

□

**Управление Федеральной антимонопольной службы**  
**по республике Коми**

**РЕШЕНИЕ**

01 октября 2012 года

№ 04-02/8693

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> (далее - Комиссия Коми УФАС России), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Регионпроект» (далее - ООО «Регионпроект») исх. № 014 от 21.09.2012 (вх. № 2243-эл. от 24.09.2012) на действия аукционной комиссии Министерства финансов Республики Коми (далее - Минфин Республики Коми) при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по организации подготовки проектной документации для строительства объекта «Расширение республиканского Кунибского психоневрологического интерната на 70 мест в с. Куниб Сысольского района» (ЭА-1061), извещение № 0107200002712001120 от 14.08.2012,

при участии:

<...>.

**УСТАНОВИЛА:**

1. В Коми УФАС России поступила жалоба ООО «Регионпроект» исх. № 014 от 12.09.2012 (вх. № 2243-эл. от 24.09.2012).

Коми УФАС России известило о времени и месте рассмотрения жалобы закрытое акционерное общество «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» (далее - ЗАО «Сбербанк - Автоматизированная система торгов») письмом от 25.09.2012 № 04-02/8436.

ЗАО «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» до рассмотрения жалобы заявлением не уведомило о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя данного лица.

ООО «Регионпроект» письмом от 27.09.2012 № 15 (вх. от 27.09.2012 № 1061-ф) заявило о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя данного лица.

С учетом установленных сроков рассмотрения жалобы Комиссия Коми УФАС России пришла к выводу о том, что отсутствие представителей соответствующих лиц не препятствует рассмотрению жалобы по существу.

2. ООО «Регионпроект» в жалобе указано следующее.

ООО «Регионпроект» подана заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по организации подготовки проектной документации для строительства объекта «Расширение республиканского Кунибского психоневрологического интерната на 70 мест в с. Куниб Сысольского района» (ЭА-1061) (далее - открытый аукцион в электронной форме).

ГБУ РК «КР Инвестстройцентр» в документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по организации подготовки проектной документации для строительства объекта «Расширение республиканского Кунибского психоневрологического интерната на 70 мест в с. Куниб Сысольского района» (далее - документация об открытом аукционе в электронной форме, проектная документация) установлено дополнительное требование к участникам размещения заказа - обладание исключительными правами на объект интеллектуальной собственности - эскизный архитектурный проект «Расширение республиканского Кунибского психоневрологического интерната на 70 мест в с. Куниб Сысольского района» (далее - эскизный архитектурный проект).

Аукционной комиссией заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме ООО «Регионпроект» признана несоответствующей положениям документации об открытом аукционе в электронной форме в связи с непредставлением документа, подтверждающего право участника размещения заказа на выполнение работ по подготовку проектной документации.

ГБУ РК «КР Инвестстройцентр» как заказчик эскизного архитектурного проекта должно было получить исключительное право на его использование, если было заинтересованно в строительстве объекта в соответствии с эскизным архитектурным проектом.

ГБУ РК «КР Инвестстройцентр» заказав эскизный архитектурный проект, Минфин Республики Коми, разместив эскизный архитектурный проект в составе документации об открытом аукционе в электронной форме, подтвердили фактическое получение права на использование эскизного архитектурного проекта.

Минфином Республики Коми в отзыве на жалобу от 27.09.2012 № 20-18/5400 и на заседании Комиссии Коми УФАС России заявлены возражения относительно позиции ООО «Регионпроект» и указано следующее.

В документации об открытом аукционе в электронной форме установлено дополнительное требование к участникам размещения заказа - обладание исключительными правами на объект интеллектуальной собственности - эскизный архитектурный проект, предусмотрено предоставление в составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме документа, подтверждающего обладание участником размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности - эскизный архитектурный проект.

В составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме ООО «Регионпроект» соответствующий документ не представлен.

ГБУ РК «КР Инвестстройцентр» в отзыве на жалобу от 28.09.2012 № 01/06-341 и на заседании Комиссии Коми УФАС России заявлены возражения относительно позиции ООО «Регионпроект» и поддержаны доводы Минфина Республики Коми.

**3.** Комиссия Коми УФАС России в ходе проведения внеплановой проверки размещения заказа в соответствии с ч. 5 ст. 17 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), изучения материалов жалобы, пояснений представителей, пришла к нижеследующим выводам.

**3.1.** Заказчиком размещения заказа явилось ГБУ РК «КР Инвестстройцентр».

Уполномоченным органом явился Минфин Республики Коми.

