

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о назначении дела № 1-14-94/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

«18» июня 2018 г.

г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Кашеваров А.Б.

У С Т А Н О В И Л:

В ФАС России поступило обращение ООО «Пфайзер Инновации» (№ 196255/17 от 21.12.2017), а также Ассоциации международных фармацевтических производителей (185261/17 от 04.12.2017) относительно нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «НАТИВА» (далее Ответчик), связанные с незаконным использованием результата интеллектуальной деятельности, а именно – изобретения по патенту Компании «Пфайзер» №005996 со сроком правовой охраны до 31 августа 2022 года. Анализ представленных документов показал следующее.

Заявитель ООО «Пфайзер Инновации», входящая в группу компаний «Пфайзер», является производителем лекарственного препарата под торговым наименованием «Сутент», содержащим в качестве действующего вещества МНН «Сунитиниб», защищенный принадлежащим Компании «Пфайзер» патентом № 005996 со сроком правовой охраны до 31 августа 2022 года.

Ответчиком произведена государственная регистрация и регистрация предельной отпускной цены на лекарственный препарат «Сунитиниб-натив», содержащий в качестве действующего вещества МНН «Сунитиниб. Препарат зарегистрирован Министерством здравоохранения Российской Федерации, регистрационное удостоверение № ЛП-004193 от 16.03.2017.

В ходе расследования ФАС России установлено, что указанный препарат реализуется ООО «НАТИВА» дистрибьюторам и предлагался к продаже в ходе ряда электронных аукционов.

Так, согласно письму ООО «Орбис Фарм» от 19.01.2018 (вх. №12101 от 19.01.2018) на запрос ФАС России № АК/91540/17 от 26.12.2017 указанной компанией принято решение об участии в аукционе № 0321200014117000399 на основании предложения ООО «НАТИВА», являющейся производителем препаратов «Сунитиниб-натив» (МНН Сунитиниб) и «Дазатиниб-нати» (МНН Дазатиниб), на основании сведений о регистрации цены на указанные лекарственные препараты в Государственном реестре лекарственных средств (решения № 274/20-17 от 19.05.2017 и № 280/20-17 от 22.05.2017 соответственно) и договора поставки лекарственных средств № 207/17 от 20.03.2017.

Также письмом ОАО «Пермфармация» № 96 от 19.01.2018 на запрос ФАС



России № АК/91545/17 от 26.12.2017 сообщено, что компанией принято решение об участии в аукционе № 0156200009917000432 на основании предложения ООО «НАТИВА», являющейся производителем препарата «Сунитиниб-натив» (МНН Сунитиниб) на основании коммерческого предложения ООО «НАТИВА», сведений о регистрации цены в Государственном реестре лекарственных средств (решение № 274/20-17 от 19.05.2017) и договора поставки лекарственных средств № 53/12 от 24.05.2012.

Письмом ООО «ФАРМ РЕАЛ» № 3 от 18.01.2018 на запрос ФАС России № АК/91566/17 от 26.12.2017 сообщено, что компанией принято решение об участии в аукционе № 0318300183917000258 с предложением к поставке препарата «Сунитиниб-натив» (МНН Сунитиниб) производства ООО «НАТИВА», предложив наименьшую цену контракта, равную 585 392,92 руб., в связи с чем протоколом подведения итогов от 01.11.2017 признано победителем. Между ООО «ФАРМ РЕАЛ» и МБУЗ «ЦРБ МО Темрюкский район» заключен контракт № 248/м от 16.11.2017, по которому произведена поставка лекарственного препарата в количестве трех упаковок по товарной накладной № 3459 от 22.11.2017.

Согласно письму ООО «Мамонт Фарм» № 17/18 от 19.01.2018 (вх. № 8118 от 19.01.2018) на запрос ФАС России № АК/91575/17 от 26.12.2017 указанной компанией принято решение об участии в ряде электронных аукционов на основании коммерческих предложений ООО «НАТИВА», являющейся производителем препаратов «Сунитиниб-натив» (МНН Сунитиниб) и «Дазатиниб-нати» (МНН Дазатиниб), по указанным аукционам, на основании сведений о регистрации цены на указанные лекарственные препараты в Государственном реестре лекарственных средств (решения №274/20-17 от 19.05.2017 и № 280/20-17 от 22.05.2017 соответственно) и договора поставки лекарственных средств № 74/14/1 от 08.04.2014.

