



## ДЕСЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

117997, г. Москва, ул. Садовническая, д. 68/70, стр. 1, [www.10aas.arbitr.ru](http://www.10aas.arbitr.ru)

### ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Москва  
07 июня 2011 года

Дело № А41-31159/09

Резолютивная часть постановления объявлена 01 июня 2011 года

Постановление изготовлено в полном объеме 07 июня 2011 года

Десятый арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего судьи Быкова В.П.,

судей Катькиной Н.Н., Мизяк В.П.,

при ведении протокола судебного заседания: Лариной Л.Л.,

при участии в заседании:

от истца: представитель не явился, извещен надлежащим образом,

от ответчика – ООО «Альтаир»: Именитов Е.Л., по доверенности №003 от 22.03.3011г.;

Сагидуллин Д.Ф., генеральный директор, Протокол №1 от 20.11.2007г.,

от ответчика - Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития: представитель не явился, извещен надлежащим образом,

лицо без полномочий: Балишина И.Н., паспорт,

рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу ООО «ЭкоФармИнвест» на решение Арбитражного суда Московской области от 28 марта 2011 года по делу №А41-31159/09, принятое судьей Г.А.Гарькушовой, по иску ООО «ЭкоФармИнвест» к ООО «Альтаир» и Федеральной службе по надзору в сфере здравоохранения и социального развития России о защите исключительного права на изобретение,

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «ЭкоФармИнвест» обратилось в Арбитражный суд Московской области с исковым заявлением к Обществу с ограниченной ответственностью «Альтаир» о защите исключительного права на изобретение «Средство для лечения нестабильной стенокардии и острого инфаркта миокарда», зарегистрированное по патенту №2168993 (т. 1, л.д. 2-5).

В исковом заявлении, с учетом его уточнения (т. 1, л.д. 2-5, 105) истец просил:

- запретить ООО «Альтаир» использовать принадлежащий ООО «ЭкоФармИнвест» патент на изобретение № 2168993 «Средство для лечения нестабильной стенокардии и острого инфаркта миокарда» при производстве и любом другом введении в хозяйственный оборот лекарственного препарата «Церекард» с целью продажи для получения прибыли (дохода);

- обязать ООО «Альтаир» прекратить распространение любым способом сведений об области применения лекарственного средства «Церекард» - в кардиологии, удалив информацию об этом из Инструкции по применению лекарственного средства «Церекард», зарегистрированной 16 апреля 2009 г. в Федеральной службе по надзору в сфере здравоохранения и социального развития России, а также с сайта [www.fltair-pharm.ru](http://www.fltair-pharm.ru);

- обязать ООО «Альтаир» дать опровержение в средствах массовой информации об опубликованных материалах, содержащих информацию об области применения лекарственного средства «Церекард» - в кардиологии.

Определением суда от 24 ноября 2009 г. к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора, привлечена Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения и социального развития России (далее – Росздравнадзор России) (т. 1, л.д.79).

До рассмотрения судом первой инстанции искового заявления по существу истец заявил ходатайство о привлечении Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития России в качестве ответчика в части требования «аннулировать регистрационное удостоверение лекарственного средства «Церекард» (регистрационный номер от 16.04.2009г. ЛСР 003013/09), содержащее информацию об области применения лекарственного средства «Церекард» в кардиологии, и изъять из обращения лекарственный препарат «Церекард»,

укомплектованный Инструкцией по применению от 16.04.2009г., содержащей информацию об области применения лекарственного средства «Церекард» в кардиологии (т. 1, л.д. 108).

Определением Арбитражного суда Московской области от 22.12.2009г. Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения и социального развития России привлечена к участию в деле в качестве второго ответчика (т 1, л.д.116).

Решением Арбитражного суда Московской области от 01 февраля 2010 года в удовлетворении исковых требований отказано (том 3, л.д. 62-65).

