

Лекарство против зонтичных брендов:  
использование схожих наименований  
и критерии злоупотребления



## Практика ФАС России

Решение ФАС России от 23.03.2015 года № 3-5-33/00-08-14

Решение ФАС России от 23.03.2015 по делу № 3-24-37/00-08-14

Определение ФАС России от 25.01.2016 о прекращении производства по делу № 3-5-40/00-08-15

Выводы из приведенных решений: отсутствие "зонтичной" рекламы может подтверждаться

- ✓ Использованием различной цветовой гаммы на упаковке БАД и ЛП
- ✓ Применением различных шрифтов для обозначения наименований БАД и ЛП
- ✓ Использованием на упаковках БАД и ЛП различных изобразительных элементов и не совпадающих графических композиций
- ✓ Добавлением дополнительных различительных слов или визуальных элементов в наименование БАД
- ✓ Применением различных способов упаковки для БАД и ЛП (картонная коробка, пластиковая баночка и пр.) и/или различных форм выпуска

П.14 → введение запрета на гос. регистрацию в качестве биологически активных добавок (БАД) лекарственных средств или продуктов, имеющих в составе лекарственные средства, запрета на государственную регистрацию одноименных или похожих до степени смешения БАД и ЛП



Обращение в ЕЭК с предложением о внесении изменений в тех. регламенты Таможенного союза ТР ТС 021/2011, 022/2011 в целях пресечения незаконного оборота БАД и введения их потребителей в заблуждение относительно состава и свойств БАД, обеспечения безопасности граждан

П.15 → Проведение ревизии всех ранее зарегистрированных БАД, одноименных или похожих до степени смешения с ЛП



Разработка проекта рекомендации Коллегии ЕЭК о принятии решения об изъятии из оборота БАД, одноименных или похожих до степени смешения с ЛП, в том числе БАД, зарегистрированных в государствах - членах ЕАЭС

Недобросовестная  
конкуренция



Вопросы получения  
недобросовестного  
конкурентного  
преимущества

Механизмы  
контроля  
ФАС России

Товарные знаки



Вопросы регистрации ТЗ  
для разных товарных  
групп / Оценка сходства  
до степени смешения

Механизмы  
контроля  
Роспатента

Техническое  
регулирование



Вопросы безопасности  
пищевой продукции  
(БАД)

Требования  
техрегламентов  
ЕАЭС

## Постановление АС МО от 30.03.2018 по делу № А40-85202/2017

"Оценка ожидаемой пользы к возможному риску применения ЛП для мед. применения ... подразумевает исследование ЛП на предмет того, может ли его наименование вводить в заблуждение потребителя относительно такого препарата. Как указывает министерство, при исследовании ЛП при названной экспертизе предполагается оценка рациональности предложенных разработчиками наименований лекарственных препаратов в отношении ожидаемой пользы к возможному риску их применения в медицинской практике. Наименование лекарственного средства, сходного с наименованием биологически активных добавок способно ввести потребителя в заблуждение, в результате которого потребитель вместо оказывающего лечебное действие лекарственного препарата может ошибочно принять БАД"

## Постановление АС МО от 22.03.2018 по делу А40-97336/2017

"Согласно заключению комиссии экспертов ФГБУ "НЦЭСМП" Минздрава России .. использование [предложенного] заявителем торгового наименования при регистрации ЛП для мед. применения не позволяет положительно оценить отношение ожидаемой пользы к возможному риску применения ЛП ввиду потенциальной опасности для здоровья потребителя, поскольку существует высокая вероятность перепутать лекарственное средство с биологической активной добавкой, обращение которой с учетом официальных реестров БАД не прекращено на территории ЕАЭС"

- Юридическая доктрина:

- ▶ Технические барьеры разнообразны как по своей природе, так и по формам → они могут существовать в виде стандартов, технических норм, правил, требований к безопасности товаров, **требований к упаковке, маркировке** и иным техническим характеристикам продукции

- Фактические обстоятельства:

- ▶ Проект ID 02/10/02-19/00088514 → изменения в ТР ТС 022/2011 "Пищевая продукция **в части ее маркировки**"
  - "Биологически активные добавки к пище должны маркироваться надписью: "Не является лекарством". Надпись указывается шрифтом высотой не менее 2 мм (строчные буквы) рядом с наименованием пищевой продукции"
  - "Не допускается в придуманном названии пищевой продукции, в т.ч. БАД к пище, использовать **МНН ЛС и зарегистрированный ТЗ** в случае его использования в качестве ТН ЛС"
  - "Не допускается в придуманном названии пищевой продукции использовать название, **одноименное или схожее до степени смешения** с МНН и/или ТН зарегистрированного ЛС. Критерием сходства является семантический (смысловой), фонетический (звуковой) или транслитерационный (связанный с использованием для передачи названия другого алфавита) признак, определяющий сходство придуманных названий"



