**Разъяснения положений документации об аукционе от 26.02.2015 г. № 4**

**(Извещение от 09.02.2015 г. № ОА-ДИРИ-49)**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| № п/п | Ссылка на пункт документации | Вопрос | Разъяснения |
| 1. | П.3.2 Цена договора | Согласно Статье 1229 «Исключительное право» Гражданского кодекса РФ:  Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности... Документация аукциона (ДА) ограничивает права Подрядчика. Необходимо внести изменения в ДА согласно ГК РФ | Согласно пункту 3.2 проекта договора документации об аукционе на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту «Объекты Северного склона поселка Романтик, ВТРК «Архыз» (далее – Документация об аукционе): «Цена Договора включает в себя вознаграждение Подрядчика за передачу Заказчику исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, созданные в ходе исполнения настоящего Договора в размере 50 000 руб. 00 коп. (Пятьдесят тысяч рублей 00 копеек), в том числе НДС 18% - 9 000 руб. 00 коп. (Девять тысяч рублей 00 копеек)» (по факту 7 627 (Семь тысяч шестьсот двадцать семь) рублей 12 копеек.  Согласно пункту 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации, гражданин или юридическое лицо (далее - Правообладатель), может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности, но только в случае обладания исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности.  Рассматриваемый проект договора, по своей структуре является смешанным договором на выполнение проектных и изыскательских работ (статья 758 Гражданского кодекса Российской Федерации) и отчуждение исключительных прав (статья 1234 Гражданского кодекса Российской Федерации).  В соответствии со статьей 1234 Гражданского кодекса Российской Федерации, по договору об отчуждении исключительного права одна сторона (Правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне (Приобретателю).  По договору об отчуждении исключительного права Приобретатель обязуется уплатить Правообладателю предусмотренное договором вознаграждение.  Выплата вознаграждения по договору об отчуждении исключительного права может быть предусмотрена в форме фиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) либо в иной форме.  Согласно статьям 702 и 703 Гражданского кодекса Российской Федерации, по договору подряда (в том числе по отдельным видам договора подряда - бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. Работы, выполняемые по договору подряда, могут включать в себя, в том числе, передачу подрядчиком права на нее заказчику.  На основании вышеизложенного следует, что положение пункта 3.2 проекта договора внесено в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, не ограничивает права подрядчика и не требует внесения изменений в Документацию об аукционе. |
| 2. | П.3.2 Цена договора | Если Заказчик оставит п. 3.2. без изменения, необходимо правильно рассчитать НДС 18%, что составит 7 627,12 руб. |
| 3. | П.6 Права и обязанности Заказчика | Обязанности Заказчика не соответствуют статье 48 Градостроительного кодекса РФ. Необходимо внести изменения в ДА согласно ГК РФ. | Положения Градостроительного кодекса РФ позволяют объединять функции участников инвестиционного процесса в одном лице. В данном случае часть функций Заказчика передана Подрядчику по условиям Договора и поэтому не вошла в текст проекта Договора. Затраты на выполнение этих функций учтены в п. 3.3.6. Договора.  В связи с вышеизложенным, данное условие не противоречит Градостроительному кодексу РФ. |
| 4. | П. 10.5 Переход права собственности на Техническую документацию. | Согласно статье 758 Гражданского кодекса РФ по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.  Т.е. собственником выполненных работ (технической документации) заказчик станет после того, как оплатит выполненные подрядчиком работы. Подписание акта сдачи-приемки работ говорит только о том, что Подрядчик выполнил свои обязательства перед Заказчиком.  Необходимо внести изменения в ДА согласно ГК РФ. | В пункте 10.5. проекта договора речь идет о переходе исключительного права с момента подписания акта сдачи-приемки работ, что не противоречит пункту 4 статьи 1234 Гражданского кодекса Российской Федерации и пункту 13.3 совместного Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ N 29 от 26.03.2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».  В связи, с чем разъясняем, что условиями проекта договора предусмотрена передача исключительных прав с момента подписания акта сдачи-приемки работ, а не с момента оплаты вознаграждения за передачу исключительного права.  В связи, с чем при неполучении в полном размере оплаты вознаграждения, правообладатель (Подрядчик) вправе в судебном порядке осуществить перевод прав и обязанностей, которые содержит договор на Техническую документацию, на себя и возмещение убытков. |
