

ООО «Вторсырьепереработка»

ГБУ «Жилищник Бутырского района»

ООО «ПК РостПроект»

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
об обстоятельствах дела № 077/01/16-7988/2020 о нарушении
антимонопольного законодательства

04 декабря 2020 года

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела
№ 077/01/16-7988/2020 о нарушении антимонопольного законодательства
(далее - Комиссия) в составе Председателя Комиссии
членов Комиссии:

рассмотрев дело № 077/01/16-7988/2020 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ГБУ города Москвы «Жилищник Бутырского района» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при осуществлении закупки на поставку контейнерных шкафов для твердых бытовых отходов с доставкой и установкой для ГБУ «Жилищник Бутырского района», а также о нарушении ООО «ПК РостПроект»¹ статьи 14.5 Закона о защите конкуренции, выразившегося в производстве и реализации контейнерных шкафов для приема твердых

¹ В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц 13.07.2018 наименование ООО «ПК Роспроект» изменено на ООО «ПК РостПроект».



бытовых отходов с использованием полезной модели, исключительное право на которую принадлежат ООО «Вторсырьепереработка» по патентам № 146234 и № 176114, в присутствии посредством видеоконференцсвязи на заседании Комиссии представителя ООО «Вторсырьепереработка» Д.В. Полевого, представителя ООО «ПК РостПроект» Е.С. Киселевой, представителя ГБУ «Жилищник Бутырского района» А.Д. Шкловского, руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России (далее - Управление) поступили заявления ООО «Вторсырьепереработка» (вх. № 61196/19 от 23.10.2019, вх. № 72747/19 от 11.12.2019) о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях ГБУ города Москвы «Жилищник Бутырского района» и ООО «ПК РостПроект» при исполнении государственного контракта от 23.05.2018 № 0373200017518000325 на поставку контейнерных шкафов для твердых бытовых отходов с доставкой и установкой для ГБУ «Жилищник Бутырского района».

В результате анализа указанной в заявлении информации, а также документов и сведений, полученных в ходе рассмотрения дела, Управлением выявлены признаки нарушения ГБУ «Жилищник Бутырского района» и «ПК РостПроект» статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении указанными лицами антиконкурентного соглашения.

Кроме того, в Управление также поступило заявление ООО «Вторсырьепереработка» (вх. № 32649/18 от 29.06.2018) о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «ПК РостПроект» по производству и реализации контейнерных шкафов для приема твердых бытовых отходов с использованием полезной модели, исключительное право на которую принадлежат ООО «Вторсырьепереработка» по патентам № 146234 и № 176114.

В действиях ООО «ПК РостПроект» Управлением были усмотрены признаки нарушения статьи 14.5 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в недобросовестной конкуренции в форме незаконного использования результатов интеллектуальной деятельности при реализации товаров путем производства и реализации контейнерных шкафов для приема твердых бытовых отходов с использованием полезной модели, исключительное право на которую принадлежат ООО «Вторсырьепереработка» по патентам № 146234 и № 176114.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основаниями для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании приказа Московского УФАС России от 08.05.2020 № 103 возбуждено дело 077/01/16-7988/2020 по признакам нарушения ГБУ «Жилищник Бутырского района» и ООО «ПК РостПроект» статьи 16 Закона о защите конкуренции, ООО «ПК РостПроект» статьи 14.5 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании полного и всестороннего изучения фактических обстоятельств и сведений, представленных заявителем ООО «Вторсырьепереработка» (далее - Заявитель), ответчиками ГБУ «Жилищник Бутырского района» (далее также Заказчик) и «ПК РостПроект» (далее также Исполнитель), Комиссией установлено следующее.

I. В части наличия признаков статьи 16 Закона о защите конкуренции.

На официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru>) 20.04.2018 размещено извещение № 0373200017518000325 о проведении электронного аукциона на поставку контейнерных шкафов для твердых бытовых отходов с доставкой и установкой для ГБУ «Жилищник Бутырского района» (далее - Аукцион).

Источником финансирования Аукциона являются бюджетные средства, определенные постановлением Правительства Москвы от 26.12.12 № 849-ПП «О стимулировании управ районов города Москвы» (далее - Постановление № 849-ПП).

В соответствии с Постановлением № 849-ПП Совет депутатов муниципального округа Бутырский принял решение о согласовании адресного перечня дворовых территорий для выполнения работ по благоустройству в 2018 году на средства стимулирования Управы Бутырского района, в связи с чем решено осуществить, в частности, закупку контейнерных шкафов по 33 адресам в количестве 76 штук, выделив лимит средств - 2 840 900 руб. Адреса, перечисленные в указанном Приложении, соответствуют адресам, по которым проведен Аукцион в целях установки контейнерных шкафов.

Заказчиком является ГБУ «Жилищник Бутырского района».

Согласно Уставу ГБУ «Жилищник Бутырского района» является бюджетной организацией, находящейся в ведомственном подчинении Управы Бутырского района города Москвы, и созданной для осуществления мероприятий по реализации на территории Бутырского района города Москвы задач надежного, безопасного и качественного предоставления жилищных, коммунальных и прочих услуг, включая управление многоквартирными домами и капитальный ремонт многоквартирных домов, а также содержание объектов коммунальной и инженерной инфраструктуры.

Функции и полномочия учредителя ГБУ «Жилищник Бутырского района» осуществляет Префектура Северо-Восточного административного округа города Москвы. Для выполнения государственных работ ГБУ «Жилищник Бутырского района» утверждается государственное задание.

Уполномоченным органом, разместившим извещение, является ГКУ города Москвы «Дирекция заказчика жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства Северо-Восточного административного округа».

Начальная (максимальная) цена контракта (далее - НМЦК) - 2 840 900, 00 (Два миллиона восемьсот сорок тысяч девятьсот) рублей.

