



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

10 лютого 2022 р.

Київ

№ 85-р

Про закриття провадження
у справі № 127-26.4/98-17

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 127-26.4/98-17 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Мові Хелс» (далі – ТОВ «Мові Хелс», Відповідач 1) (ідентифікаційний код юридичної особи 36258483) та компанією «Мові Хелс ГМБХ» (далі – Компанія «Мові Хелс ГМБХ», Відповідач 2) (Швейцарія) порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, та подання Управління розслідувань недобросовісної конкуренції від 04.11.2021 № 127-26.4/98-17/514-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

(1) Комітетом розглядається справа № 127-26.4/98-17 (далі – Справа) за ознаками вчинення ТОВ «Мові Хелс» та Компанією «Мові Хелс ГМБХ» порушення, передбаченого статтею 8 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення в листах від 05 жовтня 2016 року № 415 (далі – Лист 415) та № 417 (далі – Лист 417) (далі разом – Листи) неправдивих та неповних відомостей, пов'язаних з лікарським засобом «ПРОТЕКОН ФАСТ®» (далі – Лікарський засіб ПРОТЕКОН ФАСТ), які завдали шкоди діловій репутації компанії «Органосін Лайф Саєнсиз Пвт. Лтд» (ORGANOSYN LIFE SCIENCES PRIVATE LIMITED) (далі – Заявник, Компанія «Органосін Лайф Саєнсиз Пвт. Лтд») (Республіка Індія).

2. СТОРОНИ

- (2) Заявник – Компанія «Органосін Лайф Саєнсиз Пвт. Лтд».
- (3) Заявник є постачальником лікарських засобів в Україну, зокрема Лікарського засобу ПРОТЕКОН ФАСТ.
- (4) Відповідачами є товариство з обмеженою відповідальністю «Мові Хелс» та Компанія «Мові Хелс ГМБХ».

- (5) ТОВ «Мові Хелс» здійснює господарську діяльність на ринку оптової торгівлі лікарськими засобами та виробами медичного призначення.
- (6) ТОВ «Мові Хелс» здійснює реалізацію лікарського засобу **МОВЕКС® АКТИВ** на території України та є офіційним представником Компанії «Мові Хелс ГМБХ» на території України.
- (7) Компанія «Мові Хелс ГМБХ» є власником патенту № 100373 на винахід «Лікарський засіб у формі таблетки з протизапальною, аналгетичною та хондропротекторною дією», який зареєстровано в Державному реєстрі патентів України на винаходи 25.12.2012.
- (8) Тобто, Заявник, Відповідач 1 та Відповідач 2 є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (9) До Комітету надійшла заява Компанії «Органосін Лайф Саснсиз Пвт. Лтд» б/н від 22.03.2017 (вх. Комітету № 15-01/93-АМ від 22.03.2017) про недобросовісну конкуренцію в діях ТОВ «Мові Хелс» та Компанії «Мові Хелс ГМБХ» у вигляді дискредитації суб'єкта господарювання шляхом розповсюдження групою суб'єктів господарювання «Мові Хелс ГМБХ» через товариство з обмеженою відповідальністю «Юридична компанія «Правовий альянс» (далі – ТОВ «Правовий альянс») (ідентифікаційний код юридичної особи 35082586) і ТОВ «Мові Хелс» серед всеукраїнських дистриб'юторів фармацевтичних препаратів неправдивих відомостей щодо Заявника та товарів (Лікарського засобу **ПРОТЕКОН ФАСТ**), стосовно порушення прав власника патенту України на винахід № 100373 (далі – Заява).
- (10) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 17.08.2017 № 09/166-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/98-17 за ознаками вчинення ТОВ «Мові Хелс» і Компанією «Мові Хелс ГМБХ» порушення, передбаченого статтею 8 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення в Листах неправдивих та неповних відомостей, пов'язаних з Лікарським засобом **ПРОТЕКОН ФАСТ**, які завдали шкоди діловій репутації Заявника.
- (11) Відповідач 1 листами від 19.10.2017 № 537 (вх. Комітету № 8-01/880-кі від 24.10.2017) та від 19.10.2017 № 538 (вх. Комітету № 8-01/881-кі від 24.10.2017) повідомив Комітет, що ухвалою Господарського суду міста Києва від 25.10.2017 відкрито провадження у справі № 910/19256/16 (далі – Судова справа) за позовом Відповідача 2 до Заявника, товариства з обмеженою відповідальністю «Органосін ЛТД» (далі – ТОВ «Органосін ЛТД») (ідентифікаційний код юридичної особи 24377666), Міністерства охорони здоров'я України про захист прав інтелектуальної власності, визнання недійсним наказу від 15.08.2016 № 837 Про державну реєстрацію лікарського засобу «**ПРОТЕКОН ФАСТ®**» та зобов'язання вчинити дії.
- (12) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 21.12.2017 № 09/259-р розгляд Справи зупинено до завершення розгляду судом Судової справи, оскільки обставини, що мали бути встановлені за результатами розгляду Судової справи, мали значення для розгляду Комітетом Справи.