Также на основании коммерческого предложения ООО «НАТИВА», сведений о регистрации цены в Государственном реестре лекарственных средств (решение № 274/20-17 от 19.05.2017) и регистрационного удостоверения № ЛП-004193 от 16.03.2017 участие в электронном аукционе № 0358200019717000130 приняло ООО «Данта» (письмо № 18012018-1 от 18.01.2018 на запрос № АК/91597/17 от 26.12.2017).

Письмом ООО «Фармкомплекс» № 5 от 19.01.2018 на запрос ФАС России № АК/91591/17 от 26.12.2017 сообщено, что компанией подавалась заявка об участии в аукционе № 0173200001417001067 с предложением к поставке препарата «Сунитиниб-натив» (МНН Сунитиниб), капсулы по 12,5, 25 и 50 мг., производства ООО «НАТИВА». По итогам аукциона с ООО «Фармкомплекс» Государственным казенным учреждением города Москвы «Агентство по закупкам (контрактная служба) Департамента здравоохранения города Москвы» заключен контракт № 766/2017-ДЛО от 11.12.2017.

Согласно статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной

собственности, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- Закон о защите конкуренции) под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 том числе статьей 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Согласно пункту 1 статьи 1358 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом. В силу пункта 2 статьи 1358 ГК РФ использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается, в частности ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец.

Согласно пункту 10 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, под иным введением в гражданский оборот понимается не только продажа или обмен, но и предложение к продаже товара, демонстрация его на выставках и ярмарках.

С учетом установленных обстоятельств действия ООО «НАТИВА» по направлению коммерческих предложений о приобретении препарата «Сунитиниб-натив», а также реализация указанного препарата дистрибьюторам представляет собой введение в оборот товара с незаконным использованием

результата интеллектуальной деятельности, правообладателем которого является Компания «Пфайзер», и противоречат положениям статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Действия ООО «НАТИВА» могут причинить убытки Компании «Пфайзер», в частности в виде упущенной выгоды, выраженной в неполученных доходах, на которые Заявитель мог бы рассчитывать при обычных условиях гражданского оборота.

Таким образом, при неиспользовании в продукции ответчика всех признаков патента на изобретение и патентов на полезные модели ООО «НАТИВА» объективно не имела бы возможности вводить в гражданский оборот лекарственный препарат, востребованный на указанных электронных аукционах и реализовывать его по установленной цене.

Учитывая изложенное, в действиях ООО «НАТИВА» были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренные статьей 14.5 Закона о защите конкуренции.

Исходя из изложенного, а также на основании Закона о защите конкуренции ФАС России издан приказ от 07.06.2018 № 775/18 о возбуждении дела № 1-14-94/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства и создании Комиссии по его рассмотрению по признакам нарушения ООО «НАТИВА» (143402, Московская область, г. Красногорск, ул. Октябрьская, д. 13, ОГРН/ИНН 1107746352163/7715808818) статьи 14.5 Закона о защите конкуренции.

руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 1-14-94/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению **на 23.07.2018 в 14.30** по адресу: г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, этаж 4, зал коллегии.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 1-14-93/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве ответчика:

- ООО «НАТИВА» (143402, Московская область, г. Красногорск, ул. Октябрьская, д. 13, ОГРН 1107746352163 ИНН 7715808818), заинтересованного лица:

- ООО "Пфайзер Инновации» (123112, г. Москва, Пресненская наб., д. 10),

- Ассоциация международных фармацевтических производителей (АИРМ) (123001, г.Москва, Трехпрудный пер., д.9, стр.2, оф.313)

Примечания:

1. Согласно статье 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

С материалами дела можно ознакомиться в Федеральной антимонопольной службе, контактный телефон (499) 755 23 23, доб. 088-212.

2. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица.

3. Для обеспечения пропусков в здание Федеральной антимонопольной службы фамилии представителей необходимо сообщить за 1 день до рассмотрения дела.

4. В соответствии с частью 2 статьи 42 Закона «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства вправе осуществлять свои права и обязанности самостоятельно или через представителей, полномочия которых подтверждаются документами, оформленными в соответствии с законодательством Российской Федерации.