Электронная площадка - АО «ЕЭТП», дата и время срока окончания подачи заявок - 03.05.2018 08:00, дата окончания рассмотрения первых частей заявок - 04.05.2018, дата проведения Аукциона - 07.05.2018.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в

Аукционе от 04.05.2018 заявка единственного участника ООО «ПК РостПроект» признана соответствующей Аукционной документации. Аукцион был признан не состоявшимся.

На основании части 16 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) Аукцион признан несостоявшимся, так как по окончании срока подачи заявок на участие в Аукционе подана только одна заявка.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 71 Закона о контрактной системе в связи с признанием заявки соответствующей требованиям Закона о контрактной системе и Аукционной документации Заказчиком принято решение заключить контракт с ООО «ПК «РостПроект» по начальной (максимальной) цене контракта - 2 840 900, 00 руб.

ГБУ «Жилищник Бутырского района» в лице исполняющего обязанности директора Мороз А.И. и ООО «ПК РостПроект» в лице генерального директора Солдатова Д.В. заключили государственный контракт № 0373200017518000325-44/2018 от 23.05.2018 на поставку контейнерных шкафов для твердых бытовых отходов с доставкой и установкой для ГБУ «Жилищник Бутырского района» (далее - Государственный контракт).

Согласно акту приема-передачи товара от 30.07.2018 (далее - Акт приема-передачи) качество фактически поставленной ООО «ПК РостПроект» продукции соответствует качеству, предусмотренному условиями Технического задания Аукционной документации и Государственного контракта. Претензии к качеству и количеству поставленного товара отсутствуют.

Вместе с тем согласно доводам Заявителя ООО «ПК РостПроект» поставлена продукция, не соответствующая техническим характеристикам, указанным в Техническом задании Аукционной документации и Государственного контракта.

В подтверждение своих доводов Заявителем представлено экспертное заключение от 09.09.2019 № 2/77-19 Независимой экспертно-оценочной организации «Эксперт», составленное по результатам экспертизы контейнерных шкафов, поставленных ООО «ПК «РостПроект» во исполнение Государственного контракта (далее - Экспертиза).

Вопросом, поставленным на разрешение Экспертизы, являлось установление соответствия технических характеристик поставленной продукции техническим характеристикам, указанным в Спецификации, являющейся приложением к Техническому заданию Аукционной документации (далее - Спецификация). Объектами экспертизы явились выборочно контейнерные шкафы, поставленные ООО «ПК РостПроект» по 4 адресам.

После визуального исследования с применением инструментального метода исследования экспертами был произведен сравнительный анализ технических характеристик, указанных в Спецификации, с фактическими данными, полученными при исследовании контейнерных шкафов для твердых бытовых отходов.

Ниже в таблице приведен сравнительный анализ выявленных в результате

Экспертизы несоответствий:

	Наименование товара, функциональные и технические характеристики, указанные в приложении № 2 «Спецификация товара» к Техническому заданию Аукционной документации	Наименование товара, функциональные и технические характеристики поставленного в ходе исполнения Государственного контракта товара (установлены по результатам экспертного исследования товара)	Соответствуют / не соответствуют
1	Контейнерный шкаф «Блок-Композит» для 2-х контейнеров	Контейнерный Шкаф «Блок-композит» для 1-го контейнера (1100 л)	Не соответствуют
2	Материал: Профиль металл., лист металл. (все металлические части: оцинкование , покраска полимерной порошковой краской, цвет: RAL-7024 (примеч. экспертов RAL-7024 - графитовый серый)	Материал: Профиль металл., лист металл. (все металлические части: не из оцинкованного металла , т.к. по всей площади имеются очаги коррозии металла; покраска полимерной порошковой краской, цвет: светло-серый).	Не соответствуют
3	Фасады: полимерно-стружечный композит - панели - сечение: 140-25 мм. Цвет: RAL8008, коричневый.	Фасады из металлического листа (не оцинкованного). Цвет: серый	Не соответствуют
4	Длина: 1600 мм Ширина: 1000 мм Высота: 1450 мм	Длина: 1670 мм Ширина: 1340 мм Высота: 1660 мм	Не соответствуют

Факт несоответствия поставленного ООО «ПК РостПроект» товара требованиям Технического задания Государственного контракта подтверждается письмом Главного контрольного управления г. Москвы от 12.03.2020 № 0115П-635/9.

Главное контрольное управление г. Москвы (далее - Главконтроль) в соответствии с Положением о Главконтроле, утвержденным постановлением Правительства Москвы от 01.06.2012 № 252-ПП, является функциональным органом исполнительной власти г. Москвы, уполномоченным на осуществление ведомственного контроля в сфере закупок. В соответствии с пунктом 4.4. указанного положения осуществляет анализ экономической и методологической обоснованности требований к объекту закупки и условиям поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, формирования начальной (максимальной) цены контрактов, цены контрактов, заключаемых с единственным поставщиком, расторжения заказчиками города Москвы по соглашению

сторон контрактов с ценой, превышающей 10 млн. руб.

По запросу Управления Главконтролем было дано поручение Префектуре Северо-Восточного административного округа г. Москвы по проведению контрольных мероприятий в части установления соответствия (несоответствия) технических характеристик контейнерных шкафов, поставленных ООО «ПК РостПроект» во исполнение Государственного контракта с соответствующими характеристиками, указанными в Спецификации к Техническому заданию Аукционной документации.

В результате указанных мероприятий факт несоответствия подтвержден. Учитывая истечение на момент проведения проверки срока давности для привлечения ответственных лиц к административной ответственности по части 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (изменение условий контракта при его исполнении), производство по делу об административном правонарушении не могло быть начато Главконтролем в соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Заявитель указывает на то, что контейнерные шкафы, фактически поставленные ООО «ПК РостПроект» во исполнение Государственного контракта, являются точной копией разработанных и запатентованных ООО «Вторсырьепереработка». Заявитель мог являться поставщиком такой продукции, вместе с тем ООО «Вторсырьепереработка» не сочло возможным принять участие в Аукционе в связи с тем, что выпускаемые Заявителем контейнерные шкафы не соответствуют техническим требованиям Заказчика, указанным в Аукционной документации.