## ПРОГНОЗИРУЕМЫ ПОСЛЕДСТВИЯ

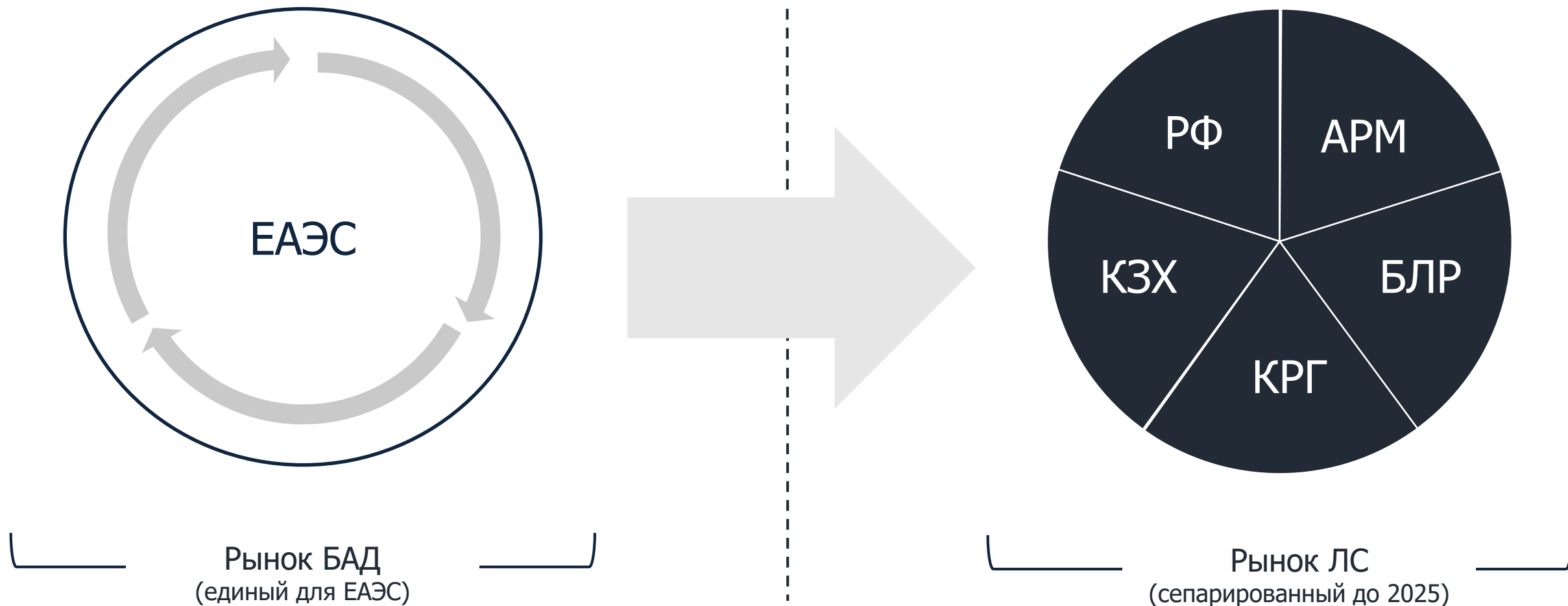
Введение потребителей в заблуждение в результате переименования ЛП и БАД

Потенциальный конфликт с регулированием общего рынка ЛС в ЕАЭС



Уход с рынка БАД, в составе которых есть растительные компоненты, входящие в состав растительных ЛС

Замена фармацевтических субстанций, прошедших проверку и содержащихся в ГРЛС, на более грубое сырье



(?) - Сепарация рынка БАД



- Искусственное разделение рынков для отдельных видов БАД и ЛС → нарушение принципа свободного товарооборота внутри ЕАЭС
- Создание барьеров для выхода на рынок БАД в отдельных странах → риски создания дефицита БАД / ЛС на отдельных рынках ЕАЭС
- Закрепление на уровне тех. регламента вопросов, которые формально не могут входить в сферу тех. регулирования (вопросы оценки схожести наименований до степени смешения) → создание искусственного барьера в торговле посредством требований тех. регламента "Пищевая продукция в части ее маркировки"

Спасибо за внимание!



## АБ "Трубор"

Email: [info@trubor.ru](mailto:info@trubor.ru)

Website: [www.trubor.ru](http://www.trubor.ru)

Данный материал носит информационно-аналитический характер и не может рассматриваться как руководство к действию по конкретному вопросу. При разработке стратегий действий и принятии решений необходимо проконсультироваться с юридическим советником. Дата актуализации: 20.11.2019.