

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1309/2019

«26» августа 2019 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб в составе (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России):

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя ГАУЗ «КОМИАЦ» (доверенность от 25.12.2018 г. № 24),

-<...> - представителя ГАУЗ «КОМИАЦ» (доверенность от 15.08.2019 г. № 14),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО «Румед» и материалы жалобы № 042/07/3-1309/2019,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Румед» (вх. № 4239э от 07.08.2019), перенаправленная ФАС России по подведомственности, на действия заказчика Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Кемеровский областной медицинский информационно-аналитический центр» (далее - Заказчик; ГАУЗ «КОМИАЦ») при организации и проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по внедрению лабораторной информационной системы «АльфаЛАБ» в медицинских организациях Кемеровской области, извещение о проведении которого было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 31908128912 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Документация содержит незаконные, избыточные требования к участнику закупки в Документации, подробно доводы указаны в жалобе.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 08.08.2019 № 05/8172 рассмотрение жалобы ООО «Румед» было назначено на 16.08.2019 г. на 10 часов 00 минут. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

16.08.2019 г. представитель ООО «Румед» на заседание Комиссии не явился. В связи с тем, что ООО «Румед» было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 42/07/3-1309/2019, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

16.08.2019 г. на заседании Комиссии представитель ГАУЗ «КОМИАЦ» пояснила, что с доводами жалобы не согласна. Подробные пояснения представлены в адрес Кемеровского УФАС России (вх.4950 от 14.08.2019).

В целях полного, всестороннего рассмотрения жалобы № 042/07/3-1309/2019, и с учетом части 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией Кемеровского УФАС России установлена необходимость получения дополнительных материалов и решено продлить срок принятия решения по данной жалобе до 27.08.2019 включительно.

Уведомлением об отложении жалобы № 042/07/3-1309/2019 (исх. от 16.08.2019 № 05/8404) рассмотрение жалобы было назначено на 26.08.2019 г. на 15 часов 00 минут.

Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

16.08.2019 Кемеровское УФАС России направило запрос № 05/8403 ИП <...> и ООО «АльфаЛаб» о предоставлении информации по внедрению лабораторной информационной системы «АльфаЛаб». Ответ на запрос представлен в адрес Кемеровского УФАС России исх. № 2208-1/19 от 22.08.2019.

26.08.2019 г. представитель ООО «Румед» на заседание Комиссии не явился. В связи с тем, что ООО «Румед» было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 042/07/3-1309/2019, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

26.08.2019 г. на заседании Комиссии представитель ГАУЗ «КОМИАЦ» не согласилась с доводами заявителя и пояснила следующее: Заказчик самостоятельно принимает решение при формировании извещения, документации при организации и проведении закупки, учитывая при этом требования действующего законодательства РФ и потребности заказчика. Подробные пояснения представлены в адрес Кемеровского УФАС России (вх.4950 от 14.08.2019). Дополнительно к пояснениям приобщается справка по результатам анализа закупок ЛИС (июль-август 2019 года). В условиях документации закупки ЛИС содержат наличие у исполнителя лицензионных прав на ЛИС и их передачу. В сфере внедрения подобных сложных программ является общепринятой практикой их внедрения лицами, имеющими лицензии на такие программы, что обусловлено техническими особенностями.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1309/2019 и заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

15.10.2018 г. Наблюдательным советом ГАУЗ «КОМИАЦ» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Кемеровский областной медицинский информационно-аналитический центр» (далее – Положение).

Закупка способом открытого аукциона в электронной форме отражена в разделе 3 Положения.

Требования к содержанию документации об электронном аукционе установлены в части 5 раздела 3 Положения.

24.07.2019 ГАУЗ «КОМИАЦ» утверждена документации об осуществлении конкурентной закупки на право заключения договора на выполнение работ для нужд ГАУЗ «КОМИАЦ» (далее – Документация).

Согласно Техническому заданию Документации представлено обоснование описания объекта закупки с указанием товарных знаков, фирменных наименований:

Приказом Минздравсоцразвития РФ от 28.04.2011 г. № 364 утверждена Концепция создания единой государственной информационной системы в сфере здравоохранения. В числе принципов такой Системы предусмотрены обеспечение совместимости (интероперабельности) медицинских информационных систем, создание прикладных информационных систем, модернизации используемых медицинских информационных систем и разработка новых компонентов Системы с учетом максимально возможного сохранения существующих программно-технических средств.

В рамках указанной концепции, призванной кардинально изменить взаимодействие медицинских организаций между собой и с пациентами и радикально повысить качество обслуживания, Заказчик решает задачу обеспечения медицинских организаций региона информационными системами с максимально достижимой степенью совместимости для создания единого информационного пространства в сфере оказания медицинских услуг. Частным случаем такой информационной системы в сфере здравоохранения является лабораторная информационная система (далее - ЛИС), обеспечивающая автоматизацию документооборота медицинских лабораторий.