Заявитель отмечает, что в г. Москве реализация программы реконструкции существующих контейнерных площадок начата в 2017 году, разработанный заявителем контейнерный шкаф по сбору твердых коммунальных отходов был рекомендован как одно из типовых решений. В соответствии с государственными контрактами, заключенными по итогам электронных аукционов, Заявителем осуществлялась поставка в разные ГБУ Жилищники г. Москвы, в общей сложности в 38 районов г. Москвы.

При этом Заявитель отмечает, что качество поставленных ООО «ПК РостПроект» контейнерных шкафов не выдерживает никакой критики. Менее чем за год они приняли непотребный вид, в заключенном Государственном контракте гарантийные обязательства прописаны размыто, текущий ремонт осуществляется силами ГБУ «Жилищник Бутырского района». По мнению Заявителя, такое стало возможным вследствие договоренностей, достигнутых между работниками ГБУ «Жилищник Бутырского района» и ООО «ПК РостПроект».

По результатам анализа имеющихся материалов в деле Комиссией установлено следующее.

В ответ на запрос Управления Заказчик в письме от 29.11.2019 № 1144 пояснил, что технические характеристики в Спецификации установлены, исходя из потребностей ГБУ «Жилищник Бутырского района» на основании трёх коммерческих предложений, использовавшихся для формирования расчета НМЦК.

Заказчиком письмом от 01.02.2018 № б/н были направлены запросы с просьбой

предоставить данные о ценах на контейнерные шкафы в количестве **33 шт.** трем хозяйствующим субъектам: ООО «Городской стиль», ООО «Городские проекты», ООО «Аданат Групп».

Вместе с тем в соответствии со Спецификацией планировалось закупить 76 контейнерных шкафов с поставкой по 33 адресам. Согласно представленной Заказчиком информации при формировании карточки извещения в программе ЕАИСТ 2.0 была допущена техническая ошибка, где вместо цифры 76 (общее количество шкафов) было указано 33 (общее количество адресов). Поскольку аукционная документация формировалась программой ЕАИСТ автоматически, то ошибочно указанное в извещении количество, также было установлено в аукционной документации. Данная ошибка не была исправлена в том числе по причине отсутствия запросов на разъяснения данных противоречивых сведений.

Вышеуказанные три организации, в свою очередь, представили свои коммерческие предложения по контейнерным шкафам для твердых бытовых отходов, функциональные и технические характеристики которых абсолютно идентичны тем, что указаны в Спецификации. Также обращает на себя внимание тот факт, что по всем трем коммерческим предложениям представлены идентичные фотографии контейнерных шкафов. При этом ни одна из указанных организаций не подала заявок на участие в Аукционе.

На запрос Управления о предоставлении сведений относительно способа получения запроса ГБУ «Жилищник Бутырского района» и направления соответствующих коммерческих предложений ООО «Городской стиль» и ООО «Городские проекты» представлены схожие по своему содержанию и стилистике ответы, в соответствии с которыми ООО «Городской стиль» запрос был получен в устной форме, сведения о способе отправке не представлены. ООО «Городские проекты» получило запрос телефонограммой без подтверждения регистрации. Отправка ответного коммерческого предложения также не зарегистрирована.

О причинах указания ООО «Городские проекты» сведений о стоимости 76 контейнерных шкафов при указании в запросе ГБУ «Жилищник Бутырского района» о необходимости поставки 33 контейнерных шкафов общество сообщило, что данные о ценах предоставляются в формате устного консультирования. Причина изменения количества изделий, возможно, отражает изменение запроса со стороны инициатора запроса, при этом поступление иного запроса не зарегистрировано.

На аналогичный вопрос о причинах указания сведений о стоимости 76 контейнерных шкафов ООО «Городской стиль» сообщило, что цена на изделия предоставляется на основании запросов потенциальных заказчиков, о причинах указания сведений о стоимости 76 контейнерных шкафов не сообщили.

Согласно ответам на запросы Управления ООО «Городской стиль» и ООО «Городские проекты» имеют техническую возможность изготовления контейнерных шкафов как с характеристиками указанными в Спецификации, так и с иными характеристиками. Вместе с тем ни та ни другая организация в конкурентных процедурах на поставку контейнерных шкафов для твердых бытовых отходов в период с 2016 по 2020 годы не принимали участия. Иных подтверждений производства и

реализации указанной продукции данными организациями представлено не было.

По результатам проведенного в сети «Интернет» мониторинга информации, касающейся деятельности ООО «Городской стиль», ООО «Городские проекты», ООО «Аданат Групп» установлено, что ООО «Городской стиль» собственного сайта в сети «Интернет» не имеет, сведений о местонахождении офиса компании как в г. Москве так и по месту регистрации юридического лица в г. Дмитров Московской области в открытых источниках не имеется.

На сайте ООО «Городские проекты» городпроекты.рф содержится информация о том, что правообладателем торговой марки, реализуемой обществом продукции является ООО «Аданат Групп».

Сравнительным анализом стилистики ответов на запросы Управления, поступивших из ООО «Городской стиль», ООО «Городские проекты» установлено, что несмотря на разные запросы Управления имеющие разные регистрационные данные, в обоих ответах содержится ссылка на один запрос, что не соответствует действительности. Стиль изложения вопросов и ответов идентичен, в целях исключения полного соответствия ответов, исполнителем документов они незначительно видоизменены.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о наличии взаимосвязи между ООО «Городской стиль», ООО «Городские проекты», ООО «Аданат Групп». А также указывают на фиктивность проведенного ГБУ «Жилищник Бутырского района» запроса предложений цены.

