

97.
Приложение

к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 8 ноября 2018 № 52

РЕШЕНИЕ № 140/72-2018

8 ноября 2018 г. (14.00)

г.Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ, антимонопольный орган) по результатам рассмотрения Комиссией Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министра антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 14 декабря 2016 г. № 133, заявления публичного акционерного общества «Биосинтез» (далее – ПАО «Биосинтез»), поданного представителем по доверенности, адвокатом А.Т.Горецким 25.10.2017, по вопросу нарушения антимонопольного законодательства республиканским унитарным производственным предприятием «Белмедпрепараты» (далее – РУП «Белмедпрепараты») в части осуществления недобросовестной конкуренции,

УСТАНОВИЛО:

Информация о хозяйствующем субъекте, подавшем заявление.

ПАО «Биосинтез» зарегистрировано Администрацией Железнодорожного района города Пензы 26 ноября 1992 года под № 114, внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Российской Федерации 11 сентября 2002 года под Основным государственным регистрационным номером 1025801102502. Место нахождения: 440013, Российская Федерация, Пензенская область, г.Пенза, ул. Дружбы, д. 4.

Основной вид деятельности: производство лекарственных препаратов (код 21.20.1 ОКВЭД ОК 029-2014 КДЭС).

Географические границы деятельности: Российская Федерация, Республика Беларусь, страны СНГ и др.

Информация о юридическом лице, в отношении которого подано заявление.

РУП «Белмедпрепараты» зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом 14 мая 1992 г. в ЕГР за № 100049731. Место нахождения: 220007, г. Минск, ул. Фабрициуса, д.30.

Основной вид деятельности: производство фармацевтических препаратов (код 21201 ОКРБ 05-2011).

Географические границы деятельности: Республика Беларусь, Российская Федерация, Казахстан, Узбекистан, Таджикистан, Туркменистан, Грузия и др.

Существо вопроса в изложении заявителя.

ПАО «Биосинтез» в своем заявлении от 25.10.2017 о нарушении антимонопольного законодательства в части осуществления недобросовестной конкуренции со стороны РУП «Белмедпрепараты» указало следующее.

26 мая 2017 г. РУП «Белмедпрепараты» направило в адрес ПАО «Биосинтез» претензию о незаконном использовании товарного знака «Аллохол». В претензии указывается, что ПАО «Биосинтез» не имеет права на ввоз, предложение к продаже, продажу на территории Республики Беларусь изделий, маркированных товарным знаком «Аллохол».

Дата регистрации товарного знака «Аллохол» в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь: 24 февраля 1999 г., номер свидетельства 10012 на имя РУП «Белмедпрепараты».

Несмотря на регистрацию РУП «Белмедпрепараты» товарного знака «Аллохол», на рынке Республики Беларусь долгое время беспрепятственно продавались лекарственные средства «Аллохол» различных производителей, в том числе и ПАО «Биосинтез». Так, таблетки «Аллохол» выпускаются на предприятии ПАО «Биосинтез» с 1997 года. В Республике Беларусь регистрационное удостоверение на данное лекарственное средство впервые было получено ПАО «Биосинтез» в 1999 году. Лекарственное средство «Аллохол» производства ПАО «Биосинтез» поставляется на территорию Республики Беларусь с 2008 года.

Лекарственное средство «Аллохол» было изобретено и впервые изготовлено еще в СССР; авторами является группа ученых под руководством Н.Г. Беленького. В 1967 году лекарственное средство «Аллохол» было разрешено к применению в медицинской практике и выпуску в промышленности. С этого момента активно применяется в медицине, что подтверждается нормативными правовыми актами СССР, медицинскими пособиями и справочниками, производство

лекарственного средства с торговым наименованием «Аллохол» множеством производителей на территории бывших государств СССР.

РУП «Белмедпрепараты» зная, что лекарственное средство под товарным знаком «Аллохол» является известным на рынке Беларуси и реализуется со времен СССР (1967 г.) многими хозяйствующими субъектами, воспользовавшись тем, что товарный знак «Аллохол» не был заявлен к охране на территории Республики Беларусь, зарегистрировало название лекарственного средства в качестве товарного знака на свое имя с целью устранения конкурентов, и начало запрещать другим конкурентам ввозить товар на территорию Беларуси.

РУП «Белмедпрепараты» не предпринимало самостоятельных усилий по разработке товарного знака «Аллохол», не является первым производителем лекарственного средства «Аллохол», не меняло и не улучшало лекарственное средство «Аллохол».

РУП «Белмедпрепараты» зарегистрировало товарный знак в стандартном шрифте, без каких-либо отличительных визуальных особенностей.

По мнению ПАО «Биосинтез», в действиях РУП «Белмедпрепараты» присутствуют признаки недобросовестной конкуренции:

препятствование формированию деловых связей, их нарушение или расторжение, препятствование предпринимательской деятельности;

действия РУП «Белмедпрепараты» направлены на приобретение необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности.

