

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ**

Р

Е

Ш

25 августа 2010 года

№ 04-02/3872

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> (далее – Комиссия Коми УФАС России), рассмотрев жалобу Открытого акционерного общества Уральский научно-исследовательский институт архитектуры и строительства от 18.08.2010 № 312-ЮО (вх. от 18.08.2010 № 794ф) на действия государственного заказчика – Государственного учреждения Республики Коми «Коми республиканский инвестиционно-строительный центр при Министерстве архитектуры, строительства и коммунального хозяйства Республики Коми» при проведении открытого аукциона № ОА-238 на право заключения государственного контракта на выполнение работ по корректировке рабочего проекта «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района» (далее – ОАО институт «УралНИИАС», ГУ РК «КР Инвестстройцентр», заказ, открытый аукцион), при участии:
<...>.

УСТАНОВИЛА:

1. ОАО институт «УралНИИАС» письмом от 23.08.2010 № 320-ЮО (вх. от 24.08.2010 № 840ф) просило рассмотреть жалобу без участия его представителей.

Рассмотрев указанное письмо, Комиссия Коми УФАС России, с учетом установленных законодательством сроков рассмотрения жалобы, приняла решение о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей ОАО институт «УралНИИАС».

2. В Коми УФАС России поступила жалоба ОАО институт «УралНИИАС».

В жалобе указывается, что 29.07.2010 на официальном сайте Республики Коми для размещения информации о размещении заказов – <http://www.minfin-rk.ru> (далее – официальный сайт) размещена информация о проведении открытого аукциона.

Заявитель считает, что дополнительное требование к участникам размещения заказа «обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности - рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района» (пункт 15 документации об аукционе) является необоснованным и неправомерным.

В пояснении к жалобе, представленном письмом ОАО институт «УралНИИАС» от 23.08.2010 № 320-ЮО, заявитель указывает следующее.

Установленное заказчиком дополнительное требование, по мнению заявителя, является незаконным и не соответствует положениям ч. 1 ст. 1, ч. 2 ст. 8, п. 1 ч. 2 ст. 11, ч. 3.1 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) и ч.ч. 1, 2 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Заявитель отмечает, что документация об аукционе не содержит информацию об авторе рабочего проекта или ином лице, обладающем исключительными правами на него, в связи с чем ОАО институт «УралНИИАС», не имея возможности решить вопрос о приобретении необходимых исключительных прав, незаконно ограничено в праве участвовать в открытом аукционе.

Заявитель также обращает внимание на умышленное, по мнению заявителя, ограничение конкуренции при размещении данного заказа.

В связи с допущенной опечаткой, заявитель просит читать требования в следующей редакции:

- провести проверку приведенной информации действий (бездействия) государственного заказчика;

- признать действия (бездействие) государственного заказчика, выразившиеся в установлении в документации об аукционе требования к участникам размещения заказа об обладании исключительными правами на объект интеллектуальной собственности - рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района», не соответствующими ч. 1 ст. 1, ч. 2 ст. 8, п. 1 ч. 2 ст. 11, ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов и ч.ч. 1, 2 Закона о защите конкуренции;

- обязать государственного заказчика устранить допущенные нарушения;

- на основании предоставленных антимонопольному органу ч. 4 ст. 60 Закона о размещении заказов полномочий, приостановить размещение соответствующего заказа.

3. Комиссия Коми УФАС России в результате рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов, изучив представленные материалы, заслушав представителей уполномоченного органа, государственного заказчика, пришла к нижеследующим выводам.

3.1. Государственным заказчиком размещения заказа является ГУ РК «КР Инвестстройцентр» (далее - государственный заказчик).

Уполномоченным органом на осуществление функций по размещению заказов для государственных заказчиков Республики Коми является Министерство финансов Республики Коми (далее - уполномоченный орган).

Источником финансирования заказа являются средства республиканского бюджета Республики Коми.

Документация об аукционе для предоставления участникам размещения заказа, пожелавшим принять участие в открытом аукционе на право заключения государственного контракта на выполнение работ по корректировке рабочего проекта «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района» (далее - документация об аукционе) утверждена 28.07.2010 директором ГУ РК «КР Инвестстройцентр».

Извещение о проведении открытого аукциона размещено на официальном сайте и опубликовано в официальном печатном издании 29.07.2010.

В соответствии с приказом министра финансов Республики Коми № 379-з от 28.07.2010 (в ред. приказа от № 429-З от 16.08.2010) создана аукционная комиссия.