При этом НМЦК государственного контракта определена ГБУ «Жилищник Бутырского района» **ровно в размере выделенных лимитов бюджетных средств - 2 840 900 руб.**

До возбуждения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе по заявлению ООО «Вторсырьепереработка» Управлением проведена внеплановая проверка соблюдения ГБУ «Жилищник Бутырского района» законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд при проведения Аукциона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе Заказчик в описании объекта закупки указывает функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок

запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Комиссией по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления (далее - Комиссия по 44-ФЗ) установлено, что в представленных ценовых предложениях указан один и тот же товар, а именно «Контейнерный шкаф «Блок-композит» 000-0016 для 2-х контейнеров» с аналогичными конкретными характеристиками торговой марки «Адамат». На заседании Комиссии по 44-ФЗ представитель Заказчика затруднился пояснить, какие именно товары иных торговых марок подходят под установленные в техническом задании требования. Кроме того, каких либо иных свидетельств, опровергающих указанный довод со стороны Заказчика не представлено.

Комиссия по 44-ФЗ Решением по делу № 077/06/1-529/2020 по результатам проведенной внеплановой проверки от 23.01.2020 признала в действиях Заказчика при проведении Аукциона нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе. Обязательное для исполнения предписание Заказчику не выдавалось в связи с заключением государственного контракта.

При этом квалификация нарушения в соответствии с нормами законодательства, регулирующего закупочную деятельность, не исключает возможности рассмотрения тех же самых действий на предмет наличия в них признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусматривающих наличие последствий допущенного нарушения в виде фактического либо возможного влияния на конкурентную среду.

Таким образом, ни в рамках внеплановой проверки соблюдения законодательства о контрактной системе, ни в рамках рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства Заказчик не смог обосновать в чем именно заключаются потребности ГБУ «Жилищник Бутырского района», выраженные в том числе в конкретных размерах ширины, высоты, глубины контейнерных шкафов, установленных в Спецификации.

На заседании Комиссии Заявителем даны пояснения, что в процессе производства контейнерных шкафов отливаются листы-заготовки, имеющие определенный люфт в размерах, что указывает на отсутствие возможности производства указанного товара в точном соответствии с заданными в Аукционной документации параметрами.

Также на заседании Комиссии представители Исполнителя заявили о наличии возможности производства и поставки товара в точном соответствии с техническими характеристиками, указанными в Аукционной документации. При этом запросы разъяснений о возможности поставки контейнерных шкафов, не соответствующих точным параметрам в рамках закупочной процедуры от Исполнителя не поступали.

Комиссией определением от 19.06.2020 № ЕО/35337/20 были запрошены у ООО «ПК РостПроект» сведения о перечне товаров типа контейнерных шкафов для твердых бытовых отходов, производимых данным обществом с указанием технических характеристик, размеров, параметров, а также наличия патентов на них, с приложением копий подтверждающих документов, а также письменные пояснения относительно наличия у ООО «ПК РостПроект» технических возможностей поставить товар,

соответствующий первоначальным требованиям аукционной документации.

ООО «ПК РостПроект» сообщило о возможности изготовления и поставки собственной продукции полезной модели «Контейнерный шкаф для приема и хранения бытовых отходов». Для изготовления изделий по параметрам Заказчика ООО «ПК РостПроект» использует в производстве различные формы разных размеров для изготовления контейнерных шкафов.

Вместе с тем ООО «ПК РостПроект» не предоставлено доказательств факта производства контейнерных шкафов с характеристиками, указанными в Техническом задании Государственного контракта, и их поставки.

Комиссией проведен анализ конкуренции состояния конкуренции на закупках, проведенных в период с 15.05.2017 по 04.05.2018 и предметом которых являлась поставка контейнерных шкафов для приема и хранения твердых бытовых отходов для ГБУ «Жилищник» районов Москвы. Данный анализ для целей антимонопольного правоприменения является одним из инструментов получения надлежащих доказательств.

Проведенным анализом установлено, что заказчиками устанавливались требования к характеристикам контейнерных шкафов в виде бетонного пениала и металлических навесных частей. Требования к поставке с конкретными параметрами (длина, высота, ширина) не устанавливались. В большинстве случаев заказчиками устанавливались «общие» требования о соответствии емкости накопления мусора объемом 1100 литров, либо устанавливался диапазон размеров «от» «до», что позволяло участникам поставить для нужд заказчика шкафы с различными параметрами.

Также Управлением в адрес Префектур города Москвы был направлен запрос с требованием о предоставлении информации о поставках в период 2017-2020 годов шкафов, с техническими характеристиками, указанными ГБУ «Жилищник Бутырского района». В ответ на который Префектуры сообщили, что закупки, проведенные на поставку контейнерных шкафов для твердых бытовых отходов с характеристиками, указанными в Аукционной документации ГБУ «Жилищник Бутырского района», не осуществлялись.

С учетом изложенных обстоятельств Комиссия пришла к выводу о том, что действия Заказчика по формированию Аукционной документации с конкретными техническими характеристиками, совершены с целью ограничения конкуренции на Аукционе.

Данный вывод подтверждается поведением Заказчика и Исполнителя на стадии исполнения Государственного контракта.

ООО «ПК РостПроект» поставлена продукция, не соответствующая техническим характеристикам, указанным в Техническом задании Государственного контракта.

Вместе с тем дополнительного соглашения об изменении условий Государственного контракта сторонами заключено не было. В Акте приема-передачи сторонами установлено, что качество фактически поставленной ООО «ПК РостПроект» продукции соответствует качеству, предусмотренному условиями Технического задания Государственного контракта. Претензии к качеству и количеству поставленного товара отсутствуют.

