

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

01 февраля 2012 года

№ 04-02/755

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 «Мостехинвест» в (далее – ООО «Мостехинвест», заявитель, общество) на действия государственного заказчика – Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования "Ухтинский государственный технический университет" (далее – ФГБОУ ВПО «УГТУ») при размещении государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение проектно-изыскательских работ для строительства объекта «Офисное здание – бизнес инкубатор УГТУ»,

при участии: <...>,

**УСТАНОВИЛА:**

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми поступила жалоба ООО «Мостехинвест» исх. № 35 от 25.01.2012 (вх. от 25.01.2012 № 196 э, от 26.01.2012 № 50-ф).

ООО «Мостехинвест», ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная система торгов» извещены (по факсимильной связи, по электронной почте и письмом) о месте и времени рассмотрения жалобы.

Представители ООО «Мостехинвест», ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная система торгов» на рассмотрение жалобы не явились, что с учетом законодательно установленных сроков рассмотрения жалобы не препятствует ее

рассмотрению по существу.

ООО «Мостехинвест» письмом исх. от 30.01.2012 № 37 (вх. от 30.01.2012 № 64-ф) заявило ходатайство о рассмотрении жалобы без участия представителя общества в связи с невозможностью явки в указанное время.

Заявитель считает, что действия государственного заказчика при размещении открытого аукциона в электронной форме не соответствуют требованиям 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), вследствие чего являются незаконными и необоснованными, а результаты открытого аукциона в электронной форме – недействительными.

ФГБОУ ВПО «УГТУ» не согласен с доводами ООО «Мостехинвест» заявленными в жалобе, и подробно изложило свои доводы в отзыве на жалобу.

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

Государственным заказчиком проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на выполнение проектно-изыскательских работ для строительства объекта: «Офисное здание – бизнес инкубатор УГТУ» является Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Ухтинский государственный технический университет».

Документация об открытом аукционе в электронной форме утверждена ректором ФГБОУ ВПО «УГТУ».

Источник финансирования государственного заказа – внебюджетные средства заказчика.

Начальная (максимальная) цена контракта – 6 100 456 (шесть миллионов сто тысяч четыреста пятьдесят шесть) рублей 00 коп.

**2.1.** Согласно ч. 1 ст. 41.1 Закона о размещении заказов 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 главой 3.1.

В соответствии с ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) настоящего Федерального закона.

Согласно п. 1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом

аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частями 4 и 6 статьи 41.8 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с ч. 5 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными [частями 3 и 4](#) настоящей статьи сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со [статьей 11](#) настоящего Федерального закона.

Вместе с тем, согласно п. 1 ч. 2 ст. 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов заказчик, уполномоченный орган вправе установить, в том числе следующие требования к участникам размещения заказа: 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.

Как следует из ч.ч. 1, 2 ст. 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии со ст. 1226 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Гражданский кодекс РФ) на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Согласно ст. 1228 Гражданского кодекса РФ автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат.

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе

оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ.

Автору результата интеллектуальной деятельности принадлежит право авторства, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, право на имя и иные личные неимущественные права.

Право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен.

Авторство и имя автора охраняются бессрочно. После смерти автора защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 [статьи 1267](#) и пунктом 2 [статьи 1316](#) настоящего Кодекса.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора. Это право может быть передано автором другому лицу по договору, а также может перейти к другим лицам по иным основаниям, установленным законом.

Как следует из ч. 1 ст. 1229 Гражданского кодекса РФ, гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации ([статья 1233](#)), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

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

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

В соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 1255 Гражданского кодекса РФ автору произведения принадлежит, в том числе исключительное право на произведение.

Согласно ст. 1266 Гражданского кодекса РФ не допускается без согласия автора

внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (право на неприкосновенность произведения).

В соответствии с п. 7 ст. 49 Градостроительного кодекса Российской Федерации срок проведения государственной экспертизы определяется сложностью объекта капитального строительства, но не должен превышать три месяца.

В ст. 48.1 установлены объекты, относящиеся к технически сложным, особо опасным и уникальным объектам.

**2.2.** В ходе рассмотрения жалобы по существу и обзора документов, представленных в материалы жалобы, Комиссией Коми УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п. 1.4.2.2. если указано в Информационной карте аукциона, заказчик устанавливает дополнительные требования к участникам размещения заказа, в том числе: 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.

Согласно п. 21 Информационной карты документации об открытом аукционе в электронной форме установлены дополнительные требования к участникам размещения заказа, а именно обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности, а именно, на эскизный проект, разработанный ОАО ПИ «Комигражданпроект».

В материалы жалобы государственным заказчиком представлен Договор № 150-2011-ПИР на создание проектной продукции от 07.11.2011.

Согласно п. 1 указанного договора ФГБОУ ВПО «УГТУ» поручает, и ОАО ПИ «Комигражданпроект» принимает на себя выполнение Эскизного проекта «Офисное здание – бизнес инкубатор УГТУ».