- (13) Компанія «Органосін Лайф Саенсиз Пвт. Лтд» звернулась до Комітету із заявою б/н від 24.09.2021 (вх. Комітету 30.09.2021 № 8-01/13656) про відмову від Заяви та закриття провадження у Справі (далі – Клопотання про відмову від Заяви).
- (14) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 03.11.2021 № 02/295-р розгляд Справи поновлено, у зв'язку із завершенням розгляду судом Судової справи.
- (15) Подання про попередні висновки у Справі від 04.11.2021 № 127-26.4/98-17/514-спр надіслано Заявнику листом від 05.11.2021 № 127-26/02-15715 та Відповідачам 1, 2 листом № 127-26/02-15716.
- (16) Заявник листом № 4-11 від 30.11.2021 (вх. Комітету 03.12.2021 № 8-01/16642) повідомив, що не має заперечень стосовно закриття Справи та підтвердив відмову від Заяви.
- (17) Відповідачами 1, 2 власних заперечень до подання про попередні висновки у Справі не надано, проте, відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303514456502, лист отримано 10.11.2021.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (18) У серпні 2016 року в Україні було зареєстровано лікарські засоби Заявника: ПРОТЕКОН ФАСТ, таблетки, вкриті плівкою оболонкою, № 30 (10x3), № 60 (10x6) № 90 (10x3)x3) у блістерах, № 30, № 60, № 90 у контейнерах (реєстраційне посвідчення UA/15396/01/01) та ПРОТЕКОН ФАСТ, таблетки, вкриті плівкою оболонкою in bulk № 1000 у пакетах (реєстраційне посвідчення UA/15397/01/01) (далі – Реєстраційні посвідчення).
- (19) Відповідно до інформації, яка міститься в Реєстраційних посвідченнях, виробником лікарського засобу ПРОТЕКОН ФАСТ є компанія «Евертоджен Лайф Саенсиз Лімітед» (Республіка Індія).
- (20) Лікарський засіб ПРОТЕКОН ФАСТ реалізується на ринку лікарських засобів, що впливають на опорно-руховий апарат, відноситься до комбінованих протизапальних та протиревматичних засобів.
- (21) У жовтні 2016 року до Заявника надійшла інформація про надходження до покупців продукції Заявника, а саме до товариства з обмеженою відповідальністю «БАДМ» (Лист 415), товариства з обмеженою відповідальністю «ВЕНТА.ЛТД» (Лист № 417) інформаційних листів від працівників ТОВ «Мові Хелс», відправником яких є ТОВ «Правовий альянс», яке діяло в інтересах Компанії «Мові Хелс ГМБХ».
- (22) У Листах поширено зокрема таку інформацію:
 - «Таким чином, власник реєстраційних посвідчень та виробник лікарського засобу під назвою «ПРОТЕКОН ФАСТ» неправомірно використовують винахід Компанії «Мові Хелс ГМБХ»;
 - «виходячи зі складу, наведеному в інструкції для медичного застосування лікарського засобу під назвою «ПРОТЕКОН ФАСТ», у цьому лікарському засобі використані діючі та допоміжні речовини, які належать до незалежного пункту формули винаходу»;

- «... враховуючи високу вірогідність того, що до вас можуть надійти пропозиції щодо імпорту, введення в товарний оборот, реалізації та/чи зберігання лікарського засобу під назвою «ПРОТЕКОН ФАСТ» для подальшої реалізації, ми нагадуємо, що будь-які подібні дії можуть бути розцінені відповідно до чинного законодавства України використанням винаходу Компанії «Мові Хелс ГМБХ», як власника патенту на винахід»;

- «у випадку, якщо представник фармацевтичної спільноти буде купувати лікарські засоби під назвою «ПРОТЕКОН ФАСТ» Компанія змушена буде користуватись своїми правами та вимагати від порушника відшкодувати завдані власнику патенту збитки»;

- «без дозволу Компанії «Мові Хелс ГМБХ» відповідно до наказу Міністерства охорони здоров'я України від 15.08.2016 № 837 було зареєстровано лікарський засіб під назвою «ПРОТЕКОН ФАСТ».