В ответ на запрос Управления ГБУ «Жилищник Бутырского района» письмом от 29.11.2019 № 1144 также сообщил, что сведения о принятии товара не соответствующего техническим характеристикам, установленным в Техническом задании Государственного контракта у ГБУ «Жилищник Бутырского района» отсутствуют. К Государственному контракту было заключено только одно Дополнительное соглашение № 1 от 02.10.2018 в связи с изменением реквизитов Заказчика и Исполнителя. Никакие иные дополнительные соглашения и договоры о поставке товара, качество, технические и функциональные свойства которого отличались от товара, поставленного по Государственному контракту, не заключались.

Позднее уже в рамках рассмотрения заявлений ООО «Вторсырьепереработка» по запросу Управления ГБУ «Жилищник Бутырского района» проведено визуальное исследование контейнерных шкафов для твердых бытовых отходов, поставленных ООО «ПК РостПроект» во исполнение Государственного контракта, расположенных по тем же адресам, что и проверенные в результате Экспертизы.

По результатам исследования составлен и письмом ГБУ «Жилищник Бутырского района» от 23.01.2020 направлен акт, подтверждающий несоответствие контейнерных шкафов для твердых бытовых отходов.

При этом ГБУ «Жилищник Бутырского района» указывает на то, что поставка контейнерных шкафов с такими характеристиками не сказалась негативно на самом товаре, а также на пункт 4.2 Государственного контракта, в соответствии с которым по согласованию заказчика с поставщиком допускается поставка товара, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которого являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками товара, указанными в Техническом задании.

Также согласно информации, представленной ООО «ПК РостПроект», Заказчик просил произвести улучшение (увеличение размера, материал) изделий. В процессе переговоров выяснилось, что в соответствии со Спецификацией шкаф должен быть изготовлен из полимерно-стружечного материала, однако шкаф должен быть железобетонный, поскольку полимерно-стружечный композит является древесным материалом и не сможет отвечать функциональным характеристикам. В связи с чем ООО «ПК РостПроект» было направлено письмо от 04.06.2018 исх. № 208/18 о согласовании материалов и эскизов для поставляемых изделий.

Вместе с тем в части доводов Заказчика о законодательно предоставленной возможности поставки товара с характеристиками, улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками товара, указанными в Техническом задании, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 7 статьи 95 Закона о контрактной системе при исполнении контракта по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. При этом, если при исполнении контракта заказчиком по согласованию с поставщиком

принято решение о поставке товара, качество, технические и функциональные характеристики которого являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими характеристиками, указанными в контракте, стороны заключают дополнительное соглашение об изменении условий контракте.

При этом представленное письмо от 04.06.2018 исх. № 208/18 не является дополнительным соглашением об изменении условий контракта, а представляет собой письмо с приложением в виде эскиза и чертежа контейнерного шкафа для твердых бытовых отходов, подписанное в одностороннем порядке ООО «ПК РостПроект».

В соответствии с частью 26 статьи 95 Закона о контрактной системе, действующей на момент подписания Государственного контракта и его исполнения, информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Кроме того, в соответствии с пунктами 11, 12 Правил ведения реестра контрактов, заключенных заказчиками, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1084 (далее - постановление № 1084), информация об изменении государственного контракта с указанием условий, которые были изменены, в течение трех рабочих дней со дня заключения дополнительного соглашения должна быть подписана усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и направлена заказчиком в электронном виде в Федеральное казначейство для включения в реестр контрактов.

Указанные требования Закона о контрактной системе и постановления № 1084 Заказчиком не исполнены.

Представители ООО «ПК РостПроект» неоднократно на заседаниях Комиссии сообщали о наличии заключенного дополнительного соглашения. Вместе с тем представителем Заказчика данная информация опровергнута.

Кроме того, в представленных Исполнителем в обоснование своей позиции материалах присутствуют противоречивые данные.

Так, в ответ на запрос Управления от 08.05.2020 № ЕО/28287/20 Исполнителем письмом № 297/20 от 05.06.2020 представлена копия письма ООО «ПК РостПроект» № 208/18 от 04.06.2018 (далее - Письмо), согласно которому именно Исполнитель, а не Заказчик, предложил поставить контейнерные шкафы с иными техническими характеристиками. В приложении к Письму указан эскиз товара со следующими техническими характеристиками: **материал - железобетон, высота 1650, ширина 1650, глубина 1300, материал распашных дверей - листовой металл, окрашенный порошковой эмалью.**

Обращает на себя внимание тот факт, что ранее в ответ на запрос Управления № ЕО/5275/20 от 04.02.2020 ГБУ «Жилищник Бутырского района» письмом № 129 от 07.02.2020 направил в адрес Управления копию такого же письма Исполнителя об изменении характеристик поставляемого товара с такими же реквизитами, что и Письмо, предоставленное в Управление ООО «ПК РостПроект», но с другим

содержанием, а именно эскиз содержит иные характеристики контейнерного шкафа: **стенки изготовлены из влагостойкой фанеры с ламинированным покрытием, высота 1450, ширина 1600, глубина 1000.**

При этом сведений о согласовании указанного эскиза Заказчиком, как и сведений о способе направления Исполнителем и получения Заказчиком указанного письма с приложением Комиссии не представлено.

Также ООО «ПК РостПроект» указало на имеющуюся с ГБУ «Жилищник Бутырского района» переписку посредством мессенджера WhatsApp по вопросу подписания дополнительного соглашения по изменению Технического задания Государственного контракта. В 14 час. 03 мин. 13.06.2018 (последний день истечения срока поставки) представителем ООО «ПК РостПроект» отправлено сообщение следующего содержания: «Допник ждем согласования». В 14 час. 04 мин. следующего содержания: «Как подпишем 1-2 дня привезем 2 фуры (18 шт)». В этот же день 13.06.2018 представитель ГБУ «Жилищник Бутырского района» по WhatsApp направил фото подписанного со стороны Заказчика дополнительного соглашения, датированного также 13.06.2018, в котором указаны иные параметры, а именно: **высота не указана, ширина 1660, глубина 1320.**

По мнению Комиссии, данная переписка, а также изготовление писем с одними реквизитами, но разным содержанием, может свидетельствовать о наличии договоренности сторон о поставке Исполнителем товара, который он всегда поставляет по аналогичным закупкам, а также об отсутствии намерения сторон урегулировать надлежащим образом изменение характеристик поставляемого товара в связи с имеющейся договоренностью.

