



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150999
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

11.08.2016г. № 12744/05-02.

На № _____ от _____

ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ»
125627, г. Москва, переулок Митинский 3-й,
д. 3, этаж 1, ком. 119
8 (968) 743-72-91
stroyindustry2006@mail.ru

**Государственное казённое учреждение
Ярославской области «Ярославская
областная дорожная служба»**
150049, г. Ярославль, ул. Ухтомского, д. 9
(почтовый адрес)
8 (4852) 72-06-27
info@yardsl.ru

**Департамент государственного заказа
Ярославской области**
150030, г. Ярославль, ул. Ползунова, д. 15
(почтовый адрес)
8 (4852) 30-17-18
dgz@region.adm.yar.ru

ООО «РТС-тендер»
127006, г. Москва, ул. Долгоруковская, д. 38,
стр. 1
8 (495) 733-95-19
info@rts-tender.ru

ОАО «Рыбинское УМСР»
152907, Ярославская обл., г. Рыбинск, ул. 9
Мая, д. 33
8 (4855) 55-43-13
rumsr9@gmail.com

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-02/211Ж-16

Резолютивная часть решения объявлена 10 августа 2016 года

Решение изготовлено в полном объеме 11 августа 2016 года

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии: начальник отдела контроля закупок управления Крюкова Т.В., специалист-эксперт отдела контроля закупок управления Смирнова Т.А.,

с участием:

от заявителя – ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» (далее – заявитель) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом;

от заказчика – Государственного казённого учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба» (далее – заказчик) – представитель по доверенности Тихомирова Н.Н.;

008089

от уполномоченного органа – Департамента государственного заказа Ярославской области (далее – уполномоченный орган) – заявили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя уполномоченного органа;

от оператора торговой площадки – ООО «РТС-тендер» (далее – оператор торговой площадки, торговая площадка) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом;

от заинтересованного лица – ОАО «Рыбинское УМСП» (далее – заинтересованное лицо) – представитель по доверенности Иорданская Н.С.,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» на действия заказчика – Государственного казённого учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба», уполномоченного органа – Департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги Ярославль – Рыбинск в Тутаевском муниципальном районе Ярославской области (1 этап) (извещение № 0171200001916000792) (далее – аукцион, электронный аукцион) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» на действия заказчика – Государственного казённого учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба», уполномоченного органа – Департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги Ярославль – Рыбинск в Тутаевском муниципальном районе Ярославской области (1 этап) (извещение № 0171200001916000792).

Заявитель считает, что заказчиком и уполномоченным органом в информационной карте документации об электронном аукционе установлено излишнее и неправомерное требование об обладании 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, поскольку, по мнению заявителя, такое требование относится только к случаям, когда предметом контракта является отчуждение исключительного права, и не относится к случаям, когда предметом контракта является получение права использования результата интеллектуальной деятельности, в том числе посредством выдачи лицензии, либо когда заказчик приобретает право использования такого результата по основаниям, предусмотренным законом (статьи 1272-1280 ГК РФ).

На основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику и уполномоченному органу предписание об устранении указанных нарушений.

Уполномоченный орган представил письменные пояснения по существу жалобы, в которых просит признать жалобу заявителя необоснованной.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения по существу доводов жалобы. Просит признать жалобу необоснованной.

Представитель заинтересованного лица полностью поддержал позицию заказчика, просит признать жалобу заявителя необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом – Департаментом государственного заказа Ярославской области – в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 19.07.2016 размещено извещение № 0171200001916000792 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги Ярославль – Рыбинск в Тутаевском муниципальном районе Ярославской области (1 этап) вместе с документацией об электронном аукционе, неотъемлемой частью которой является проект государственного контракта. Начальная (максимальная) цена контракта – 305 651 007,20 руб. (триста пять миллионов шестьсот пятьдесят одна тысяча семь рублей двадцать копеек). Заказчиком выступило Государственное казённое учреждение Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба».

В соответствии с частью 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Извещение о проведении электронного аукциона размещается заказчиком в единой информационной системе (часть 1 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Согласно части 5 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона должна содержаться информация, указанная в статье 42 настоящего Федерального закона.

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрено, что в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информация о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Исходя из части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об аукционе в электронной форме должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении аукциона в электронной форме.

Частью 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно требованиям части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

3) непроведение ликвидации участника закупки – юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки – юридического лица или

индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

4) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

7) отсутствие у участника закупки – физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица – участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

8) 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;

9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, – участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

10) участник закупки не является офшорной компанией.

В соответствии со статьей 1226 ГК 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 ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

В силу пункта 1 статьи 1229 ГК 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 ГК РФ), если ГК РФ не предусмотрено иное.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1259 ГК РФ 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 и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения.

Пунктом 10.1 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе установлены следующие требования, предъявляемые к участникам данного электронного аукциона:

1. Соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

2. Непроведение ликвидации участника закупки – юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки – юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства.

3. Неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке.

4. Отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято.

5. Отсутствие у участника закупки – физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица – участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у

которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

6. 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.

7. Отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, – участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

8. Участник закупки не является офшорной компанией.

9. Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки – юридического лица.

Пункт 8 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ указывает на 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.

Исходя из анализа формулировки, указанной заказчиком и уполномоченным органом в пункте 10.1 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе, следует, что требование об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности предъявляется заказчиком и уполномоченным органом к участнику закупки только при условии, что приобретение заказчиком прав на результаты интеллектуальной деятельности в связи с исполнением контракта прямо предусмотрено документацией об электронном аукционе.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, а также это вытекает из содержания документации об электронном аукционе, что в рамках исполнения данного государственного контракта заказчик не приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности, поскольку при исполнении контракта, заключенного по результатам электронного аукциона, подрядчик не использует никакие результаты интеллектуальной деятельности (объекты авторских прав).

Таким образом, из содержания документации об электронном аукционе не следует, что заказчиком и уполномоченным органом установлено к участникам закупки обязательное

требование об обладании исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, в связи с чем указанный в жалобе довод заявителя об излишнем и неправомерном установлении заказчиком и уполномоченным органом при проведении электронного аукциона требования, предусмотренного пунктом 8 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, является несостоятельным.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок

решила:

Признать жалобу ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» на действия заказчика – Государственного казённого учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба», уполномоченного органа – Департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги Ярославль – Рыбинск в Тутаевском муниципальном районе Ярославской области (1 этап) (извещение № 0171200001916000792) необоснованной.

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

Председатель Комиссии

Паутов И.Г.

Члены Комиссии:

Крюкова Т.В.

Смирнова Т.А.