

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ

РЕШЕНИЕ

30 марта 2012 года

04-02/2413  
Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> (далее – Комиссия Коми УФАС России),

рассмотрев жалобу закрытого акционерного общества «Инжиниринговая компания «ЛИДЕР» от 22.03.2012 № 01-10/74 (вх. от 23.03.2012 № 738эл) на действия заказчика – государственное бюджетное учреждение Республики Коми «Коми республиканский инвестиционно-строительный центр при Министерстве архитектуры, строительства и коммунального хозяйства Республики Коми» при размещении государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме (ЭА-153) на право заключения договора на выполнение работ по организации подготовки проектной документации по объекту строительства «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района» (2 этап корректировки проектной документации) (извещение № 0107200002712000166 от 06.03.2012), далее – заказ, открытый аукцион в электронной форме, ЗАО «ИК «ЛИДЕР», ГБУ РК «КР Инвестстройцентр»,

при участии:

<...>,

УСТАНОВИЛА:

1. ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная система торгов», ЗАО «ИК «ЛИДЕР» извещены по факсимильной связи о времени и месте рассмотрения жалобы. Письмом от 28.03.2012 № 01-10/81 (вх. от 29.03.2012 № 795эл) ЗАО «ИК «ЛИДЕР» ввиду невозможности обеспечить присутствие представителя общества в заседании просит рассмотреть жалобу без его участия.

Комиссия Коми УФАС России, с учетом установленных законодательством сроков рассмотрения жалобы, приняла решение о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная система торгов» и ЗАО «ИК «ЛИДЕР».

2. В Коми УФАС России поступила жалоба ЗАО «ИК «ЛИДЕР».

Как считает заявитель, подп. 1 п. 21, п. 22 Информационной карты документации об открытом аукционе в электронной форме являются незаконными, противоречат смыслу и целям 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), ограничивают возможность принятия участия в открытом аукционе в электронной

форме, нарушают законные права и интересы ЗАО «ИК «ЛИДЕР» и других участников размещения заказа.

Заявитель указывает в жалобе, что действовавшее в 1985 году советское/российское законодательство не предусматривало института исключительных прав авторов проектной документации на ее корректировку. По мнению заявителя, вопрос обеспечения соблюдения авторских прав и получения прав на корректировку проекта в любом случае должен решаться непосредственно самим заказчиком (владельцем проекта) и автором-разработчиком в рамках гражданско-правовых отношений. Решение данного вопроса не должно возлагаться на участников размещения заказа, не состоящих в договорных отношениях с организацией-проектировщиком.

Заявитель просит Коми УФАС России приостановить размещение заказа, провести проверку положений документации об открытом аукционе в электронной форме в части установления требования об обладании участниками размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности – рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района» и представлении участниками соответствующих документов, при подтверждении незаконности указанных положений документации об открытом аукционе в электронной форме выдать предписание об устранении соответствующих нарушений.

ГБУ РК «КР Инвестстройцентр», Министерство финансов Республики Коми с требованиями жалобы не согласны, доводы изложены в отзывах на жалобу.

3. 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.

3.1. Заказчиком размещения заказа является ГБУ РК «КР Инвестстройцентр» (далее – заказчик).

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

Предметом аукциона является выполнение работ по организации подготовки проектной документации по объекту строительства «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района» (2 этап корректировки проектной документации).

Начальная (максимальная) цена контракта: 36 084 652,00 руб.

Источником финансирования заказа являются средства бюджетных учреждений, за счет субсидий из республиканского бюджета Республики Коми на иные цели.

Основание: «Переченьстроек и объектов для государственных нужд Республики Коми на 2012 год и плановый период 2013-2014 годов по Министерству архитектуры, строительства и коммунального хозяйства Республики Коми, финансируемых за счёт бюджетных инвестиций в объекты капитального строительства государственной собственности Республики Коми, предусмотренных в республиканском бюджете Республики Коми на 2012 год и плановый период 2013-2014 годов», утвержденный Распоряжением Правительства Республики Коми от 26 января 2012 г. № 21-р.