3.2. Согласно п. 1 ч. 2 ст. 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов заказчик, уполномоченный орган вправе установить также следующее требование к участникам размещения заказа: обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением государственного или муниципального контракта заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности, за исключением случаев размещения заказа на создание произведения литературы или искусства (за исключением программ для ЭВМ, баз данных), исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

В соответствии с подп. 6 п. 1.3 документации об аукционе чтобы претендовать на заключение государственного контракта участники размещения заказа должны отвечать, в том числе следующему обязательному требованию: обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением государственного контракта заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности, за исключением случаев размещения заказа на создание произведения литературы или искусства (за исключением программ для ЭВМ, баз данных), исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Согласно подп. «а» п. 4 п. 2.2 раздела 2 документации об аукционе заявка на участие в аукционе должна содержать в числе документов или копий документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в аукционе документ, подтверждающий право участника на выполнение работ по корректировке рабочего проекта «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района» (основание указано в разделе 3 документации).

В п. 15 раздела 3 документации об аукционе установлено дополнительное требование к участникам размещения заказа (в соответствии с п.1 ч.2 ст. 11 Федерального закона от 21.07.05г. № 94-ФЗ): обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности - рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района». Основание - глава 70 части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно абз. 4 ст. 5 Федерального закона от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» автор произведения или иной

первоначальный правообладатель определяется в соответствии с законодательством, действовавшим на момент создания произведения.

В соответствии с Законом Российской Федерации от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах», действовавшим на момент создания рабочего проекта «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района», архитектурный проект является объектом авторского права.

Из представленных государственным заказчиком копий документов и устных пояснений его представителя следует, что рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района» выполнен ЗАО «Курортпроект» в 2001 году, в составе которого был разработан и архитектурный проект комплекса. Договор на разработку рабочего проекта реконструкции санатория в с. Серегово Княжпогостского района Республики Коми от 30.11.1999 № 39/21955-99 (далее – Договор от 30.11.1999 № 39/21955-99) заключен между Дирекцией строящихся предприятий по контрактам с инофирмами при Минархстройэнерго Республики Коми и ЗАО «Курортпроект». В настоящее время ГУ РК «КР Инвестстройцентр» является правопреемником Дирекции строящихся предприятий по контрактам с инофирмами при Минархстройэнерго Республики Коми.

Согласно п. 1 ст. 1259 Гражданского кодекса Российской Федерации объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов.

В соответствии со ст. 1270 Гражданского кодекса Российской Федерации автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение.

Согласно п. 1 ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Из вышеуказанных положений следует, что рабочий проект является объектом интеллектуальной собственности, а ЗАО «Курортпроект» обладает исключительными правами на данный объект интеллектуальной собственности.

Согласно подп. 4.2 п. 4 Договора на разработку рабочего проекта реконструкции санатория в с. Серегово Княжпогостского района Республики Коми от 30.11.1999 № 39/21955-99 при использовании работы, выполненной по настоящему договору, «Заказчик» без согласования с «Исполнителем» не может вносить изменения в принятые архитектурные и инженерные решения.

В договоре от 30.11.1999 № 39/21955-99 не конкретизировано, на каком этапе и в какой форме государственный заказчик должен получить согласие на внесение изменений в принятые архитектурные и инженерные решения по рабочему проекту реконструкции санатория в с. Серегово Княжпогостского района.

Таким образом, государственный заказчик имеет право разместить заказ по корректировке рабочего проекта «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района», а согласие ЗАО «Курортпроект» получить в дальнейшем, например, если участником

размещения заказа будет являться само ЗАО «Курортпроект» или участник размещения заказа, которому переданы исключительные права на результат интеллектуальной деятельности - рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района».

В соответствии с п.п. 8.4, 8.5 раздела 8 проекта государственного контракта № _____-ПИР на выполнение работ по корректировке рабочего проекта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, заказчик приобретает право практической реализации проекта, разработанного Исполнителем по контракту; право собственности на результаты работ по настоящему контракту переходит от Исполнителя к Заказчику с момента полной оплаты.

Следовательно, государственный заказчик приобретает права на объект интеллектуальной собственности.

ОАО институт «УралНИИАС» запрос о разъяснении положений документации об аукционе, в том числе о возможности получения исключительных прав на объект интеллектуальной собственности - рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серегово Княжпогостского района», в уполномоченный орган не направляло.

Заявитель в жалобе и в пояснении к жалобе не конкретизировал, какие именно нормы Закона о защите конкуренции нарушены государственным заказчиком, также им не представлены доказательства ограничения конкуренции.

Таким образом, действия государственного заказчика в части установления требования об обладании участниками размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности не противоречат подп. 1 ч. 2 ст. 11 Закона о размещении заказов, признаки ограничения конкуренции Комиссией Коми УФАС России не установлены.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств, руководствуясь ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Коми УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ОАО институт «УралНИИАС» необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.