

РЕШЕНИЕ №231с/16

17 августа 2016 года

г.Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 17 августа 2016 года.

Решение в полном объеме изготовлено 22 августа 2016 года.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: И.В. Поткина – руководитель управления;

Заместитель председателя Комиссии: Л.А. Черкашина – заместитель руководителя управления-начальник отдела антимонопольного контроля на товарных и финансовых рынках;

Члены Комиссии: А.В. Хохольских – государственный инспектор отдела контроля закупок и торгов;

Т.С. Рябкова — заместитель начальника отдела контроля закупок и торгов,

в присутствии представителей:

- заказчика ОКУ «Управление капитального строительства Липецкой области»: <...> (доверенность №4 от 11.01.2016), <...>(доверенность б/н от 27.01.2016),

- заявителя ООО «Гильдия современных проектов»: <...> (доверенность №9 от 01.08.2016),

рассмотрев жалобу ООО «Гильдия современных проектов» на действия конкурсной комиссии заказчика – ОКУ «Управление капитального строительства Липецкой области» при проведении открытого конкурса на выполнение корректировки проектно-сметной документации по объекту: «Строительство операционного блока с отделением анестезиологии и реанимации областного онкологического диспансера в г. Липецке» с получением Положительного заключения Государственной экспертизы (реестровый номер <...>) (далее-открытый конкурс),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Липецкого УФАС России 10.08.2016 поступила жалоба ООО «Гильдия современных проектов» на действия конкурсной комиссии заказчика – ОКУ

«Управление капитального строительства Липецкой области» при проведении открытого конкурса. Аналогичная жалоба поступила 12.08.2016 из ФАС России.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013 N44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе) и подана в срок, установленный частью 3 статьи 105 Закона о контрактной системе. В связи с этим, жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> в разделе «Жалобы».

На заседании комиссии велась аудиозапись.

Присутствующий на рассмотрении жалобы представитель заявителя указывает, что конкурсная комиссия заказчика неправомерно отклонила заявку заявителя на участие в открытом конкурсе по причине: «В соответствии со ст.50 Федерального закона № 44-ФЗ заказчиком в п.3.2 Информационной карты конкурса установлены требования к участникам закупки, в том числе: - обладание Участником закупки исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности. Заказчик направил запрос генеральному проектировщику о наличии у участника исключительных прав на проектно-сметную документацию.

Согласно полученному ответу от автора проекта, проектная организация (автор проекта) не передавала, не оговаривала передачу либо условия передачи третьим лицам исключительных прав, а также гарантировала не передачу в будущем исключительных прав третьим лицам. Таким образом, участник закупки не соответствует требованиям к участникам конкурса, указанным в конкурсной документации. В соответствии с ч.3 ст.53 Федерального закона № 44-ФЗ заявка на участие в конкурсе отклоняется». По мнению заявителя, исключительные права по ранее разработанной АО «ПИ «Липецкгражданпроект» документации («Операционный блок с отделением анестезиологии и реанимации областного онкологического диспансера в г.Липецке») никак не связаны с исключительными правами, возникающими у победителя конкурса, в ходе исполнения контракта, являющегося предметом рассматриваемой закупки.

Представители заказчика не согласны с доводами жалобы и пояснили, что заявка заявителя на участие в конкурсе правомерно была отклонена по вышеуказанному основанию.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами и выслушав мнение представителей сторон, а также проведя внеплановую проверку, Комиссия Липецкого УФАС России установила следующее:

Приказами начальника ОКУ «Управление капитального строительства Липецкой области» от 12.07.2016 №239-пр и №238-пр принято решение об осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса и создана конкурсная комиссия.

Документация о проведении открытого конкурса на выполнение корректировки проектно-сметной документации по объекту: «Строительство операционного блока с отделением анестезиологии и реанимации областного онкологического диспансера в г. Липецке» с получением Положительного заключения Государственной экспертизы и извещение (реестровый номер <...>) размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 28 116 450,00 рублей.

Согласно ч.1 ст.48 Закона о контрактной системе, под открытым конкурсом понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.

Заказчик устанавливает к участникам закупки единые требования в соответствии с [частью 1 статьи 31](#) Закона о контрактной системе.