Кроме того, указанная переписка подтверждает отсутствие осуществления Исполнителем поставки товара в установленные Государственным контрактом сроки. В соответствии с пунктом 3.1 Государственного контракта срок поставки составляет 15 рабочих дней с момента заключения контракта (то есть 13.06.2018). Срок действия Государственного контракта - с момента его подписания по 31.12.2018.

Акт приема-передачи товара по Государственному контракту составлен 30.07.2018, при этом указан фактический срок исполнения Государственного контракта - 13.06.2018.

В подтверждение поставки в указанную дату ООО «ПК РостПроект» в материалы дела представлена копия товарной накладной № 123 от 13.06.2018, в соответствии с которой контейнерные шкафы для ТБО в количестве 76 шт на сумму 2840900 руб. ООО «ПК РостПроект» переданы, а ГБУ «Жилищник Бутырского района» получены.

Вместе с тем на данной товарной накладной стоит печать, на которой написано ООО «ПК **РостПроект**». В то время как на дату составления товарной накладной 13.06.2018 общество имело наименование ООО «ПК **РосПроект**». В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц наименование ООО «ПК Роспроект» изменено на ООО «ПК РостПроект» только 13.07.2018. В материалах дела имеется копия письма ООО «ПК РостПроект» № 280/18 от 19.07.2018, которым общество уведомляет Заказчика о смене своего наименования и предлагает заключить дополнительное соглашение о внесении изменений в контракт в связи с

изменением реквизитов Исполнителя. Заказчик не поставил дату на товарной накладной.

ГБУ «Жилищник Бутырского района» в ответе на запрос Управления от 23.01.2020 сообщил, что фактическим сроком поставки является 15.06.2018.

При этом, оплата поставки товара по Государственному контракту была осуществлена только в октябре 2018 года. Первоначально выставленное платежное поручение № 1635 от 27.08.2018 на оплату суммы по Государственному контракту было возвращено платежным поручением № 1635 от 03.09.2018. Оплата за поставку товара на полную сумму Государственного контракта была перечислена Победителю на основании платежного поручения от 11.10.2018 № 1985 после подписания Дополнительного соглашения № 1 от 02.10.2018.

Комиссия приходит к выводу, что дата 13.06.2018, указанная в Акте приема-передачи товара в качестве фактического срока исполнения Государственного контракта, не является достоверной. Указанная выше переписка, а также ненадлежащее оформление отчетных документов с использованием печатей, изготовленных позже указанной в товарной накладной даты, свидетельствует об отсутствии факта поставки контейнерных шкафов на дату 13.06.2018, указанную в Акте приема-передачи товара, подписанного 30.07.2018.

Изложенные обстоятельства, в том числе установление конкретных технических характеристик закупаемого товара, повлекшее отсутствие иных заявок кроме заявки ООО «ПК РостПроект» на Аукционе, приемка в рамках исполнения Государственного контракта товара, характеристики которого не соответствуют заданным на этапе процедуры закупки характеристикам товара, отсутствие дополнительного соглашения и установленной законодательством процедуры заключения дополнительного соглашения, отсутствие объективного обоснования указанных действий Заказчика и Исполнителя, по мнению Комиссии, свидетельствует о признаках намеренных действий, направленных на ограничение возможности иных хозяйствующих субъектов рассматриваемого рынка принять участие в конкурентной процедуре.

Согласно статье 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

При этом, наличие соглашения должно быть доказано антимонопольным органом. Одной лишь последовательности действий недостаточно для констатации наличия соглашения. Необходимо установить взаимную обусловленность этих

действий. Для доказывания наличия такого соглашения необходимы прямые доказательства либо достаточная совокупность косвенных, однозначно указывающая на предмет соглашения.

На основании требования прокуратуры г. Москвы о проведении внеплановой проверки от 31.08.2020 № 7/31-5-2020/8527 (вх. № 63075 от 01.09.2020) и приказа Управления от 03.09.2020 № 224 «О проведении внеплановой выездной проверки» Управлением проведена выездная проверка в отношении ГБУ «Жилищник Бутырского района».

В ходе проверки Инспекцией Управления было осуществлено копирование информации с компьютеров ГБУ «Жилищник Бутырского района», а также было установлено, что сотрудники ГБУ «Жилищник Бутырского района», ответственные за проведение рассматриваемой в настоящем деле закупки, позднее были уволены. По состоянию на дату проведения выездной проверки указанные лица уже не являлись работниками ГБУ «Жилищник Бутырского района», их учетные записи были удалены с компьютеров.

Также Инспекцией Управления проанализирована информация, представленная операторами электронных торговых площадок (АО «Сбербанк-АСТ», АО «ЭТС», АО «ЕЭТП», АО «ЭТС», ООО «РТС-тендер», АО «РАД») о конкурентных процедурах, заказчиком которых выступало ГБУ «Жилищник Бутырского района» в период 2017 - 2020 годов, а также сведения, содержащиеся в Единой информационной системе в сфере закупок «zakupki.gov.ru».

Инспекцией Управления была проведена оценка документов, сведений и скопированной информации в электронном виде, а также документов, представленных письмом ГБУ «Жилищник Бутырского района» № 64797/20 от 07.09.2020.

По результатам анализа, осуществленного в ходе проведения контрольного мероприятия, Инспекция Управления пришла к выводу об отсутствии прямых доказательств и фактов, указывающих на признаки нарушения ГБУ «Жилищник Бутырского района» статей 11, 16 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенного, в рамках рассмотрения дела Комиссией установлено отсутствие достаточных доказательств, указывающих на заключение ООО «ПК РостПроект» и ГБУ «Жилищник Бутырского района» антиконкурентного соглашения, и установлены признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции (определение № ЕО/65924/20 от 20.11.2020).

