

Дата жалобы:
02.12.2020 года
Номер жалобы:
1-НПП/12/2020

В Управление Федеральной антимонопольной службы
по г.Москве

Руководителю: Соловьевой Екатерине Александровне
Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1
Телефон/факс: 8 (495) 784-75-05 (доб 077-100; 077-105)
E-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель:
ООО "НПП БМТ"
Юридический адрес:
420102, Россия, Татарстан Респ., г. Казань, ул. Серова, 22/24
ИНН 1656060968, ОГРН 1111690070810

Третьи лица:
Общество с ограниченной ответственностью
«ТЕСЛА»
Юридический адрес:
420095, Россия, Татарстан Респ., г. Казань, ул. Восстания, 100
ИНН 1658095998, ОГРН 1081690003042

Патентообладатель:

Организатор закупки:
Публичное акционерное общество "Транснефть"
Юридический адрес:
123112, г. Москва, ул. Пресненская набережная, д.4, стр. 2

Заказчик:
Акционерное общество "Транснефть - Метрология"
Юридический адрес:
123112, г. Москва, набережная Пресненская. 4с2

Московское УФАС
Рег. номер 93385/20
зарегистрирован 04.12.2020



Искосей

Представитель Заявителя:

ЖАЛОБА

на недобросовестные действия участника закупки

Согласно Журналу событий Единой информационной системы в сфере
закупок – www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС), 20.10.2020 08:53 (МСК)

ПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТРАНСНЕФТЬ" (далее – Организатор закупки) разместил извещение о проведении закупки № 32009594703 в форме аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения контракта предметом которого является поставка метрологического оборудования (далее – Закупка, Аукцион). Закупка размещена Организатором закупки для нужд Акционерного общества "Транснефть - Метрология" (далее – Заказчик). Начальная (максимальная) цена контракта 5375364 (Пять миллионов триста семьдесят пять тысяч триста шестьдесят четыре) рубля 00 копеек.

По состоянию на 02.12.2020 года по данной Закупке контракт не заключен.

Ознакомившись с положениями документации о Закупке, а также со всеми прилагаемыми к ней документами, Заявитель считает, что участником закупки (победителем) совершены действия недобросовестные действия ограничивающей конкуренцию и просит рассмотреть Управление Федеральной антимонопольной службы г.Москвы (далее – Комиссия УФАС, Антимонопольный орган) соответствующую жалобу по следующим основаниям:

1) В силу части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – 223-ФЗ, Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг **заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также положением о закупках.** Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 223-ФЗ, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения. В соответствии с информацией, размещенной в ЕИС Организаторов закупки утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» в редакции с изменениями, утвержденными решениями Совета директоров ПАО «Транснефть» от 25 июня 2019 года протокол № 11, от 23 декабря 2019 года протокол № 21 (далее - Положение).

Согласно ч.6 ст.3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с Положением о закупке. **Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие**

в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора. В силу пункта №7.5.2 Положения 7.5.2 Конкурсная комиссия уполномочена отклонить заявку на участие в закупке на любом этапе проведения закупки вплоть до заключения договора в случае:

- несоответствия участника закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке требованиям, установленным документацией о закупке;

- несоответствия предлагаемых участником закупки товаров, работ, услуг и договорных условий требованиям документации о закупке;

- установления недостоверности, содержащейся в заявке на участие в закупке информации в отношении соответствия требованиям, установленным документацией о закупке.

Согласно пункту 11.1.4 проекта контракта (договора поставки) являющегося частью документации Закупки: **«Поставщик гарантирует... что он обладает в необходимом объеме правами на все соответствующие патенты и изобретения на поставляемую Продукцию и, что Продукция, поставленная по Договору, может быть использована Покупателем без каких-либо претензий со стороны третьих лиц и без нарушения каким-либо образом их прав».**

Согласно пункту 3 статьи 1358 Гражданского кодекса РФ, **«Изобретение признается использованным в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы изобретения, либо признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники до даты приоритета изобретения».**

Исходя из технического описания предмета закупки, в поставляемой продукции используются нижеследующие изобретения, охраняемые патентами Российской Федерации.