Предметом открытого аукциона в электронной форме явилось право заключения договора на выполнение работ по организации подготовки проектной документации для строительства объекта «Расширение республиканского Кунибского психоневрологического интерната на 70 мест в с. Куниб Сысольского района».

Начальная (максимальная) цена договора составила 7 471 540,00 (семь миллионов четыреста семьдесят одна тысяча пятьсот сорок) рублей.

Источником финансирования заказа явились средства бюджетного учреждения, поступившие в виде субсидий из республиканского бюджета Республики Коми на иные цели.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: 05.09.2012 08 час. 00 мин. по московскому времени.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: 07.09.2012.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме: 10.09.2012.

Документация об открытом аукционе в электронной форме утверждена 01.08.2012 и.о. руководителя ГБУ РК «КР Инвестстройцентр».

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0107200002712001120, документация об открытом аукционе в электронной форме размещены на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 14.08.2012.

Приказом первого заместителя министра финансов Республики Коми от 13.08.2012 № 1362-З «О создании аукционной комиссии для размещения республиканского заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме (ЭА-1061) на право заключения договора на выполнение работ по организации подготовки проектной документации для строительства объекта «Расширение республиканского Кунибского психоневрологического интерната на 70 мест в с. Куниб Сысольского района» создана аукционная комиссия для организации открытого аукциона в электронной форме.

ООО «Регионпроект» подана заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме.

По результатам рассмотрения второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме ООО «Регионпроект» заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признана несоответствующей требованиям, установленным п.п. 1.4.2.2 п. 1.4, п.п. 3 п. 1.11.3 разд. 1, п. 21, п. 22 разд. 2 документации об открытом аукционе в электронной форме, в части непредставления документов, предусмотренных п. 3 ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, участник размещения заказа признан несоответствующим требованию, установленному в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 11 Закона о размещении заказов (протокол № 0107200002712001120-3 от 13.09.2012 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме (ЭА-1061) на право заключения договора на выполнение работ по организации подготовки проектной документации для строительства объекта «Расширение республиканского Кунибского психоневрологического интерната на 70 мест в с. Куниб Сысольского района» (далее - протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме).

Открытый аукцион в электронной форме признан несостоявшимся (протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме).

**3.2.** Ч. 1 ст. 41.1 Закона о размещении заказов предусмотрено, что в целях настоящего Федерального закона под открытым аукционом в электронной форме на право заключить контракт понимается открытый аукцион, проведение которого обеспечивается оператором электронной площадки на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в

порядке, установленном настоящей главой.

Ч. 2 ст. 11 Закона о размещении заказов установлены требования к участникам размещения заказа путем проведения торгов, которые заказчик, уполномоченный орган вправе установить.

П. 2 ч. 2 ст. 11 Закона о размещении заказов к таким требованиям отнесены обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением 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.

Ч. 1 ст. 41.8 Закона о размещении заказов определено, что для участия в открытом аукционе в электронной форме участник размещения заказа, получивший аккредитацию на электронной площадке, подает заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Ч. 3 ст. 41.8 Закона о размещении заказов предусмотрено, что заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме состоит из двух частей.

Ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов установлены требования к содержанию второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

П. 3 ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов определено, что вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному в соответствии с [пунктом 1 части 2 статьи 11](#) настоящего Федерального закона, в случае, если такое требование установлено заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с п. 1 ст. 1259 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс) объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

П. 1 ст. 1259 Гражданского кодекса к объектам авторских прав отнесены произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов.

В силу п. 1 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 17.11.1995 № 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» архитектурный проект - архитектурная часть документации для строительства и градостроительной документации, содержащая архитектурные решения, которые комплексно учитывают социальные, экономические, функциональные, инженерные, технические, противопожарные, санитарно-эпидемиологические, экологические, архитектурно-художественные и иные требования к объекту в объеме, необходимом для разработки документации для строительства объектов, в проектировании которых необходимо участие архитектора.

Таким образом, по смыслу п. 1 ст. 1259 Гражданского кодекса с учетом позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 27.09.2011 № 5816/11, архитектурный эскизный проект является самостоятельным объектом авторских прав.

В соответствии с п. 1 ст. 1270 Гражданского кодекса 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.

В силу п.п. 10 п. 2 ст. 1270 Гражданского кодекса использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта.

Согласно п. 1 ст. 1294 Гражданского кодекса автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства имеет исключительное право использовать свое произведение в соответствии с [пунктами 2 и 3](#) статьи 1270 настоящего Кодекса, в том числе путем разработки документации для строительства и путем реализации архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта.