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

ГБУ «Жилищник Бутырского района» в Аукционной документации установлены конкретные технические характеристики закупаемого товара. Вместе с тем ни в рамках внеплановой проверки соблюдения законодательства о контрактной системе, ни в рамках рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства Заказчик не смог обосновать в чем именно заключаются потребности ГБУ «Жилищник Бутырского района», выраженные в том числе в конкретных размерах

ширины, высоты, глубины контейнерных шкафов. ООО «ПК РостПроект» поставлена продукция, не соответствующая техническим характеристикам, указанным в Аукционной документации и Техническом задании Государственного контракта.

Согласно доводам Заявителя ООО «Вторсырьепереработка» могло являться поставщиком такой продукции, вместе с тем данное общество не сочло возможным принять участие в Аукционе в связи с тем, что выпускаемые Заявителем контейнерные шкафы не соответствуют техническим требованиям Заказчика, указанным в Аукционной документации. Таким образом, действия Заказчика по формированию Аукционной документации с указанием конкретных технических характеристик закупаемого товара повлекло отсутствие иных заявок кроме заявки ООО «ПК РостПроект» на Аукционе.

Таким образом, Комиссией принято решение об установлении в действиях ГБУ «Жилищник Бутырского района» признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

II. В части наличия признаков статьи 14.5 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с представленными ООО «Вторсырьепереработка» в Управление документами и сведениями ООО «ПК РостПроект» предлагает к продаже и реализует на рынке контейнерные шкафы для приема и хранения твердых бытовых отходов, при изготовлении которых используются элементы полезной модели, исключительное право на которую принадлежат ООО «Вторсырьепереработка» по патентам № 146234 и № 176114.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренцией является соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган

проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

ООО «Вторсырьепереработка» (место нахождения: 129085, г. Москва, ул. Проспект Мира, д. 101, стр. 1, Э 4 П I, ком. 14, оф. 102) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 11.01.2018 за основным государственным регистрационным номером 1187746012200, ИНН 9710046743.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Вторсырьепереработка» является деятельность по обработке и утилизации неопасных отходов, идентифицированная 38.21 кодом ОКВЭД. Также ООО «Вторсырьепереработка» осуществляет деятельность по сбору неопасных и опасных отходов (38.11 и 38.12 коды ОКВЭД), деятельность по обработке и утилизации опасных отходов (38.22 код ОКВЭД) и прочие.

Кроме того, представленными документами подтверждается деятельность ООО «Вторсырьепереработка» по производству и реализации контейнерных шкафов для сбора твердых бытовых отходов, в том числе копиями договоров с контрагентами.

ООО «ПК РостПроект» (место нахождения: 153000, Ивановская обл., г. Иваново, ул. 10 Марта, д. 4, оф. 25) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 29.09.2016 за основным государственным регистрационным номером 1163702076559, ИНН 3702162840.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «ПК РостПроект» является деятельность по осуществлению работ по сборке и монтажу сборных конструкций, идентифицированная 43.99.7 кодом ОКВЭД. Также ООО «ПК РостПроект» ряд дополнительных видов деятельности.

Кроме того, в соответствии с представленными документами и сведениями ООО «ПК РостПроект» осуществляет деятельность по производству и реализации контейнерных шкафов для сбора твердых бытовых отходов, в том числе сведениями об аукционах на заключение контрактов на поставку контейнерных шкафов для приема и хранения твердых бытовых отходов.

Таким образом, установлено, что ООО «Вторсырьепереработка» и ООО «ПК РостПроект» являются конкурентами, осуществляющими свою деятельность на одном товарном рынке, в том числе на территории г. Москвы.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии со статьей 14.5 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий

по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

К результатам интеллектуальной деятельности, подлежащих рассмотрению в данной форме недобросовестной конкуренции, в соответствии с частью 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) относятся произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); базы данных; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау).

Сущность исключительного права заключается в праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его несанкционированного использования, в том случае если санкция необходима. При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом. В большинстве случаев оформление такой санкции требует регистрации соответствующего соглашения, без которой соглашение считается недействительным. Например, согласно ГК РФ любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, защищенные патентом, лишь с разрешения патентообладателя (на основе лицензионного договора). Лицензионный договор подлежит регистрации в Патентном ведомстве и без регистрации считается недействительным.

В некоторых случаях допускается использование объектов исключительных прав и без согласия правообладателя. Так, согласно части 1 статьи 1361 ГК РФ лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца (статьи 1381 и 1382 ГК РФ) добросовестно использовало на территории Российской Федерации, созданное независимо от автора, тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования (право преждепользования).

Под незаконным использованием следует понимать несанкционированное владельцем использование объекта интеллектуальной собственности, в том случае, если такая санкция необходима.

ООО «Вторсырьепереработка» представлены результаты исследований, проведенных патентными поверенными, согласно которым изделия ООО «ПК РостПроект» имеют признаки полезных моделей по патенту № 146234:

- копия заключения патентного поверенного по вопросу исследования полезной модели по патенту № 146234 в продекции, поставляемой ООО «ПК Роспроект» (в настоящее время - ООО «РостПроект») и копия свидетельства патентного поверенного Семерухиной И.В.;

- копия патентного исследования от 24.02.2018, составленного патентным

поверенным Рыбиным В.Н., по вопросу использования признаков полезных моделей патентов № 146234 в продукции ООО «ПК «Роспроект» (в настоящее время - ООО «РостПроект»);

- копия патентного исследования от 17.05.2018, составленного патентным поверенным Матвеевым А.Г., по вопросу использования признаков полезных моделей патентов № 146234 в продукции ООО «ПК «Роспроект» (в настоящее время - ООО «РостПроект»).