Так, в соответствии с [пунктом 8 части 1 статьи 31](#) Закона о контрактной системе, заказчик устанавливает, в том числе требования к участникам закупки - обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Объектом рассматриваемой закупки является выполнение корректировки проектно-сметной документации по объекту: «Строительство операционного блока с отделением анестезиологии и реанимации областного онкологического диспансера в г.Липецке» с получением Положительного заключения Государственной экспертизы.

Как пояснили представители заказчика, в имеющуюся проектную документацию по объекту: «Строительство операционного блока с отделением анестезиологии и реанимации областного онкологического диспансера в г.Липецке», автором которой является исполнитель по государственному контракту №60 от 14.01.2016 - ОАО «Проектный институт «Липецкгражданпроект», возникла необходимость внести корректировку. В связи с чем, был объявлен открытый конкурс с реестровым номером 0346200015616000068.

Проанализировав конкурсную документацию, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что п.п.6 п.3.2 Информационной карты конкурса установлены следующие требования к участникам закупки: «обладание Участниками закупки исключительными правами на **объекты** интеллектуальной собственности».

При этом, требование об обладании участниками закупки исключительными правами на конкретный объект интеллектуальной собственности, а именно: на проектную документацию по объекту: «Строительство операционного блока с отделением анестезиологии и реанимации областного онкологического диспансера в г.Липецке» автором и разработчиком которой является ОАО «Проектный институт «Липецкгражданпроект», в конкурсной документации

отсутствует.

Кроме того, в конкурсной документации также отсутствует информация о том, что при корректировке проектно-сметной документации по объекту: «Строительство операционного блока с отделением анестезиологии и реанимации областного онкологического диспансера в г.Липецке», исполнитель должен обладать правом на использование проектной документации, разработчиком которой является ОАО «Проектный институт «Липецкгражданпроект», с указанием реквизитов данной проектной организации.

О необходимости указания в документации конкретных требований к участникам закупки свидетельствует и судебная практика.

Пунктом 13 Информационной карты конкурса конкурсной документации заказчиком установлены требования к содержанию заявки на участие в конкурсе. Так, заявка должна содержать в числе прочего: «декларацию о соответствии участника открытого конкурса требованиям, установленным в соответствии с пунктами 3-9 части 1 и части 1.1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ».

Проанализировав протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе от 08.08.2016 №ПРО1, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что конкурсной комиссией заказчика рассматривались 2 заявки участников закупки, поданные на участие в конкурсе. В результате рассмотрения заявок, конкурсной комиссией было принято решение: *«В соответствии со ст.50 Федерального закона №44-ФЗ заказчиком в п.3.2 Информационной карты конкурса установлены требования к участникам закупки, в том числе: - обладание Участником закупки исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности. Заказчик направил запрос генеральному проектировщику о наличии у участника исключительных прав на проектно-сметную документацию. Согласно полученному ответу от автора проекта, проектная организация (автор проекта) не передавала, не оговаривала передачу либо условия передачи третьим лицам исключительных прав, а также гарантировала не передачу в будущем исключительных прав третьим лицам. Таким образом, участник закупки не соответствует требованиям к участникам конкурса, указанным в конкурсной документации. В соответствии с ч.3 ст.53 Федерального закона № 44-ФЗ заявка на участие в конкурсе отклоняется».*

Проанализировав заявку заявителя на участие в конкурсе, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что она содержит декларацию о соответствии участника открытого конкурса требованиям, установленным в соответствии с пунктами 3-9 части 1 и части 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе. Следовательно, заявитель продекларировал обладание исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности.

Таким образом, заявка заявителя и сам заявитель, соответствуют требованиям, установленным конкурсной документацией.

Кроме того, в соответствии со [статьей 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 [пункта 1 статьи 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 [пункту 1 статьи 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 [пунктом 1 статьи 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 [статьей 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 [пункту 1 статьи 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.

Как установлено, в материалах дела имеется копия государственного контракта №60 от 14.01.2016, заключенного между заказчиком и ОАО «Проектный институт «Липецкгражданпроект» (исполнитель) на выполнение проектной документации по объекту: «Строительство операционного блока с отделением анестезиологии и реанимации областного онкологического диспансера в г.Липецке».