К Договору № 150-2011-ПИР на создание проектной продукции от 07.11.2011 приложены рабочие чертежи и планы «Офисного здания – бизнес инкубатор УГТУ», каждый лист которых содержит в нижнем правом углу отметку «Интеллектуальная собственность ОАО ПИ «Комигражданпроект».

Представители государственного заказчика на рассмотрении жалобы по существу пояснили, что эскизный проект «Офисное здание – бизнес-инкубатор УГТУ» утвержден приказом № 16 от 17.01.2012.

Ранее государственный заказчик обратился к трем организациям подготовить проект «Офисное здание – бизнес инкубатор УГТУ». Из трех организаций выбрали одну – ОАО ПИ «Комигражданпроект», предложившее приемлемые цены и оптимальные сроки, а также имеющее большой опыт на строительном рынке.

Договор, заключенный между заказчиком проекта «Офисное здание - бизнес-инкубатор УГТУ» и ОАО ПИ «Комигражданпроект», не содержит информацию о передаче каких-либо прав на создаваемую продукцию. Нарушение прав третьих лиц на участие в данном открытом аукционе в электронной форме не происходит, так как в соответствии со ст. 1234 Гражданского кодекса РФ предусмотрено отчуждение исключительных прав на объект интеллектуальной собственности. Любой участник вправе обратиться к автору проекта, а именно в ОАО ПИ «Комигражданпроект» с предложением о приобретении авторских, интеллектуальных прав на объект, эскизный проект.

Государственный заказчик считает, что интеллектуальные права на произведения архитектуры и градостроительства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов являются авторскими правами и регламентируются главой 70 части 4 Гражданского кодекса РФ. Согласно ст. 1255 Гражданского кодекса РФ автору произведения принадлежит исключительное право на произведение.

В соответствии с [п. 1 ст. 1229](#) ГК РФ другие лица не могут использовать соответствующие результаты интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя.

Любой участник размещения заказа вправе обратиться к автору проекта – ОАО ПИ «Комигражданпроект» с предложением о приобретении авторских, интеллектуальных прав на объект, эскизный проект.

ООО «Мостехинвест» не представлено доказательств ограничения конкуренции в результате установления заказчиком требования к участникам размещения заказа об обладании участниками размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности.

Таким образом, действия заказчика – ФГБОУ ВПО «УГТУ» в части установления в документации об открытом аукционе в электронной форме требования к участникам размещения заказа об обладании участниками размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности, а именно, на эскизный проект, разработанный ОАО ПИ «Комигражданпроект», не противоречит положениям Закона о размещении заказов.

**2.3.** ООО «Мостехинвест» в жалобе заявил, что государственным заказчиком в п. 13 Информационной карты документации об открытом аукционе в электронной форме указан срок работ с 13.02.2012 по 01.04.2012 с учетом проведения экспертизы в отношении разработанной проектной документации, то есть фактический срок, предоставленный государственным заказчиком, составляет менее двух месяцев, что, по мнению заявителя, противоречит ст. 49 Градостроительного кодекса РФ. Общество считает, что заказчиком заложены условия, фактически не позволяющие выполнить работы в сроки, указанные в проектной документации.

ООО «Мостехинвест» считает, что действия государственного заказчика нарушают действующее законодательство, являются незаконными, нарушают права и законные интересы общества.

Комиссией Коми УФАС России установлено, что в п. 13 Информационной карты открытого аукциона в электронной форме указано «в срок до 01 апреля 2012 года –

выполнение технических отчетов об инженерно-геодезических и инженерно-геологических изысканий; выполнение проектной документации; получение положительного заключения государственной экспертизы в отношении разработанной проектной документации; результатов инженерных изысканий и заключения о проверке достоверности определения сметной стоимости объекта капитального строительства».

Пунктом 7 статьи 49 Градостроительного кодекса установлено, что срок проведения экспертизы определяется сложностью объекта капитального строительства и не может превышать трех месяцев.

В ст. 48.1 Градостроительного кодекса РФ определены объекты, относящиеся к технически сложным, особо опасным и уникальным.

Комиссией Коми УФАС России установлено, что офисное здание-бизнес инкубатор УГТУ не относится к вышеуказанным объектам.

ООО «Мостехинвест» не представлены доказательства того, что действия государственного заказчика - ФГБОУ ВПО «УГТУ» влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, тем самым заявитель не доказал нарушение прав и законных интересов Общества в результате действий государственного заказчика в части указания в документации об открытом аукционе в электронной форме срока (периода) выполнения работ с 13.02.2012 по 01.04.2012.

Заявителем не представлено доказательств невозможности принятия участия в открытом аукционе в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на выполнение проектно-изыскательских работ для строительства объекта: «Офисное здание – бизнес инкубатор УГТУ».

С учетом всего вышеизложенного, исходя из положений Закона о размещении заказов, Закона о защите конкуренции и документации об открытом аукционе в электронной форме, Комиссия Коми УФАС России не находит достаточных оснований полагать, что в действиях государственного заказчика, указанных в жалобе, имеются нарушения требований Закона о защите конкуренции, Закона о размещении заказов.

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

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «Мостехинвест» необоснованной.

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