**Постановлением** Десятого арбитражного апелляционного суда от 28.09.2010 г. решение Арбитражного суда Московской области от 01.02.2010 г. отменено, исковые требования удовлетворены в части:

- запрета Обществу с ограниченной ответственностью "Альтаир" использования принадлежащего Обществу с ограниченной ответственностью "ЭкоФармИнвест" патента на изобретение Российской Федерации N 2168993 "Средство для лечения нестабильной стенокардии и острого инфаркта миокарда" при производстве и любом другом введении в хозяйственный оборот лекарственного препарат "Церекард" с целью продажи для получения прибыли (дохода);

- обязанности общества с ограниченной ответственностью "Альтаир" прекратить распространение любым способом сведений об области применения лекарственного средства "Церекард" - в кардиологии, удалить информацию об области применения лекарственного средства "Церекард" в кардиологии из инструкции по применению лекарственного средства "Церекард", зарегистрированной Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития России 16 апреля 2009 г., а также с сайта [www.altair-pharm.ru](http://www.altair-pharm.ru);

В применении способа защиты исключительных прав ООО «ЭкоФармИнвест» в виде опровержения в средствах массовой информации о применении лекарственного средства "Церекард" в кардиологии отказано.

Постановлением Федерального арбитражного суда Московского округа от 16.12.2010 N КГ-А41/15570-10 (т. 7, л.д. 71-75) решение Арбитражного суда Московской области от 01.02.2010 г. и **постановление** Десятого арбитражного апелляционного суда

от 28.09.2010 г. отменены, дело направлено на новое рассмотрение в Арбитражный суд Московской области.

По результатам повторного рассмотрения дела решением Арбитражного суда Московской области от 28 марта 2011 года (т. 7, л.д. 119-123) в удовлетворении исковых требований отказано.

Не согласившись с данным решением, истец – ООО «ЭкоФармИнвест» подал апелляционную жалобу, в которой просит его отменить (т. 7, л.д. 126-134). Заявитель апелляционной жалобы ссылается на нарушение судом первой инстанции норм материального процессуального права, а также несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела.

Ответчик – ООО «Альтаир» представил отзыв на апелляционную жалобу, в котором просит оставить суда первой инстанции без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

В заседании арбитражного апелляционного суда представители ООО «Альтаир» также просили оставить решение без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Представители ООО «ЭкоФармИнвест» и Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития России в судебное заседание не явились. О времени и месте рассмотрения апелляционной жалобы извещены надлежащим образом, в том числе путем размещения информации о времени и месте судебного заседания на официальном сайте Десятого арбитражного апелляционного суда - [www.10aas.arbitr.ru](http://www.10aas.arbitr.ru).

В соответствии со статьей 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации апелляционная жалоба рассмотрена в отсутствие ООО «ЭкоФармИнвест» и Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития России.

Рассмотрев материалы дела, обсудив доводы апелляционной жалобы, заслушав присутствовавших в судебном заседании лиц, принимая во внимание указания, содержащиеся в постановлении ФАС Московского округа от 16.12.2010г. N КГ-А41/15570-10, арбитражный апелляционный суд не находит оснований для отмены решения суда первой инстанции.

Обратившись с настоящим иском, истец - ООО «ЭкоФармИнвест» указал, что является разработчиком и производителем лекарственного средства "Средство для лечения нестабильной стенокардии и острого инфаркта миокарда", зарегистрированного по патенту Российской Федерации N 2168993 (т. 1, л.д. 8).

Указанное изобретение относится к области применения - кардиологии и используется для лечения больных с ишемической болезнью сердца с нестабильной стенокардией и острым инфарктом миокарда, путем применения парентеральных инъекций 2-этил-6-метил-3-оксипиридина сукцината в качестве антиангинального средства.

В патенте N 2168993 и описании изобретения к патенту (т. 9-13) отражены существенные признаки принадлежащего ООО «ЭкоФармИнвест» изобретения, включая формулу лекарственного средства, область, способ его применения и дозировку.