Проанализировав пункт 1 «Предмет Контракта» вышеуказанного государственного контракта, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что он содержит следующие условия:

Исполнитель является автором проектной документации и сохраняет за собой все права, несмотря на выплаченное ему вознаграждение (подпункт 1.4).

Исполнитель передает заказчику право собственности на проектную документацию после полной оплаты работ по контракту (подпункт 1.5).

Таким образом, поскольку законодательство РФ позволяет автору передать исключительные права на объекты интеллектуальной собственности, имеющийся у заказчика договор содержит пункт о передаче заказчику права собственности на проектную документацию, и отсутствие указания в конкурсной документации сведений о владельце исключительных прав на конкретный объект, а также, поскольку от участников закупки требовалась декларация о наличии неопределенных исключительных прав на неопределенные объекты интеллектуальной собственности, поэтому у участников закупки отсутствовали основания для декларирования прав на определенный объект: проектно-сметную документацию по объекту: «Строительство операционного блока с отделением анестезиологии и реанимации областного онкологического диспансера в г.Липецке».

Из [ч.2 ст.53](#) Закона о контрактной системе следует, что заявка на участие в конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям [Закона](#) о

контрактной системе, извещению об осуществлении закупки или приглашению принять участие в закрытом конкурсе и конкурсной документации, а участник закупки, подавший такую заявку, соответствует требованиям, которые предъявляются к участнику закупки и указаны в конкурсной документации.

А в соответствии с [ч.3 ст.53](#) Закона о контрактной системе, конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в конкурсе, если участник конкурса, подавший ее, не соответствует требованиям к участнику конкурса, указанным в конкурсной документации, или такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в конкурсной документации.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что, поскольку заявка заявителя в рассматриваемой части и сам заявитель, соответствуют требованиям конкурсной документации, то действия конкурсной комиссии заказчика по отклонению заявки заявителя на участие в конкурсе по указанному в протоколе основанию являются неправомерными и нарушающими требования [ч.3 ст.53](#) Закона о контрактной системе. Следовательно, жалоба заявителя является обоснованной.

Руководствуясь ст. 99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 N44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", Комиссия Липецкого УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Гильдия современных проектов» на действия конкурсной комиссии заказчика – ОКУ «Управление капитального строительства Липецкой области» при проведении открытого конкурса на выполнение корректировки проектно-сметной документации по объекту: «Строительство операционного блока с отделением анестезиологии и реанимации областного онкологического диспансера в г. Липецке» с получением Положительного заключения Государственной экспертизы (реестровый номер <...>) обоснованной.

2. В действиях конкурсной комиссии заказчика установлены нарушения требований [ч.3 ст.53](#) Закона о контрактной системе.

3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ по делу №231с/16

ОБ УСТРАНЕНИИ НАРУШЕНИЙ ЗАКОНА О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: И.В. Поткина – руководитель управления;

Заместитель председателя Комиссии: Л.А. Черкашина – заместитель руководителя управления-начальник отдела антимонопольного контроля на товарных и финансовых рынках;

Члены Комиссии: А.В. Хохольских – государственный инспектор отдела контроля закупок и торгов;

Т.С. Рябкова — заместитель начальника отдела контроля закупок и торгов;

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Гильдия современных проектов» и проведения внеплановой проверки по соблюдению 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) и на основании решения №231с/16 от 17.08.2016, в соответствии с ч. 22 ст. 99 Закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Конкурсной комиссии заказчика - Областное казенное учреждение «Управление капитального строительства Липецкой области», **в срок до 29.08.2016:**

- отменить протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе от 08.08.2016 №ПРО1 (реестровый номер <...>);

- провести рассмотрение заявок на участие в открытом конкурсе в соответствии с требованиями конкурсной документации и Закона о контрактной системе.

2. В трехдневный срок с момента исполнения настоящего предписания уведомить об этом антимонопольный орган (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение предписания).

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

Примечание: Невыполнение предписания антимонопольного органа влечет наложение административного штрафа в соответствии с КоАП РФ.