Существо вопроса в изложении лица, в отношении которого подано заявление.

РУП «Белмедпрепараты» начало производство лекарственного средства Аллохол в 1994 году. Регистрация лекарственного средства в Государственном реестре лекарственных средств Республики Беларусь под торговым названием «Аллохол» осуществлена в 1995 г.

Первоначально товарный знак «Аллохол» был зарегистрирован на территории Республики Беларусь, как независимого государства, в 1997 г., после продления регистрация действует до 18.02.2027.

Направление претензии о нарушении исключительных прав на товарный знак «Аллохол» обусловлено тем, что в связи со сменой руководства (приказ Департамента фармацевтической промышленности Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 08.06.2015 № 16-к) на предприятии усилился контроль за защитой принадлежащих предприятию многочисленных объектов права промышленной собственности.

РУП «Белмедпрепараты» считает, что ПАО «Биосинтез», реализуя на рынке Республики Беларусь лекарственное средство Аллохол,

нарушает исключительные права предприятия на товарный знак «Аллохол», в связи с чем, руководствуясь статьей 3 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 года «О товарных знаках и знаках обслуживания» (далее – Закон о товарных знаках), направило в адрес Заявителя претензию с требованием прекратить осуществление любых действий, перечисленных в статье 20 Закона о товарных знаках, связанных с использованием обозначения «Аллохол».

РУП «Белмедпрепараты» отмечает, что ПАО «Биосинтез» признало факт нарушения исключительных прав РУП «Белмедпрепараты» на обозначение «Аллохол» и рассматривало возможность заключения лицензионного договора для правомерного использования товарного знака «Аллохол», что подтверждается соответствующими письмами.

РУП «Белмедпрепараты» считает, что действия Заявителя по реализации на территории Республики Беларусь лекарственного средства Аллохол можно рассматривать как недобросовестную конкуренцию, а именно незаконное использование хозяйствующим субъектом не принадлежащего ему товарного знака.

Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления.

По информации *Национального центра интеллектуальной собственности* правовая охрана обозначению «Аллохол» (дата регистрации в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь: 24 февраля 1999 г., дата приоритета: 29 октября 1996 г., номер свидетельства: 10012 в отношении 5 класса Международной классификации товаров и услуг, а именно: «лекарственные и фармацевтические препараты, вещества для фармацевтических целей», на имя РУП «Белмедпрепараты») была предоставлена в Республике Беларусь на основании проведенной экспертизы в соответствии с пунктом 1 статьи 10 Закона о товарных знаках (в редакции от 05.02.1993).

По международной процедуре регистрации товарных знаков охрана указанного обозначения в Республике Беларусь не испрашивалась. В ходе экспертизы не были выявлены основания для отказа в регистрации, предусмотренные статьями 3 и 4 Закона о товарных знаках (в редакции от 05.02.1993).

Обозначение «Аллохол» не входит в список международных непатентованных наименований Всемирной организации здравоохранения.

В Государственном реестре лицензионных договоров, договоров уступки и договоров залога прав на объекты интеллектуальной собственности Республики Беларусь отсутствуют сведения о заключенных договорах в отношении товарного знака № 10012.

По информации УП «Центр экспертиз и испытаний в здравоохранении» информация о первоначальной дате государственной регистрации лекарственного средства Аллохол на территории бывшего государственного образования – Белорусская Советская Социалистическая Республика отсутствует, так как регистрация в СССР осуществлялась централизованно в г.Москве.

В Республике Беларусь лекарственное средство под торговым наименованием Аллохол было зарегистрировано РУП «Белмедпрепараты» в 1995 году, ОАО «Биосинтез» (Российская Федерация) – в 1999 году. На момент регистрации лекарственного средства Аллохол указанных производителей согласно действующему на тот момент законодательству Республики Беларусь в сфере государственной регистрации лекарственных средств допускалась регистрация под одним торговым наименованием.

Название «Аллохол» относится, по мнению УП «Центр экспертиз и испытаний в здравоохранении», к общепринятому названию, определяющему принадлежность лекарственного средства к классификационной группе, предусматривающей определенный состав и фармакологические свойства. Данное название использовалось всеми производителями лекарственного средства с одинаковым составом.

Лекарственное средство Аллохол было разработано 50 лет назад группой ученых Академии наук Советского Союза под руководством профессора Н.Г.Беленького. Данное обозначение препарата появилось в официальных изданиях, которые предназначались для широкого круга специалистов в области медицины и фармакологии как руководящие пособия в практической работе. Позднее публикации об Аллохале появились в сети Интернет и стали общедоступными для потребителя. Словесное обозначение «Аллохол» стало настолько общепринятым для обозначения лекарственных средств вышеуказанного состава, что в официальной нормативно-технической документации под этим названием напрямую понимается конкретный состав лекарственного средства.

По мнению УП «Центр экспертиз и испытаний в здравоохранении», это свидетельствует о том, что обозначение «Аллохол» используется специалистами как видовое понятие, которое соотносится с определенным составом.