Документация об открытом аукционе в электронной форме (ЭА-153) на право заключения договора на выполнение работ по организации подготовки проектной документации по объекту строительства «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района» (2 этап корректировки проектной документации), далее – документация об открытом аукционе в электронной форме, утверждена письмом

первого заместителя руководителя ГБУ РК «КР Инвестстройцентр» от 06.03.2012 №01/06-100.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0107200002712000166 размещено на официальном сайте 06.03.2012.

12, 16 марта на официальном сайте на основании решений заказчика уполномоченным органом внесены изменения в документацию об открытом аукционе в электронной форме и размещены извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0107200002712000166 (в редакции № 2 от 12.03.2012) и (в редакции № 3 от 16.03.2012).

В соответствии с приказом первого заместителя министра финансов Республики Коми от 05.03.2012 № 200з создана аукционная комиссия.

3.2. 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 силу 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.

В соответствии с п. 3 ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе 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.

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.

В подп. 1 п. 21 раздела 2 «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме» документации об открытом аукционе в электронной форме к участникам размещения заказа установлены дополнительные требования, в том числе обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности – рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района». Требование установлено на основании п. 1 ч. 2 статьи 11 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005г. «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в соответствии с положениями глав 69, 70 части 4

Гражданского кодекса РФ

\*Справочно: рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района» разработан проектным институтом «КУРОРТПРОЕКТ» в 1985 году. Реквизиты проектной организации: 115114 Москва, Кожевническая ул., д. 10, стр. 1; телефон: (499) 235-50-90; факс: (495) 959-69-82. Генеральный директор – Деев Дмитрий Николаевич.

В подп. 2 п. 22 раздела 2 «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме» документации об открытом аукционе в электронной форме установлено, что вторая часть заявки должна содержать, в том числе документ, подтверждающий право участника на выполнение работ по корректировке рабочего проекта «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района». В соответствии с подп. 8.2, 8.3, 8.4, 8.5 п. 8 проекта контракта (договора), являющегося неотъемлемой частью документации об открытом аукционе в электронной форме исполнителю принадлежат исключительные права на документацию, создаваемую по договору. За Исполнителем сохраняются право авторства на созданную документацию, несмотря на выплаченное Заказчиком Исполнителю вознаграждение. Заказчик приобретает право практической реализации проекта, разработанного Исполнителем по договору. Право собственности на результаты работ по настоящему договору переходит от Исполнителя к Заказчику с момента полной оплаты.

Как следует из представленной заказчиком письменной информации и устных пояснений, данных в заседании представителем заказчика следует, что в подп. 1 п. 21 раздела 2 «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме» документации об открытом аукционе в электронной форме справочно указана первоначальная дата разработки проектной документацией на строительство санатория. В последующем ЗАО «Курортпроект», в которое был реорганизован институт, рабочий проект неоднократно корректировался. Масштабная корректировка проекта выполнена в 1999-2001 годах. В составе рабочего проекта 2001 года разработаны и новые архитектурные решения санаторного комплекса. ЗАО «Курортпроект», созданное путем реорганизации Головного института «Курортпроект» Союзного проектного объединения «Союзкурортпроект», как правопреемник института «Курортпроект» и проектного объединения «Союзкурортпроект» со всеми их правами и обязанностями, является автором проекта 1985 и 2001 годов, вследствие чего обладает исключительными правами на объект интеллектуальной собственности – рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района». Как пояснили в ходе заседания по рассмотрению жалобы представители заказчика и уполномоченного органа, и в период первоначальной разработки проектной документации на строительство санатория в 1985 году, и в период корректировки рабочего проекта в 1999-2001 годах и в настоящее время архитектурный проект и разработанная на его основе документация являются объектами авторского права, а автор имеет исключительное право на их использование или предоставление разрешения на их использование. Комиссия Коми УФАС России находит указанные в жалобе доводы ЗАО «ИК «ЛИДЕР» о том, что действовавшее в 1985 году законодательство не предусматривало института исключительного права автора проектной документации на ее корректировку, несостоятельными ввиду следующего. Согласно 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 период первоначальной разработки проектной документации на строительство Санаторного комплекса в с. Серёгово Княжпогостского района действовали нормы Гражданского кодекса РСФСР, утвержденного ВС РСФСР от 11.06.1964, и Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик, утвержденные Законом СССР от 08.12.1961.

