

4
В Управление федеральной антимонопольной
службы по г. Москве

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4,
стр. 1

**Заявитель: Общество с ограниченной
ответственностью «Структура»**

Представитель заявителя:

Эл. адрес для получения корреспонденции:

expert@patent-lab.net

*Ответчик: Государственное автономное
учреждение культуры города Москвы «Парк
культуры и отдыха "Фили"»*

ЗАЯВЛЕНИЕ

о нарушении процедуры проведения торгов

Заявитель, ООО «Структура», обращается в Управление федеральной антимонопольной службы по городу Москва с заявлением о нарушении Государственным автономным учреждением культуры города Москвы «Парк культуры и отдыха "Фили"» процедуры проведения торгов № 32110716081.

Общество с ограниченной ответственностью «Структура» (далее – «Общество», «Правообладатель») является обладателем исключительного права на произведение архитектуры, представляющее собой конструкцию из деревянных балок, соединенных коннекторами, образующих сферическую форму, в основании которого образован квадрат – «Квадросфера», согласно свидетельству о регистрации № 07N-46-T1 (дата регистрации: 2021-07-09 17:20:44) (Приложение № 1).

	
<p>3-D модель, использованная при размещении закупки.</p>	<p>Произведение архитектуры, исключительное право на которое принадлежит ООО «Структура»</p>

В ходе осмотра сайта zakupki.gov.ru Правообладателем было обнаружено нарушение исключительного права на произведение архитектуры и дизайна при размещении государственного заказа (закупки), ограничение права автора (разработчика) на осуществление авторского надзора.

В соответствии с 1 ст. 1259 Гражданского кодекса РФ произведения дизайна, а также произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов относятся к объектам авторского права.

В соответствии со ст. 2 Федерального закон от 17 ноября 1995 г. N 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации»:

архитектурное решение – авторский замысел архитектурного объекта – его внешнего и внутреннего облика, пространственной, планировочной и функциональной организации, зафиксированный в архитектурной части документации для строительства и реализованный в построенном архитектурном объекте;

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.

В соответствии с п. 1. ст. 1270 Гражданского кодекса РФ (далее – «ГК РФ») автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со статьей 1229 ГК РФ в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в том числе способами, указанными в пункте 2 указанной статьи.

В соответствии с п. 2. ст. 1270 ГК РФ использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в том числе практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта.

В соответствии с п. 1. ст. 1294 ГК РФ 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, если договором не предусмотрено иное.

При этом проект и выполненная на его основе документация для строительства могут быть использованы повторно **только с согласия автора проекта**, если договором не предусмотрено иное.

Кроме того, в соответствии с п. 2. ст. 1294 ГК РФ автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства имеет **право на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства и право авторского надзора за строительством здания** или сооружения либо иной реализацией соответствующего проекта. Порядок осуществления авторского контроля и авторского надзора устанавливается федеральным органом исполнительной власти по архитектуре и градостроительству.

В соответствии с п. 3. ст. 1294 ГК РФ автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства вправе требовать от заказчика архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта **предоставления права на участие в реализации своего проекта**, если договором не предусмотрено иное.

Согласно пункту 1 статьи 1229 Гражданского кодекса РФ никакие лица не могут использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную законом.

В соответствии с п. 1 ст. 20 Федерального закон от 17 ноября 1995 г. N 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» изменение архитектурного проекта при разработке документации для строительства или при строительстве архитектурного объекта производится исключительно с согласия автора архитектурного проекта, а в случае отклонения от требований архитектурно-планировочного задания также по согласованию с соответствующим органом архитектуры и градостроительства.

В соответствии с п. 3 ст. 20 Федерального закон от 17 ноября 1995 г. N 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» **если автор архитектурного проекта выявит отступления от проекта при его реализации, то он извещает об этом орган, выдавший разрешение на строительство, для принятия необходимых мер по предотвращению возможного ущерба, а также принимает меры по предотвращению нарушения авторского права на произведение архитектуры в соответствии с действующим законодательством.**

Согласно пункту 1 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ правообладатель исключительных прав на объект интеллектуальной собственности вправе требовать пресечения действий, нарушающих его исключительное право, а согласно пункту 3 статьи 1252 Гражданского кодекса – также выплаты компенсации за нарушение указанного права. Согласно ст.1301 ГК РФ правообладатель вправе требовать выплату компенсации в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей.

Также согласно пункту 4 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ в случае, когда изготовление или иное использование материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными и подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации.

Согласно пункту 3 статьи 1250 Гражданского кодекса РФ меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав, допущенное нарушителем при осуществлении им предпринимательской деятельности, подлежат применению независимо от вины нарушителя.

Как разъяснено в пункте 7 Обзора судебной практики Верховного суда РФ по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальной собственности от 23.09.2015, возможность взыскания компенсации за нарушение исключительного права на произведение не зависит от того, знал ли нарушитель о неправомерности своих действий.

Факт нарушения зафиксирован на сайте zakupki.gov.ru в разделе соответствующего объекта закупки.

Таким образом, ввиду отсутствия согласия правообладателя произведения архитектуры – ООО «Структура» на воспроизведение в конкурсной документации произведений архитектуры и дизайна, а также отсутствия согласия на реализацию архитектурного решения, действия

заказчика по размещению соответствующего государственного заказа и его реализации являются незаконными, и могут повлечь создание объекта, обладающего признаками контрафакта, что влечет последующие санкции в виде демонтажа возведенных конструкций и выплаты компенсации за нарушения исключительного права, а также может быть расценено как грубое нарушение закона при проведении процедуры государственного заказа и нецелевое использование бюджетных средств.

Пункт 1 статьи 2 ФЗ № 223 закрепляется, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с п. 6. ст. 3 ФЗ № 223 требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с подпунктом 4.2 пункта 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции», в полномочия антимонопольного органа входит, среди прочего, рассмотрение жалоб на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества.

В соответствии с пунктом 5.3.2.8. Положения о ФАС, утвержденного Постановлением Правительства от 30 июня 2004 г. № 331 (далее – Положение), орган ФАС выдает предписания, обязательные для исполнения организатором торгов, оператором электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссией, продавцом государственного или муниципального имущества, организатором продажи, о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания их несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах и в извещение об их проведении или аннулировании.

Орган ФАС также выдает предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, в соответствии с пунктом 5.3.2.9 Положения.

Руководствуясь сказанным выше,

ПРОСИМ:

1. Провести проверку по изложенным фактам и привлечь к ответственности виновных лиц;
2. Вынести Государственному автономному учреждению культуры города Москвы «Парк культуры и отдыха "Фили"» предписание об аннулировании результатов торгов;
3. Выдать предупреждение Государственному автономному учреждению культуры города Москвы «Парк культуры и отдыха "Фили"» о прекращении использования интеллектуальной собственности заявителя.

Приложения:

- Свидетельство о регистрации № 07N-46-Т1 (копия);
- Скриншоты с сайта zakupki.gov.ru;
- Скриншоты с сайта <https://alpbau.com/struktura-modul>.