На основании изложенного, по мнению ООО «Вторсырьепереработка» в действиях ООО «ПК РостПроект» содержатся признаки нарушения статьи 14.5 Закона о защите конкуренции, выразившегося в недобросовестной конкуренции в форме незаконного использования результатов интеллектуальной деятельности при реализации товаров путем производства и реализации контейнерных шкафов для приема твердых бытовых отходов с использованием полезной модели, исключительное право на которую принадлежат ООО «Вторсырьепереработка» по патентам № 146234 и № 176114.

Вместе с тем в ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что в рамках судебного дела № А40-214942/2017 была назначена судебная экспертиза, где перед экспертом (Хорошкеев В.А.) были поставлены следующие вопросы:

1. Использован ли каждый признак полезной модели «Контейнерный шкаф для приема и хранения ТБО» по патенту РФ № 146234, приведенных в независимом пункте содержащийся в патенте формулы полезной модели в изделиях «Контейнерный шкаф для ТБО», выпускаемых и поставляемых в рамках государственных и муниципальных контрактов ООО «ПК Роспроект»;

2. Использован ли каждый признак полезной модели «Контейнерный шкаф для приема и хранения ТБО» по патенту РФ № 146234, в описании формулы полезной модели по заявлению № 2017138862/13(067727) утвержденного Решением Федеральной службы по интеллектуальной собственности о выдаче патента на полезную модель от 19.12.2017.

В соответствии с экспертным заключением, по результатам проведения судебной патентоведческой экспертизы, в изделиях «Контейнерный шкаф для ТБО», выпускаемых и поставляемых в рамках государственных и муниципальных контрактов ООО «ПК Роспроект» каждый признак полезной модели «Контейнерный шкаф для приема и хранения ТБО» по патенту РФ № 146234, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы полезной модели, не использован.

Кроме этого, эксперт в экспертном заключении указал, что в формуле полезной модели по заявке № 2017138862/13(067727), утвержденной Решением Федеральной службы по интеллектуальной собственности о выдаче патента на полезную модель от 19.12.2017, при любом из двух возможных толкований каждый признак полезной модели «Контейнерный шкаф для приема и хранения ТБО» по патенту РФ №146234 также не использован.

Таким образом, суд пришёл к выводу, что имеющиеся в деле доказательства в своей совокупности подтверждают, что на спорном устройстве не используются все признаки, приведенные в формуле изобретения и полезной модели по патенту

№ 146234 либо признаки, эквивалентные признакам, приведенным в формуле полезной модели.

Также установлено, что патент № 146234 на полезную модель признан частично недействительным Решением Роспатента от 16.05.2018. В связи с указанным Роспатентом было также принято решение о выдаче нового патента с уточненной формулой.

Судом по делу № А40-214942/2017 также установлено, что назначение по делу повторной либо дополнительной судебной экспертизы не может привести к каким-либо иным выводам в отношении факта использования/неиспользования в изделии ответчика «контейнерный шкаф для приёма и хранения твёрдых бытовых отходов» патента истца № 184402, а выводы экспертизы являются в полном объеме относимыми и достаточными для разрешения вопроса и подтверждении вывода об отсутствии использования каждого признака формулы применительно к оспариваемому изделию ООО «ПК РостПроект».

Таким образом, поскольку в результате патентоведческой экспертизы по делу А40- 214942/17 установлено, что в продукте ООО «РостПроект» не использованы 3 признака независимого пункта формулы по патенту № 146234, а все эти признаки также присутствуют в независимом пункте формулы по патенту № 184402, то, соответственно эти же признаки также не использованы в продукте Ответчика по делу.

В свою очередь судом в рамках дела также оценены представленные ООО «Вторсырьепереработка» доказательства, а именно заключений специалистов Семерухиной И.В., Матвеева А.Г., Сулимовой Е.Б. и рецензии Рыбина В.Н., и сделаны следующие выводы.

Рецензент Рыбин В.Н. согласился с выводами судебной экспертизы относительно выделения 19 признаков полезной модели, что также не оспаривается истцом.

В то же время рецензент не согласился с выводами именно по трем спорным признакам при отсутствии толкования формулы основанной на разборе чертежей полезной модели. При этом суд отмечает отсутствие в рецензии анализа вывода эксперта Хорошкевича В.А относительно второго вопроса.

Кроме того, выезд для осмотра контейнерного шкафа не подтвержден материалами дела.

Патентный поверенный Семерухина И.В., заключение которой приобщено к исковому заявлению, выделила 7 признаков полезной модели. Также поверенным не рассматривались формула полезной модели совместно с чертежами полезной модели.

При этом в материалы дела не представлены чертежи, приведенные к контрактах по закупке спорных контейнеров.

Из патентного исследования Матвеева А.Г. усматривается установление 10 признаков полезной модели. Поверенным не рассматривались формула полезной модели совместно с чертежами полезной модели, анализ вывода судебной экспертизы по данному вопросу отсутствует.

В заключении специалиста Сулимовой Е.Б. также установлено 10 признаков полезной модели. При этом на исследование патентному поверенному были представлены патент, фотографии контейнеров и контракт.

Суд полагает заключение неполным при отсутствии осмотра специалистом спорных изделий.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в материалах настоящего дела доказательств, свидетельствующих об использовании ООО «РостПроект» в своей продукции результатов интеллектуальной деятельности ООО «Вторсырьепереработка», в том числе элементы полезных моделей по патентам № 146234 (№ 184402) и № 176114, а равно наличия нарушения статьи 14.5 Закона о защите конкуренции, также в действиях ГБУ «Жилищник Бутырского района» и ООО «ПК РостПроект» отсутствуют прямые доказательства и факты, указывающие на признаки нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем Комиссией установлены признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в действиях ГБУ «Жилищник Бутырского района».

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: