13.12.2012 № 08/41952/12

Р Е Ш Е Н И Е
по делу № 1 14/78-12
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «27» ноября 2012 г.
В полном объеме решение изготовлено «13» декабря 2012 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:
<...>,
рассмотрев в присутствии представителей ЗАО «Северная звезда» <...> (доверенность от 01.08.2012 № 117), <...> (доверенность от 01.08.2012 № 118) и представителей ООО «Сан Фармасьютикл Индастриз» <...>, <...>(доверенность от 06.09.2012 № 34),
дело № 1 14/78-12 по признакам нарушения ООО «Сан Фармасьютикл Индастриз» (ОГРН 1077762356770, ИНН 7728638440, КПП 772801001, адрес: 117420, Москва, ул. Профсоюзная, д. 57, офис 737) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

У С Т А Н О В И Л А:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ЗАО «Северная звезда» (далее – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны Компании «Сан Фармасьютикал Индастриз Лтд.» (далее – Компания), выразившемся во введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственного средства «УРСОДЕКС» с незаконным использованием словесного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «УРСОДЕЗ» по свидетельству № 301879, принадлежащим Заявителю.
Заявитель является правообладателем товарного знака по свидетельству № 301879, зарегистрированного в отношении товаров (услуг) по 03 и 05 классам МКТУ (в том числе фармацевтические и ветеринарные препараты) и вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственное средство «УРСОДЕЗ» (регистрационное удостоверение лекарственного средства № ЛСР-004408/10 от 18.05.2010).
Компания производит и вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственное средство «УРСОДЕКС», наименование которого сходно до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим Заявителю.
На территории Российской Федерации Компания осуществляет деятельность через ООО «Сан Фармасьютикл индастриз», являющееся официальным представительством Компании.
ООО «Сан Фармасьютикл индастриз» уведомлено письмом Заявителя от 06.12.2011 № 01 о нарушении законодательства Российской Федерации. Также письмом от 28.12.2011 было направлено требование изъять из гражданского оборота препарат «УРСОДЕКС» и прекратить дальнейшее нарушение исключительных прав Заявителя. Все эти требования Компанией и ООО «Сан Фармасьютикл индастриз» были проигнорированы.

Таким образом, по мнению Заявителя, действия Компании, связанные с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственного средства «УРСОДЕКС», являются актом недобросовестной конкуренции.

ООО «Сан Фармасьютикл Индастриз» (далее – Общество) представлены письменные пояснения, в которых оно не согласилось с доводами Заявителя по следующим основаниям.
По мнению Общества, Заявитель и Общество являются конкурентами лишь формально. Никаких преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности с использованием результатов интеллектуальной деятельности Заявителя Общество не получило и не могло получить.
Общество входит в группу SUN FARMA, являющуюся одним из лидеров фармацевтической индустрии Индии. Группа SUN FARMA распространяет товар собственной разработки и производства в 43 странах мира; распространяет более 450 брендов; имеет 1600 зарегистрированных продуктов и 1000 продуктов, ожидающих регистрации; имеет 19 собственных высокотехнологичных заводов на 4 континентах; располагает 2 высокотехнологичными исследовательскими центрами в мире. Одним из тысяч препаратов, производимых и импортируемых в Россию, является «УРСОДЕКС».
Заявитель занимается производством лекарственных средств с 2009 года и производит в настоящее время 20-30 медицинских препаратов.
Общество, входящее в группу SUN FARMA, не имело намерения воспользоваться деловой репутацией Заявителя. Лекарственный препарат «УРСОДЕКС», ввозимый на территорию Российской Федерации Обществом с августа 2010 года, не мог получить конкурентных преимуществ за счет лекарственного препарата Заявителя «УРСОДЕЗ».
Таким образом, Общество полагает, что его действия не нарушают антимонопольное законодательство и не являются актом недобросовестной конкуренции.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/78-12 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства и выслушав представителей Заявителя и Общества, установила следующие обстоятельства.
Заявитель является правообладателем товарного знака по свидетельству № 301879, зарегистрированного в отношении товаров (услуг) по 03 и 05 классам МКТУ (в том числе фармацевтические и ветеринарные препараты). Заявитель в соответствии с лицензией № ФС-99-04-000691 от 09.04.2009, выданной Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития, осуществляет деятельность по производству лекарственных средств и вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственный препарат «УРСОДЕЗ» (МНН Урсодезоксихолевая кислота) (регистрационное удостоверение лекарственного средства № ЛСР-004408/10 от 18.05.2010), что подтверждается образцом препарата, кассовым чеком, декларациями о соответствии, договорами поставки и товарными накладными.
Компания производит и вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственный препарат «УРСОДЕКС», что подтверждается образцом лекарственного препарата и кассовым чеком.
При этом на территории Российской Федерации интересы Компании представляет Общество, в котором Компания является учредителем с 99% долей, что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ от 19.03.2012. В соответствии со статьей 9

Закона «О защите конкуренции» Компания и Общество составляют группу лиц.
Таким образом, Заявитель и Общество осуществляют свою деятельность на товарном рынке лекарственных средств Российской Федерации и являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.
Согласно справке, представленной Роспатентом по запросу ФАС России, обозначение «УРСОДЕКС» использовано в отношении товара, однородного товару «фармацевтические препараты», указанному в перечне 05 класса Международной классификации товаров и услуг, для индивидуализации которого зарегистрирован товарный знак «УРСОДЕЗ» по свидетельству № 301879.
В результате проведенного исследования установлено, что представленное словесное обозначение «УРСОДЕКС» может быть признано сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 301879, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «УРСОДЕКС»/«УРСОДЕЗ», которое обусловлено тождеством начальных и средних частей и сходством конечных частей сравниваемых обозначений.
Заявитель не предоставлял Обществу право на использование товарного знака по свидетельству № 301879.
Однако материалы дела № 1 14/78-12 о нарушении антимонопольного законодательства свидетельствуют о нижеследующем.
Товарный знак по свидетельству № 301879, принадлежащий Заявителю и зарегистрированный в отношении товаров (услуг) по 03 и 05 классам МКТУ (в том числе фармацевтические и ветеринарные препараты), был зарегистрирован 28.02.2006 (дата приоритета 23.12.2004).
При этом Росздравнадзором было выдано регистрационное удостоверение лекарственного средства № ЛСР-004408/10 от 18.05.2010 на препарат с торговым наименованием «Урсодезоксихолевая кислота» (лекарственная форма капсулы).
Изменение торгового наименования лекарственного препарата на «УРСОДЕЗ» было зарегистрировано только 05.04.2011.
Доказательства, подтверждающие начало введения Заявителем в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственного препарата «УРСОДЕЗ» (товарные накладные, счета-фактуры), относятся к июню 2011 года.
Однако «Урсодезоксихолевая кислота» (лекарственная форма капсулы) входит в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов. В соответствии с частью 1 статьи 61 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» установленные производителями лекарственных препаратов предельные отпускные цены на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, подлежат государственной регистрации.
Согласно Государственному реестру предельных отпускных цен цена на лекарственный препарат «УРСОДЕЗ» (МНН Урсодезоксихолевая кислота, лекарственная форма капсулы) была зарегистрирована 17.08.2011 (решение № 624/31-11) и 26.09.2011 (решение № 689/31-11). Соответственно, введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственного препарата «УРСОДЕЗ» производства Заявителя не могло начаться ранее, чем 17.08.2011.
В свою очередь, Компания производит и вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственное средство «УРСОДЕКС» (регистрационное удостоверение лекарственного средства № ЛСР-008974/10 от 31.08.2010) (лекарственная форма – таблетки, покрытые пленочной оболочкой).
Самый ранний документ – договор № SUN/ООО/011/2010 поставки-покупки импортных товаров, подтверждающий начало введения в гражданский оборот на

территории Российской Федерации лекарственного препарата «УРСОДЕКС» производства Компании, датирован 01.12.2010.
При этом не нашел подтверждения довод Заявителя о том, что Компания и Общество незаконно вводили в гражданский оборот лекарственный препарат «УРСОДЕКС», поскольку предельная отпускная цена на указанный препарат была зарегистрирована только 29.12.2011.
Как следует из распоряжения Правительства Российской Федерации от 30.12.2009 № 2135-р «Об утверждении перечня жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств» и распоряжения Правительства Российской Федерации от 11.11.2010 № 1938-р «Об утверждении перечня жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов на 2011 год», «Урсодезоксихолевая кислота» входила в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов в 2010 и 2011 году только в лекарственной форме «капсулы». В лекарственной форме «таблетки, покрытые пленочной оболочкой» указанный препарат вошел в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств на 2012 год, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 07.12.2011 № 2199-р.
Таким образом, обладая исключительными правами на словесное обозначение «УРСОДЕЗ» с 23.12.2004 (дата приоритета товарного знака № 301879), Заявитель начал использовать данное словесное обозначение в качестве средства индивидуализации вводимого им в гражданский оборот лекарственного препарата не ранее 17.08.2011.
В свою очередь, Общество начало вводить в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственный препарат «УРСОДЕКС» производства Компании после получения регистрационного удостоверения лекарственного средства № ЛСР-008974/10 от 31.08.2010.
Следовательно, лекарственный препарат «УРСОДЕКС» производства Компании появился на товарном рынке лекарственных препаратов Российской Федерации задолго до лекарственного препарата «УРСОДЕЗ» производства Заявителя.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.
В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с продажей, обменом или иным введением в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.
Исходя из вышеизложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Общества не содержат признаков недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», поскольку из материалов дела не следует, что действия Общества по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственного препарата «УРСОДЕКС» производства Компании с использованием словесного обозначения, сходного до степени смешения со словесным товарным знаком «УРСОДЕЗ» по свидетельству №

301879, принадлежащим Заявителю, предоставили Обществу какие-либо преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, а также способны были причинить убытки Заявителю либо нанести вред его деловой репутации.
В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).
Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

Рассмотрение дела № 1 14/78-12 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Сан Фармасьютикл Индастриз» прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО «Сан Фармасьютикл Индастриз» нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

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