- (23) Таким чином, у Листах стверджувалося, що власник реєстраційних посвідчень та виробник лікарських препаратів під назвою ПРОТЕКОН ФАСТ (Заявник) неправомірно використовують винахід Компанії «Мові Хелс ГМБХ», який охороняється патентом України № 100373 «Лікарський засіб у формі таблетки з протизапальною, аналгетичною та хондропротекторною дією» (далі – Патент).
- (24) Відповідно до інформації, що наводиться в Листах, у складі лікарських засобів ПРОТЕКОН ФАСТ використані діючі та допоміжні речовини, які належать до незалежного пункту формули винаходу, що охороняється Патентом, а відтак, для реєстрації, виготовлення, імпорту лікарських засобів ПРОТЕКОН ФАСТ є необхідним дозвіл Компанії «Мові Хелс ГМБХ», як власника Патенту.
- (25) Крім того, у Листах міститься попередження про те, що Компанія «Мові Хелс ГМБХ» вимагатиме відшкодування збитків у випадках придбання представниками фармацевтичної спільноти Лікарських засобів ПРОТЕКОН ФАСТ.
- (26) Заявник зазначав у Заяві, що не порушував прав Відповідача 2, у зв'язку з тим, що склад лікарських засобів різний та при виробництві Лікарського засобу ПРОТЕКОН ФАСТ використовуються не всі ознаки формули винаходу, а саме не використовується ознака «талък у мас. % 1.0-3.0».
- (27) Згідно з Патентом, правову охорону надано винаходу з такою формулою винаходу: «Лікарський засіб у формі таблетки з протизапальною, аналгетичною та хондропротекторною дією, що містить діючі речовини – диклофенак і глюкоза мін та допоміжні речовини – мікрокристалічну целюлозу, натрію кроскармелозу, талък, магнію стеарат, який відрізняється тим, що як діючі речовини використано даклофенак калію, глюкоза міну сульфат натрію хлорид та додатково хондроїтину сульфат натрію, а як додаткові допоміжні речовини додатково використано кремнію діоксин колоїдний безводний, натрію крохмальгліколят, гіпромелозу, макрогол, титану діоксин, барвник жовтий захід FCF, повідон, у співвідношенні компонентів, талък мас. % 1.0-3.0».
- (28) Ознаки формули винаходу включають кожен компонент запатентованої фармацевтичної композиції, його належність до діючих чи допоміжних речовин, а також значення співвідношення кожного компонента у мас. %.