| 5. | П. 10.6 Передача исключительных прав на Техническую документацию | Собственность на техническую документацию и исключительные права на архитектурный проект - это не одно и то же.  Исключительное право принадлежит автору и может передаваться только в порядке отчуждения. В соответствии со статьей 1294 ГК РФ автор произведения архитектуры имеет право использовать свое произведение путем продажи или иного отчуждения оригинала или его экземпляров, в том числе путем разработки документации для строительства и путем реализации архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта. Необходимо внести изменения в ДА согласно ГК РФ. | В пункте 10.6. проекта договора предусмотрена передача в полном объеме исключительных прав на Техническую документацию, что не противоречит пункту 1 статьи 1234 Гражданского кодекса Российской Федерации, так как исключительное право является отчуждаемым имущественным правом. |
| 6. | П. 12 Исходные данные | В соответствии с пунктом 6 статьи 48 Градостроительного Кодекса  РФ перед началом проектирования Заказчик обязан передать Исполнителю:  1) градостроительный план земельного участка или в случае подготовки проектной документации линейного объекта проект планировки территории и проект межевания территории (пункт дополнен с 25 марта 2011 года Федеральным законом от 20 марта 2011 года N 41-ФЗ);  2) результаты инженерных изысканий (в случае, если они отсутствуют, договором должно быть предусмотрено задание на выполнение инженерных изысканий);  3) технические условия (в случае, если функционирование проектируемого объекта капитального строительства невозможно обеспечить без подключения (технологического присоединения) такого объекта к сетям инженерно-технического обеспечения).  (Пункт в редакции, введенной в действие с 31 декабря 2012 года Федеральным законом от 30 декабря 2012 года № 318-ФЗ.  Необходимо внести изменения в ДА согласно ГК РФ | Исчерпывающий перечень исходных данных, передаваемых Заказчиком Подрядчику изложен в п. 12 Задания на проектирование (Приложение № 1 к Договору).  В случае необходимости Подрядчик самостоятельно обеспечивает сбор и уточнение необходимых дополнительных исходных данных. Затраты на сбор и уточнение исходных данных учтены в стоимости Договора, сроки входят в сроки выполнения работ. |
| 7. | П.33 Порядок сдачи работ | Разъясните, сколько экземпляров Проектной документации и сколько экземпляров результатов инженерных изысканий передать Заказчику в бумажном виде и на электронном носителе. | Согласно п. 28 Задания на проектирование (Приложение № 1 к Договору):  4 экземпляра на бумажном носителе (в том числе 1 экземпляр – подлинник) и 3 экземпляра на электронном носителе. 4 экземпляра Заключения Органа государственной экспертизы представляется в подлиннике. |
| 8. | Календарный план выполнения Проектно-изыскательских работ | В соответствии с пунктом 7 статьи 49 Градостроительного Кодекса  РФ: Срок проведения государственной экспертизы определяется сложностью объекта капитального строительства, но не должен превышать шестьдесят дней. Документация аукциона (ДА) ограничивает права Подрядчика. Необходимо внести изменения в ДА согласно ГК РФ | Условиями Договора (Приложение № 3) определен конечный срок предоставления результатов работ. При этом Заказчик не ограничивает Подрядчика в продолжительности проведения того или иного этапа работ. В соответствии с Приложением №3 к Договору Подрядчик может проходить государственную экспертизу и за 30 и за 45 и за 60 дней, однако срок получения положительного заключения государственной экспертизы должен быть не позднее даты, установленной в Приложении № 3 к Договору. Таким образом, данное требование Договора не противоречит ГК РФ. |