□ изобретение **«СПОСОБ ОТБОРА ПРОБ ЖИДКОСТИ ИЗ ТРУБОПРОВОДА И УСТРОЙСТВО ДЛЯ ЕГО ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ»** по патенту РФ №2214587, дата приоритета 21.01.2002, патентообладатель Вальшин Ринат Равильевич

□ изобретение **«СПОСОБ ОТБОРА ПРОБ ЖИДКОСТИ ИЗ ТРУБОПРОВОДА И УСТРОЙСТВО ДЛЯ ЕГО ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ»** по патенту РФ №2457459, дата приоритета 22.11.2010, патентообладатель Вальшин Ильдар Ринатович, лицензиат ООО «Тесла»;

□ изобретение **«СПОСОБ ОТБОРА ПРОБ ЖИДКОСТИ ИЗ ТРУБОПРОВОДА И УСТРОЙСТВО ДЛЯ ЕГО ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ»** по патенту РФ № 2456571, дата приоритета 05.10.2010, патентообладатель Вальшин Ильдар Ринатович, лицензиат ООО «Тесла»;

□ изобретение **«СПОСОБ ДЛЯ ОТБОРА ПРОБ ИЗ СРЕД,**

ПОДВЕРЖЕННЫХ РАССЛОЕНИЮ, И УСТРОЙСТВО ДЛЯ ЕГО ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ» по патенту РФ № 2580724, дата приоритета 18.06.2014, патентообладатель Вальшин Ильдар Ринатович, лицензиат ООО «Тесла»;

□ изобретение «СПОСОБ ДЛЯ РАЗМЕЩЕНИЯ В ТРУБОПРОВОДЕ ЭЛЕМЕНТА ДЛЯ ПРОКАЧКИ ЖИДКОСТИ И УСТРОЙСТВО ДЛЯ ЕГО ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ» по патенту РФ №2466374, дата приоритета 03.02.2010, лицензиат по исключительной лицензии ООО «Промоборудование» на срок до 31.12.2020.

Сопоставление конкретных позиций закупки и патентов приведено в приложении к настоящей жалобе.

Наименование продукции	ГОСТ, ТУ, ОСТ, опросный лист и пр.	Номер охраняемого патента	Ед. изм.	Кол-во всего
Пробоотборник автоматический	Г.0.0000.21114-ТЗС/ГТП-00.165-ЗП.ОЛ1	2214587, 2457459	шт	2
Пробоотборник автоматический	Г.4.0000.20092-ТЗС/ГТП-00.165-ЗП.ОЛ1	2214587, 2457459	шт	2
Устройство пробозаборное	Г.5.0000.21023-ТДР/ГТП-00.165-ТО.ОЛ1	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.5.0000.20239-ТДР/ГТП-00.165-ТО.ОЛ1	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.1.0000.21014-ТУР/ГТП-00.165-ЗП.ОЛЗ	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.5.0000.21024-ТДР/ГТП-00.165.1-ТО.ОЛ1	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.1.0000.21134-ТПК/ГТП-00.162-ЗП.ОЛ8	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1

Устройство пробозаборное	Г.2.0000.21028-ТПК/СГТП-06.165.1,2-ТО.ОЛЗ	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.2.0000.21028-ТПК/СГТП-06.165.1,2-ТО.ОЛ4	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.5.0000.20024-СВТНП/ГТП-00.165.3-ТО.ОЛ1	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.5.0000.20023-СВТНП/ГТП-00.165.2-ТО.ОЛ1	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.5.0000.20022-СВТНП/ГТП-00.165.1-ТО.ОЛ1	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.2.0000.20015-СВТНП/ГТП-08.158-ТО.ОЛ2	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.2.0000.20135-ТПК/ГТП-07.158-ТО.ОЛ2	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1
Устройство пробозаборное	Г.2.0000.20134-ТПК/СГТП-29.158-ТО.ОЛ2	2456571 (площадь), 2580724 (профиль), 2466374	шт	1

Обращаем внимание Комиссии УФАС, что все вышеуказанные патенты принадлежат Вальшину Ильдару Ринатовичу и Вальшину Ринату Равильевичу (далее – Патентообладатель).

Согласно пункту 1 статьи 1228 Гражданского кодекса РФ, «Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации

(правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом».

Согласно статьям 1254 Гражданского кодекса РФ, «Если нарушение третьими лицами исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, на использование которых выдана исключительная лицензия, затрагивает права лицензиата, полученные им на основании лицензионного договора, лицензиат может наряду с другими способами защиты защищать свои права способами, предусмотренными статьями 1250 и 1252 настоящего Кодекса».