Исходя из изложенного:

1. В соответствии с подпунктом 1.8 пункта 1 статьи 1 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 года «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон) в редакции от 12.12.2013, конкуренты – хозяйствующие субъекты, осуществляющие предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке. К хозяйствующим субъектам относятся юридические

лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность и (или) имеющие право на ее осуществление (подпункт 1.22 пункта 1 статьи 1 Закона в редакции от 12.12.2013).

Справочно:

Конкуренты – хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке (согласно абзацу седьмому пункта 1 статьи 1 Закона).

Хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, а также иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую ему доход, которая в соответствии с законодательством подлежит лицензированию (абзац шестнадцатый пункта 1 статьи 1 Закона).

С учетом изложенного, ПАО «Биосинтез» и РУП «Белмедпрепараты», являются конкурентами.

2. Действия РУП «Белмедпрепараты» по:

приобретению исключительного права на товарный знак «Аллохол» в отношении лекарственных средств с одноименными названиями;

направлению претензий с требованиями о прекращении реализации лекарственных средств либо заключении лицензионного договора, предусматривающего соответствующую плату за использование этих наименований, -

направлены на уменьшение числа конкурентов осуществляющих реализацию аналогичных товаров и соответственно получение преимуществ при реализации товаров РУП «Белмедпрепараты».

3. В период совершения РУП «Белмедпрепараты» действий по регистрации товарного знака действовала Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20.03.1883, согласно статье 10bis которой актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В соответствии пунктом 2 статьи 16 Закона в редакции от 12.12.2013 не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров.

Справочно:

Запрещается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров (абзац второй статьи 28 Закона).

Лекарственное средство «Аллохол» производилось и реализовывалось как за пределами, так и на территории Республики Беларусь различными субъектами хозяйствования до ввода в гражданский

оборот и регистрации за РУП «Белмедпрепараты» исключительного права на товарный знак аналогичный наименованию лекарственного средства.

Правовая охрана указанных лекарственных наименований предоставлена в Республике Беларусь на основании проведенных УП «Национального центра интеллектуальной собственности» экспертиз в соответствии с Законом о товарных знаках в редакции действующей на момент подачи заявлений.

Таким образом, на момент регистрации товарного знака отсутствовали основания для отказа в регистрации права на данное обозначение.

Вместе с тем в связи со сменой руководства, РУП «Белмедпрепараты» осуществлены действия, направленные на использование ранее приобретенного исключительного права путем направления претензий о незаконном использовании товарных знаков производителям лекарственных средств, осуществляющих производство и реализацию данных товаров до возникновения за РУП «Белмедпрепараты» прав на указанные товарные знаки.

Таким образом, действия РУП «Белмедпрепараты» по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак «Аллохол» противоречат вышеупомянутым нормам законодательства, а также требованиям добросовестности и разумности.

4. Согласно части первой пункта 2 статьи 14 Гражданского кодекса Республики Беларусь под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Характер и содержание выдвигаемых РУП «Белмедпрепараты» требований в адрес хозяйствующих субъектов - конкурентов о прекращении реализации лекарственного средства Аллохол на территории Республики Беларусь либо заключении лицензионного договора, предусматривающего соответствующую плату за использование этих наименований, свидетельствует о способности рассматриваемых действий причинить убытки конкуренту.

Таким образом, материалами по заявлению ПАО «Биосинтез» подтверждается наличие совокупности необходимых признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных подпунктом 1.15 пункта 1 статьи 1 Закона в ред. от 12.12.2013 (абзац десятый пункта 1 статьи 1 Закона), в действиях РУП «Белмедпрепараты».

Справочно:

В соответствии с подпунктом 1.15 пункта 1 статьи 1 Закона в редакции от 12.12.2013, недобросовестная конкуренция – любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат настоящему Закону, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

Согласно абзацу десятому пункта 1 статьи 1 Закона недобросовестная конкуренция – направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо могут нанести или нанесли вред их деловой репутации.

Принимая во внимание изложенные обстоятельства, имеются основания квалифицировать действия РУП «Белмедпрепараты», указанные в заявлении ПАО «Биосинтез», как нарушение пункта 2 статьи 16 Закона в редакции от 12.12.2013 (абзац второй статьи 28 Закона). На основании установленных фактов и обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

Признать факт наличия нарушения антимонопольного законодательства в части осуществления недобросовестной конкуренции, а именно пункта 2 статьи 16 Закона в редакции от 12.12.2013 (абзац второй статьи 28 Закона) в действиях РУП «Белмедпрепараты», связанных с приобретением и использованием исключительного права на товарный знак по свидетельству № 10012 в отношении 5 класса Международной классификации товаров и услуг, а именно: «лекарственные и фармацевтические препараты, вещества для фармацевтических целей».

На основании статьи 14 Закона вынести в адрес РУП «Белмедпрепараты» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд в течение 30 календарных дней со дня его принятия.

Министр,
председатель комиссии



В.В.Колтович