В разделе IV «Авторское право» Гражданского кодекса РСФСР установлено, что авторское право распространяется на произведения науки, литературы или искусства независимо от формы, назначения и достоинства произведения, а также от способа его воспроизведения. Авторское право распространяется на произведения, выпущенные в свет или не выпущенные в свет, но выраженные в какой-либо объективной форме, позволяющей воспроизводить результат творческой деятельности автора (рукопись, чертёж, изображение, публичное произнесение или исполнение, плёнка, механическая или магнитная запись и т.п.). Предметами авторского права могут быть произведения живописи, скульптуры, архитектуры, графического и декоративно — прикладного искусства, иллюстрации, рисунки, чертежи. За юридическими лицами авторское право признаётся в случаях и пределах, установленных законодательством Союза ССР и настоящим Кодексом. Авторское право организации действует бессрочно. В случае ее реорганизации принадлежащее ей авторское право переходит к ее правопреемнику, а в случае ликвидации — к государству.

Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик, утверждённые Законом СССР от 08.12.1961, предусматривали следующее. Авторское право распространяется на произведения науки, литературы или искусства независимо от формы, назначения и достоинства произведения, а также от способа его воспроизведения. Авторское право распространяется на произведения, выпущенные в свет или не выпущенные в свет, но выраженные в какой-либо объективной форме, позволяющей воспроизводить результат творческой деятельности автора (рукопись, чертёж, изображение, публичное произнесение или исполнение, плёнка, механическая или магнитная запись и т.п.). Автору принадлежит право: на опубликование, воспроизведение и распространение своего произведения всеми дозволенными законом способами под своим именем, под условным именем (псевдоним) или без обозначения имени (анонимно); на неприкосновенность произведения; на получение вознаграждения за использование произведения другими лицами, кроме случаев, указанных в законе. Использование произведения автора (в том числе перевод на другой язык) другими лицами допускается не иначе, как на основании договора с автором или его правопреемниками, кроме случаев, указанных в законе.

Ссылка заявителя на п. 1 ст. 103 Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик, утверждённых Законом СССР от 08.12.1961, предусматривающего использование чужого изданного произведения для создания нового, творчески самостоятельного произведения, кроме переработки повествовательного произведения в драматическое либо в сценарий и наоборот, а также переработки драматического произведения в сценарий и наоборот, без согласия автора и без уплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием фамилии автора, произведение которого использовано, и источника заимствования, Комиссия Коми УФАС России находит неосновательной в связи с тем, что невозможно однозначно определить возможность применения указанной нормы к данной ситуации, при которой новое, творчески самостоятельное произведение не создается, а только корректируется уже имеющееся - проектная документация.

На момент разработки в 2001 году рабочего проекта реконструкции санатория в с. Серегово Княжпогостского района Республики Коми на основании Договора 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) в области авторского права действовали нормы Федерального закона от 17.11.1995 № 169-ФЗ «Об архитектурной

деятельности в Российской Федерации», Закона Российской Федерации от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах». Согласно указанным законам объектами авторского права на произведения архитектуры являются архитектурный проект, разработанная на его основе документация для строительства, а также архитектурный объект. Автор архитектурного проекта имеет исключительное право использовать свой архитектурный проект или разрешать использовать его для реализации путем разработки документации для строительства и строительства архитектурного объекта.