Согласно пункту 1 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ, «Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, требования:

1) о признании права - к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;

2) о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним, а также к иным лицам, которые могут пресечь такие действия;

3) о возмещении убытков - к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб, в том числе нарушившему его право на

вознаграждение, предусмотренное статьей 1245, пунктом 3 статьи 1263 и статьей 1326 настоящего Кодекса;

4) об изъятии материального носителя в соответствии с пунктом 4 настоящей статьи - к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;

5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя - к нарушителю исключительного права».

Согласно части 4 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ, «В случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными и по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если иные последствия не предусмотрены настоящим Кодексом».

Согласно подпункту 1 пункта 2 статьи 1358 Гражданского кодекса РФ, «Использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается, в частности: 1) 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». Исходя из указанной нормы предложение к продаже является самостоятельным способом использования изобретения и отдельным нарушением патентных прав соответственно.

По итогам проведения Закупки Организатором был опубликован п Протокол № 0001-202-К-16-02494-2021/И заседания Конкурсной комиссии ЦАО «Транснефть» по лоту № 0001-202-К-16-02494-2021 «Метрологическое оборудование (ПЗУ)» (далее – Протокол подведения итогов).

Согласно Протоколу подведения итогов на в аукционе приняли участие два участника участник №1358 с ценой предложения 3897138 (Три миллиона восемьсот девяносто семь тысяч сто тридцать восемь) рублей 90 копеек и участник №8695 с ценой предложения 3628370 (Три миллиона шестьсот двадцать восемь тысяч триста семьдесят) рублей 70 копеек.

Организатором закупки было принято решение заключение договор с участником Закупки №8695 (далее – Победитель закупки). Цена заключаемого договора составляет 3628370 (Три миллиона шестьсот двадцать восемь тысяч триста семьдесят) рублей 70 копеек.

Однако, у Заявителя есть основания полагать, что Победителем закупки представлены недостоверные сведения, скрывающие несоответствие Победителя закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке

требованиям, установленным документацией о закупке. Так, Патентообладатели и лицензиаты не давали разрешения на использование вышеуказанных изобретений кому-либо для вышеуказанного аукциона, а уполномоченные ими производители не получали заказ на изготовление продукции от кого-либо, кроме участника №1358. Данная продукция изготавливается по индивидуальным заказам, является редкой/штучной и не находится в свободной продаже на рынке. В связи с чем гарантии победителя аукциона не подтверждены, а предлагаемая им продукция может оказаться контрафактной.

Согласно пункту 5 статьи 1250 Гражданского кодекса РФ, «Отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении нарушителя таких мер, как публикация решения суда о допущенном нарушении (подпункт 5 пункта 1 статьи 1252), пресечение действий, нарушающих исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации либо создающих угрозу нарушения такого права (подпункт 2 пункта 1 статьи 1252), изъятие и уничтожение контрафактных материальных носителей (подпункт 4 пункта 1 статьи 1252). Указанные действия осуществляются за счет нарушителя».

Согласно пункту 73 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», «Использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации по поручению или заданию правообладателя (например, выпуск типографией экземпляров произведений по заданию издательства, производство товаров с нанесением товарного знака по договору с правообладателем) охватывается исключительным правом правообладателя и не требует заключения лицензионного договора.

Использование результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации по поручению или заданию лица, нарушающего исключительное право правообладателя, в свою очередь, также образует нарушение исключительного права.

К лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, могут быть применены меры защиты исключительных прав, предусмотренные статьей 1252 ГК РФ. При этом с учетом положений пункта 6.1 статьи 1252 ГК РФ лицо, давшее поручение или задание незаконно использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, и лицо, исполнившее такое поручение или задание, перед правообладателем отвечают солидарно, за исключением случаев, когда лицо, действовавшее по поручению или заданию, не знало и не должно было знать о нарушении исключительного права правообладателя. Заявленное к такому лицу требование удовлетворению не подлежит, что не исключает возможности применения к нему иных мер

защиты исключительного права, перечисленных в пункте 5 статьи 1250 ГК РФ».

Из вышеуказанных разъяснений Верховного Суда РФ следует, что нарушением патентных прав заявителей могут быть признаны как действия победителя аукциона, так и заказчика данного аукциона.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 3 Закона о закупках и Закона о защите конкуренции, ПРОСИМ:

1. Приостановить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

2. Провести внеплановую проверку на предмет нарушения законодательства Российской Федерации или иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок.

3. Признать жалобу обоснованной в полном объеме и отменить итоги Закупки.

Приложения:

- 1) Описание изобретения к патентам (5 шт.);