В соответствии с п. 1 ст. 1229 Гражданского кодекса 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.

В силу п. 1 ст. 1233 Гражданского кодекса правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

Согласно п. 1 ст. 1234 Гражданского кодекса по договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю).

В соответствии с п. 1 ст. 1235 Гражданского кодекса по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Ч. 1 ст. 41.11 Закона о размещении заказов предусмотрено, что аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, а также документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с [частью 20 статьи 41.10](#) настоящего Федерального закона, на соответствие их требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Ч. 2 ст. 41.11 Закона о размещении заказов установлено, что аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей.

Ч. 6 ст. 41.11 Закона о размещении заказов определены случаи, при которых заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

П. 1 ч. 6 ст. 41.11 Закона о размещении заказов предусмотрено, что заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в случае непредставления документов, определенных [частью 6 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона, с учетом документов, ранее представленных в составе первых частей заявок на участие в открытом аукционе.

По п.п. 1.4.2.2 п. 1.4 разд. 1 документации об открытом аукционе в электронной форме если указано в информационной карте аукциона заказчик устанавливает дополнительное требование к участникам размещения заказа - обладание исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением 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.

По п.п. 3 п. 1.11.3. разд. 1 документации об открытом аукционе в электронной форме вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному в соответствии с п.п. п.п. 1.4.2.2 п. 1.4 в случае, если такое требование установлено в информационной карте аукциона.

Разд. 2 документации об открытом аукционе в электронной форме - информационная карта аукциона.

По п.п. 1 п. 21 разд. 2 документации об открытом аукционе в электронной форме дополнительное требование к участникам размещения заказа - обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности - эскизный архитектурный проект «Расширение республиканского Кунибского психоневрологического интерната на 70 мест в с. Куниб Сысольского района», разработанный открытым акционерным обществом Проектный институт «Комигражданпроект» (далее - ОАО ПИ «Комигражданпроект»).

Эскизный архитектурный проект включен в состав документации об открытом аукционе в электронной форме.

Использование эскизного архитектурного проекта в виде практической реализации

допускается только с согласия ОАО ПИ «Комигражданпроект» как правообладателя.

ОАО ПИ «Комигражданпроект» как правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на эскизный архитектурный проект путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Требование к участникам размещения заказа, содержащееся в п.п. 1 п. 21 разд. 2 документации об открытом аукционе в электронной форме, правомерно.

В составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме ООО «Регионпроект» отсутствуют заключенные ОАО ПИ «Комигражданпроект» и ООО «Регионпроект» договор об отчуждении исключительного права в отношении архитектурного эскизного проекта либо лицензионный договор в отношении архитектурного эскизного проекта.

В составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме ООО «Регионпроект» имеется обязательство от 24.09.2012 № 013, согласно которому ООО «Регионпроект» обязуется заключить в порядке ст. 1234 Гражданского кодекса с правообладателем - ОАО ПИ «Комигражданпроект» договор об отчуждении исключительного права в отношении архитектурного эскизного проекта либо лицензионный договор в отношении архитектурного эскизного проекта при признании ООО «Регионпроект» победителем открытого аукциона в электронной форме.

Данное обязательство является односторонним.

У ООО «Регионпроект» на момент подачи заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме отсутствовало право на использование эскизного архитектурного проекта в виде практической реализации.

Таким образом, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме ООО «Регионпроект» не соответствует требованиям, установленным п.п. 1.4.2.2 п. 1.4, п.п. 3 п. 1.11.3 разд. 1, п. 21, п. 22 разд. 2 документации об открытом аукционе в электронной форме. Участник размещения заказа - ООО «Регионпроект» не соответствует требованию, установленному в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 11 Закона о размещении заказов.

Следовательно, действия аукционной комиссии в виде признания заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме ООО «Регионпроект» несоответствующей требованиям, установленным п.п. 1.4.2.2 п. 1.4, п.п. 3 п. 1.11.3 разд. 1, п. 21, п. 22 разд. 2 документации об открытом аукционе в электронной форме, признания участника размещения заказа ООО «Регионпроект» не соответствующим требованию, установленному в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 11 Закона о размещении заказов, правомерны и обоснованны.

Довод ООО «Регионпроект» о фактическом получении ГБУ РК «КР Инвестстройцентр», Минфином Республики Коми права на использование эскизного архитектурного проекта несостоятелен.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств, руководствуясь ч. 9 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Коми УФАС России

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «Регионпроект» исх. № 014 от 21.09.2012 (вх. № 2243-эл. от 24.09.2012) необоснованной.

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