Согласно п. 4 постановления пленума Верховного Суда Российской Федерации № 5, пленума Высшего Арбитражного Суда Федерации № 29 от 26.03.2009 на основании абзаца второго статьи 6 Вводного закона авторское право юридических лиц, возникшее до 03.08.1993, то есть до вступления в силу Закона об авторском праве, прекращается по истечении семидесяти лет со дня правомерного обнародования произведения, а если оно не было обнародовано - со дня создания произведения. К соответствующим правоотношениям по аналогии применяются правила части четвертой ГК РФ. Для целей их применения такие юридические лица считаются авторами произведений. ...к юридическим лицам, приобретшим авторские права до 03.08.1993, применяются положения части четвертой ГК РФ, регулирующие осуществление, прекращение исключительного права и распоряжение им.

В соответствии со ст. 1226 Гражданского кодекса Российской Федерации 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).

В силу п. 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.

Согласно п. 1 ст. 1233 Гражданского кодекса Российской Федерации

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).

В соответствии с 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: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения.

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. 1300 Гражданского кодекса Российской Федерации информацией об авторском праве признается любая информация, которая идентифицирует произведение, автора или иного правообладателя, либо информация об условиях использования произведения, которая содержится на оригинале или экземпляре произведения, приложена к нему или появляется в связи с сообщением в эфир или по кабелю либо доведением такого произведения до всеобщего сведения, а также любые цифры и коды, в которых содержится такая информация.

Комиссией Коми УФАС России в ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

В материалы жалобы заказчиком представлены чертежи, входящие в состав технического задания документации об открытом аукционе в электронной форме, на которых в правом нижнем углу содержится указание: «ОБЪЕДИНЕНИЕ СОЮЗКУРОРТПРОЕКТ Институт КУРОРТПРОЕКТ Москва», «ЗАО «Курортпроект» г. Москва».

Согласно подп. 1.1., подп. 1.10. п. 1 Устава закрытого акционерного общества «КУРОРТПРОЕКТ» (ЗАО «КУРОРТПРОЕКТ»), утвержденного Общим собранием акционеров ЗАО «КУРОРТПРОЕКТ» от 26.02.2011, закрытое акционерное общество «КУРОРТПРОЕКТ» создано путем реорганизации Головного института «КУРОРТПРОЕКТ» Союзного проектного объединения «СОЮЗКУРОРТПРОЕКТ». Общество является правопреемником Союзного проектного объединения

«СОЮЗКУРОРТПРОЕКТ» и головного института «КУРОРТПРОЕКТ» Союзного проектного объединения «СОЮЗКУРОРТПРОЕКТ» со всеми их правами и обязанностями, в том числе в функциональной деятельности.

В материалах жалобы имеется копия Договора от 30.11.1999 № 39/21955-99, заключенного между Дирекцией строящихся предприятий по контрактам с инофирмами при Минархстройэнерго Республики Коми (далее – «Заказчик») и ЗАО «Курортпроект» (далее - «Исполнитель»). В соответствии с подп. 1.1 п. 1 Договора от 30.11.1999 № 39/21955-99 «Заказчик» поручает, а «Исполнитель» принимает на себя разработку рабочего проекта реконструкции санатория в Серегово Княжпогостского района Республики Коми. Согласно подп. 4.2 п. 4 Договора 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. Во исполнение Договора от 30.11.1999 № 39/21955-99 разработан рабочий проект реконструкции санатория в Серегово Княжпогостского района Республики Коми. Таким образом, Комиссия Коми УФАС России приходит к выводу о том, что рабочий проект «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района», разработанный проектным институтом «КУРОРТПРОЕКТ» в 1985 году, является объектом авторского права, а автор проекта - ЗАО «КУРОРТПРОЕКТ» - обладает исключительными правами на указанный объект интеллектуальной собственности. Следовательно, действия заказчика в части установления документации об открытом аукционе в электронной форме требования об обладании участниками размещения заказа исключительными правами на объект интеллектуальной собственности - рабочего проекта «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района» и требования о представлении в составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме документа, подтверждающего право участника на выполнение работ по корректировке рабочего проекта «Санаторный комплекс в с. Серёгово Княжпогостского района», не противоречат п. 1 ч. 2 ст. 11, ч. 5 ст. 41.6, п. 3 ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов.

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

РЕШИЛА:

признать жалобу ЗАО «ИК «ЛИДЕР» необоснованной.

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