В обоснование исковых требований ООО «ЭкоФармИнвест» сослалось на то обстоятельство, что на сайте ООО «Альтаир» [www.fltair-pharm.ru](http://www.fltair-pharm.ru) была опубликована Инструкция (информация для специалистов) по медицинскому применению препарата «Церекард» (регистрационный номер ЛСР 003013/09) (далее - Инструкция).

ООО «ЭкоФармИнвест» также указало, что им у ООО «Альтаир» были приобретены две упаковки препарата по 10 ампул объемом по 2 мл (по цене 428 руб.) и 5 ампул по 5 мл (по цене 410 руб.), что подтверждается: кассовым чеком, расходной накладной от 14.08.2009г. № NG3-00306777 и товарным чеком № NG3-00306777 (т. 1, л.д. 28-30). Из указанных документов следует, что в ампулах находился раствор для внутривенного и внутримышечного введения 5-мг/мл этилметилгидроксипиридина сукцината с водой для инъекций, с регистрационным номером ЛСР-003013/09; в упаковку была вложена Инструкция по медицинскому применению препарата.

По мнению истца, это средство по лекарственной форме, химическому названию, способу применения и дозе лекарственного средства при использовании в кардиологии (при лечении острого инфаркта миокарда, ишемической болезни сердца) полностью повторяет каждый признак формулы изобретения, защищенного патентом N 2168993.

Исковые требования основаны на нормах ст.ст. 12, 1354, 1358 и 1406 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Исследовав материалы дела, арбитражный апелляционный суд согласен с выводом суда первой инстанции об отказе в удовлетворении исковых требований по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1358 Гражданского кодекса Российской Федерации патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со [статьей 1229](#) настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец), в том числе способами, предусмотренными [пунктами 2 и 3](#) настоящей статьи. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Общество с ограниченной ответственностью «ЭкоФармИнвест» в обоснование заявленных требований о защите исключительных прав изобретение "Средство для лечения нестабильной стенокардии и острого инфаркта миокарда" ссылается на Патент на данное изобретение, который был зарегистрирован 20.06.2011г. за N 2168993 по заявке №2000111405 (т. 1, л.д. 8).

Однако решением Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 15.10.2010г. N 2000111405/14 (012281) (т. 7, л.д. 82) Патент Российской Федерации N2168993, выданный ООО «ЭкоФармИнвест», был признан недействительным.

В силу [пункта 6.3](#) Правил подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденным Приказом Российского агентства по патентам и товарным знакам от 22.04.2003 г. N 56, решение от 15.10.2010г. N 2000111405/14 (012281) вступило в законную силу с даты его утверждения руководителем Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, то есть с 15.10.2010г.

При этом решением Арбитражного суда г. Москвы от 28.02.2011г. по делу №А40-1025/11-27-34, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 24.05.2011г., Обществу с ограниченной ответственностью «ЭкоФармИнвест» было отказано в удовлетворении заявления о

признании недействительным решения Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 15.10.2010г. N 2000111405/14 (012281).

Согласно п. 4 ст. 1398 ГК РФ патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец, признанный недействительным полностью или частично, аннулируется со дня подачи заявки на патент.

Поскольку в установленном законом порядке патент РФ N2168993 был признан недействительным, арбитражный апелляционный суд пришел к выводу, что у истца отсутствует исключительное право на использование изобретения «Средство для лечения нестабильной стенокардии и острого инфаркта миокарда».

Таким образом, судом первой инстанции правомерно было отказано в удовлетворении исковых требований к ответчикам о защите исключительных прав на изобретение «Средство для лечения нестабильной стенокардии и острого инфаркта миокарда».

Руководствуясь статьями 266, 268, п. 1 ст. 269, ст. 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

**ПОСТАНОВИЛ:**

решение Арбитражного суда Московской области от 28 марта 2011 года по делу №А41-31159/09 оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Председательствующий

В.П. Быков

Судьи

Н.Н. Катькина

В.П. Мизяк