- (29) Згідно з реєстраційними матеріалами (реєстраційними досьє) на лікарські засоби ПРОТЕКОН ФАСТ, а саме частини «3.2.P.3.2 Batch Formula» реєстраційних досьє, лікарські засоби ПРОТЕКОН ФАСТ мають такий склад у співвідношенні компонентів, тальк мас. % - 0.75.
- (30) Тобто, значення мас. % тальку в складі лікарських засобів ПРОТЕКОН ФАСТ не відповідає значенням мас. % цього компонента у формулі винаходу, що охороняється Патентом.
- (31) Отже, інформація, викладена в Листах щодо неправомірного використання винаходу Компанії «Мові Хелс ГМБХ» за Патентом, на думку Заявника не відповідала дійсності і завдала шкоди діловій репутації Заявника як власника Реєстраційних посвідчень на лікарські засоби ПРОТЕКОН ФАСТ.
- (32) Господарськими судами здійснено розгляд Судової справи за первісним позовом Компанії «Мові Хелс ГМБХ» до Заявника, ТОВ «Органосін Лтд», Міністерства охорони здоров'я України про захист прав інтелектуальної власності, визнання недійсним наказу та зобов'язання вчинити дії та за зустрічним позовом ТОВ «Органосін Лтд» до Компанії «Мові Хелс ГМБХ» та Міністерства розвитку економіки, торгівлі та сільського господарства України про визнання патенту на винахід недійсним, про зобов'язання вчинити дії.
- (33) Рішенням Господарського суду міста Києва від 10.12.2020 у Судовій справі, яке залишено без змін постановою Північного апеляційного господарського суду від 29.03.2020 та постановою Касаційного господарського суду у складі Верховного суду від 15.07.2021 вирішено:
- Первісні позовні вимоги Компанії «Мові Хелс ГМБХ» – задовольнити;
 - Визнати порушення Компанією «Органосін Лайф Саєнсиз Пвт. Лтд.» та ТОВ «ОРГАНОСІН ЛТД» прав інтелектуальної власності на винахід «Лікарський засіб у формі таблетки з протизапальною, анагетичною та хондропротекторною дією», що охороняється патентом України № 100373, власником якого є Компанія «Мові Хелс ГМБХ»;
 - Визнати недійсним та скасувати наказ Міністерства охорони здоров'я України від 15.08.2016 № 837 «Про державну реєстрацію (перереєстрацію) лікарських засобів (медичних імунобіологічних препаратів) та внесення змін до реєстраційних матеріалів» у частині державної реєстрації лікарського засобу під назвою «ПРОТЕКОН ФАСТ®», реєстраційні посвідчення № UA/15396/01/01 та № UA/15397/01/01;
 - Зобов'язати Міністерство охорони здоров'я України виключити лікарський засіб під назвою «ПРОТЕКОН ФАСТ®», реєстраційне посвідчення № UA/15396/01/01 та лікарський засіб під назвою «ПРОТЕКОН ФАСТ®», реєстраційне посвідчення № UA/15397/01/01 з Державного реєстру лікарських засобів шляхом видання наказу;
 - У задоволенні зустрічних позовних вимог ТОВ «ОРГАНОСІН ЛТД» – відмовити.
- (34) У клопотанні про відмову від Заяви Компанія «Органосін Лайф Саєнсиз Пвт. Лтд» повідомила Комітет, що:

- «Дії ТОВ «Мові Хелс» та Мові Хелс Гмбх, описані у заяві про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції від 22.03.2017р. не містять ознак недобросовісної конкуренції, зокрема дискредитації, схиляння до бойкоту суб'єкта господарювання - Заявника чи третіх осіб, які використовують лікарський засіб «ПРОТЕКОН ФАСТ» як предмет цивільно-правового обігу, або зловживання своїми правами. Такі дії ТОВ «Мові Хелс» та Мові Хелс Гмбх пов'язані з відстоюванням своєї правової позиції, пред'явлення претензій та повідомлення про це третім особам не порушують законодавство України, оскільки не були направлені на дискредитацію та / або схиляння до бойкоту або дискримінації Заявника.
- Заявник підтверджує, що в результаті вчинених ТОВ «Мові Хелс» та Мові Хелс Гмбх дій не було завдано шкоди діловій репутації Заявника чи третім особам, які використовують лікарський засіб «ПРОТЕКОН ФАСТ» як предмет цивільно-правового обігу, так само як і відсутній ризик завдання такої шкоди.
- Заявник не має жодних претензій до ТОВ «Мові Хелс» та Мові Хелс Гмбх щодо порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- Заявник відмовляється від вимог щодо притягнення до відповідальності та надання правової оцінки діям ТОВ «Мові Хелс» та Мові Хелс Гмбх на предмет дискредитації та схиляння до бойкоту Заявника чи третіх осіб, які використовують лікарський засіб «ПРОТЕКОН ФАСТ» як предмет цивільно-правового обігу.
- Заявник відмовляється від вимог щодо притягнення до відповідальності та оцінки дій ТОВ «Мові Хелс» та Мові Хелс Гмбх на предмет завдання шкоди або ризику завдання шкоди діловій репутації Заявника чи третіх осіб, які використовують лікарський засіб «ПРОТЕКОН ФАСТ» як предмет цивільно-правового обігу».

5. ПІДСТАВИ ДЛЯ ЗАКРИТТЯ ПРОВАДЖЕННЯ У СПРАВІ

- (35) Компанія «Органосін Лайф Саєнсиз Пвт. Лтд» у клопотанні про відмову від Заяви просить Комітет залишити без розгляду Заяву та закрити провадження у справі.
- (36) Відповідно до частини третьої статті 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у разі надходження від заявника клопотання про відмову від заяви про захист своїх прав органи Антимонопольного комітету України можуть прийняти рішення про закриття провадження у справі.
- (37) Згідно із статтею 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо є інші підстави, передбачені законом.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», статтею 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 36 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), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 127-26.4/98-17.

Голова Комітету

Ольга ПІЩАНСЬКА