеком ООО "Аптечная сеть Оз" от 16.09.2009.

Заявитель представил заключение патентного поверенного Российской Федерации рег. № 517 Е.Назиной, из которого следует, что лекарственное средство "Антигриппин-ОРВИ" содержит каждый признак продукта, приведенный в независимом пункте формулы изобретения патента № 2234922.

Заявитель не предоставлял Обществу право на использование указанного патента.

Заявитель направил претензию в адрес Общества с требованием прекратить реализацию лекарственного средства "Антигриппин-ОРВИ", в котором используется каждый признак патента на изобретение "Антигриппозный комплексный препарат" № 1814564.

Однако, указанная претензия осталась без удовлетворения.

Согласно пункту 1 статьи 1358 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретение в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1358 ГК РФ изобретение или полезная модель признаются использованными в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения или полезной модели, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы изобретения или полезной модели, либо признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники.

Таким образом, по мнению Заявителя, в действиях Общества содержатся признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Общество представило в ФАС России определение Арбитражного суда Московской области от 30.11.2009 по делу № А41-24635/08, из которого следует, что Общество заключило с Заявителем мировое соглашение, тем самым признав нарушение исключительных прав Заявителя.

Также, Общество представило в ФАС России Соглашение с Заявителем № 173 от 20.10.2009 о признании Обществом нарушения исключительных прав Заявителя и о передаче лекарственного средства "Антигриппин-ОРВИ", произведенного Обществом, а также Договор комиссии № 174 от 21.10.2009 о реализации лекарственного средства "Антигриппин-ОРВИ" Обществом, принадлежащего Заявителю на праве собственности.

Комиссия ФАС России, изучив и проанализировав все документы и материалы, представленные сторонами, установила следующее.

Заявитель является правообладателем патента на изобретение "Антигриппозный комплексный препарат" № 2234922 от 27.08.2004 (приоритет от 10.12.2001).

Лекарственное средство "Антигриппин-АНВИ" вводится в гражданский оборот на основании регистрационного удостоверения № PN000277/01 от 25.11.2008, выданного Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития. Первое регистрационное удостоверение на лекарственное средство "Антигриппин-АНВИ" было выдано Министерством здравоохранения Российской Федерации от 16.02.2001 № PN 000227/01-2001.

Общество, на основании регистрационного удостоверения № ЛС-002107 от 20.10.2006, выданного Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития, вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственное средство для устранения симптомов ОРЗ и "простуды"

"Антигриппин-ОРВИ", в котором, по мнению Заявителя, присутствует каждый признак изобретения, приведенный в независимом пункте содержащийся в формуле патента № 2234922, что подтверждается образцом товара с приложенным кассовым чеком ООО "Аптечная сеть Оз" от 16.09.2009.

Таким образом, Заявитель и Общество осуществляют свою деятельность на товарном рынке Российской Федерации противовирусных препаратов и являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Из заключения патентного поверенного Российской Федерации рег. № 517 Е.Назиной следует, что лекарственное средство "Антигриппин-ОРВИ" содержит каждый признак продукта, приведенный в независимом пункте формулы изобретения патента № 2234922.

Заявитель направлял претензию в адрес Общества с требованием прекратить реализацию лекарственного средства "Антигриппин-ОРВИ", в котором используется каждый признак патента на изобретение "Антигриппозный комплексный препарат" № 1814564, оставшуюся без удовлетворения.

В ходе рассмотрения дела 1 14/197-09 о нарушении антимонопольного законодательства представители Заявителя и Общества заявили ходатайство о прекращении дела в связи с добровольным устранением Обществом нарушения и его последствий, представив определение Арбитражного суда Московской области по делу № А41-24635/08 от 30.11.2009 о заключении Заявителем и Обществом Мирowego соглашения на следующих условиях:

1. Общество признает за собой нарушение исключительных прав, принадлежащих Заявителю, в силу патента на изобретение "Антигриппозный комплексный препарат" № 2234922, выразившееся в незаконном использовании изобретения по патенту № 2234922 путем изготовления, предложения к продаже и продажи лекарственных препаратов, в которых использовано изобретение по патенту № 2234922.

2. С момента утверждения Мирowego соглашения Общество обязуется прекратить любое незаконное использование изобретения по патенту № 2234922.

3. В течение всего срока действия исключительного права на патент на изобретение № 2234922 Общество обязуется не нарушать исключительное право Заявителя на изобретение по патенту № 2234922.

4. В срок до 31 марта 2010 года Общество обязуется передать Заявителю все права на лекарственное средство "Антигриппин-ОРВИ" путем внесения изменения в регистрационную документацию на лекарственное средство "Антигриппин-ОРВИ" в раздел держатель регистрационного удостоверения в порядке, предусмотренном Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 30.09.2006 № 736 "Об утверждении Административного регламента Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по государственной регистрации лекарственных средств".

5. В случае неисполнения ответчиком условий пункта 4 настоящего Мирowego соглашения в срок, Заявитель на основании пункта 2 статьи 142 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации имеет право обратиться в Арбитражный суд Московской области с ходатайством о выдаче ему исполнительного листа.

Также, Общество представило в ФАС России Соглашение с Заявителем № 173 от 20.10.2009 о признании Обществом нарушения исключительных прав Заявителя и передаче лекарственного средства "Антигриппин-ОРВИ", произведенного Обществом, на сумму 5 999 691, 60 рублей, а также Договор комиссии № 174 от 21.10.2009 о реализации Обществом лекарственного средства "Антигриппин-ОРВИ"

принадлежащего Заявителю на праве собственности.

Пункт 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции определяет недобросовестную конкуренцию как любые действия хозяйствующих субъектов, которые направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности, справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции запрещается недобросовестная конкуренция, выразившаяся в продаже, обмене и ином введении в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Учитывая изложенное, в действиях Общества присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, а именно:

- 1) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что Общество при введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственного средства "Антигриппин-ОРВИ" не затрачивало собственных средств на разработку формулы изобретения антигриппозного препарата, а воспользовалось разработкой Заявителя.
- 2) противоречие действующему законодательству, а именно, статье 1358 ГК РФ.
- 3) способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что Заявитель, вследствие введения Обществом в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственного средства "Антигриппин-ОРВИ", лишился возможности эффективно реализовывать свой товар, так как данные действия Общества не позволили Заявителю получить то, на что он был вправе рассчитывать при обычных условиях введения в гражданский оборот продукции с использованием принадлежащего Заявителю патента на изобретение № 2234922 и продвижением указанного патента, что в свою очередь, не может не сказаться на прибыли Заявителя.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь пунктом 9 статьи 4, пунктом 4 части 1 статьи 14, пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия

**Р Е Ш И Л А:**

1. Признать действия ОАО "Валента Фармацевтика", выразившиеся в введении в гражданский оборот лекарственного средства "Антигриппин-ОРВИ" с незаконным использованием патента на изобретение "Антигриппозный комплексный препарат" № 2234922, принадлежащего ЗАО "НПО "Антивирал", нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.
2. Дело № 1 14/197-09 о нарушении ОАО "Валента Фармацевтика" пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции производством прекратить, в связи с добровольным устранением ОАО "Валента Фармацевтика" нарушения антимонопольного законодательства.
3. Предписание ОАО "Валента Фармацевтика" не выдавать.

Председатель комиссии А.Б. Кашеваров

Члены комиссии: Н.Н. Карташов

Е.И. Гриднев

Е.Б. Цветкова

Д.А. Гаврилов

Перечень территориальных органов ФАС России с их актуальными адресами  
можно скачать внизу страницы