Опыт внедрения и интеграции информационных систем приводит к выводу, что наиболее эффективным способом решения задачи совместимости информационных систем является использование одной и той же системы во всех медицинских организациях региона. При этом наиболее экономически целесообразным как для лабораторий, так и для Заказчика, является использование ЛИС, отвечающей требованиям законодательства, для которой уже решены задачи интеграции с медицинской информационной системой, используемой в большинстве медицинских организаций региона, развитие единого информационного пространства в медицинских учреждениях Кузбасса.

Такой ЛИС, приобретенной Заказчиком в условиях конкурентной закупки, является ЛИС «АльфаЛАБ» по ТУ 9443-001-0116899131-2015, имеющая как медицинское изделие Регистрационное удостоверение Росздравнадзора №РЗН 2016/5242 от 07.06.2019 г. Данная ЛИС успешно внедрена в Государственном автономном учреждении здравоохранения Кемеровской области «Новокузнецкая городская клиническая больница №1» (Кемеровская область, г.Новокузнецк, пр.Бардина, д.28) и после завершения работ по интеграции с медицинской информационной системой «КУЗДРАВ» (МИС, свидетельство о государственной регистрации программ для ЭВМ №2012610298) и региональной шиной данной стабильно

функционирует в условиях единого информационного пространства. Приобретение той же ЛИС для других медицинских организаций позволит избежать повторного проведения работ на стороне МИС для интеграции с другой ЛИС, сократит сроки обучения сотрудников работе с ЛИС, обеспечит полную совместимость ЛИС различных медицинских организаций региона и унифицированную систему документооборота и отчетности.

В связи с изложенным объектом закупки является приобретение простой (неисключительной) лицензии на Лабораторную информационную систему ЛИС «АльфаЛАБ» (далее – ЛИС) и выполнение работ по внедрению данной системы в медицинских организациях Кемеровской области: ГБУЗ КО «Кемеровский областной клинический кардиологический диспансер имени академика Л.С. Барбараша», г. Кемерово, ГБУЗ КО «Кемеровский клинический консультативно-диагностический центр», г. Кемерово, ГБУЗ КО «Областной клинический онкологический диспансер», г. Кемерово.

Довод заявителя, о том, что в Документации избыточные требования о приобретении лицензий на драйвера для подключения лабораторных анализов и лицензий на дополнительные модули и сервисы, Комиссия Кемеровского УФАС России считает несостоятельным по следующим основаниям:

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В пункте 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В пункте 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В пункте 11 Информационной карты Документации указано количество

поставляемого товара, объем выполняемой работы, оказываемой услуги.

В пункте 12 Информационной карты Документации указано, что «Подробные технические характеристики выполняемых работ и приобретаемого ПО указаны в техническом задании (приложение № 2 к проекту договора)».

Согласно п. 1.1. Проекта Договора Подрядчик по настоящему Договору обязуется выполнить работы по внедрению лабораторной информационной системы «АльфаЛАБ» в медицинских организациях Кемеровской области: передача неисключительных (пользовательских) прав на автоматизированные рабочие места лабораторной службы с подключением к региональной шине данных, (далее – работы), а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные Подрядчиком работы.

Согласно п. 1.2. Проекта Договора Наименование, качество и количество Работ устанавливается настоящим Договором и Приложениями №№ 1 и 2 к нему, которые являются неотъемлемой частью настоящего Договора.

Согласно п. 1.3. Проекта Договора Приложения, являющиеся неотъемлемой частью настоящего Договора: Приложение 1. Спецификация на выполняемые работы. Приложение 2. Техническое задание.

В свою очередь, Техническое задание, являющееся неотъемлемой частью договора, конкретизирует предмет договора.

Техническое задание, которое является неотъемлемой частью Документации описывает предмет закупки. В частности, в пунктах 1.2, 1.3 и 1.4 Технического задания перечислены лицензии на драйверы конкретных анализаторов, которые требуется передать.

Согласно пояснениям ИП <...> (исх. № 2208-1/19 от 22.08.2019), представленным в адрес Кемеровского УФАС России, ЛИС «АльфаЛАБ» является программным обеспечением, которое предусматривает автоматизацию практически всех процессов, существующих в медицинских лабораториях, ее полная версия является объемной и дорогостоящей. В приобретении полной версии системы нет нужды ни у одной медицинской лаборатории, в том числе в связи с ограниченным числом используемого лабораторией оборудования.

В связи с этим ЛИС «АльфаЛАБ» может передаваться только в том объеме своих компонентов, в которых нуждается конкретная лаборатория. Так, помимо основной части, у системы имеются отдельные компоненты, набор которых определяется самим лицензиатом, исходя из его потребностей: модули, сервисы и драйверы для подключения конкретного оборудования. Соответственно, стоимость лицензии определяется применительно к каждому такому компоненту, а общая стоимость лицензии на систему для каждого лицензиата зависит от конкретного набора выбранных лицензиатом компонентов.

Таким образом, требование о приобретении лицензий, указанных в Техническом задании, избыточным не является.

Довод заявителя, о том, что в Документацию включено незаконное требования о передачи неисключительных (пользовательских) прав на автоматизированные рабочие места лабораторной службы ЛИС «АльфаЛаб», а также уникальный

товар, не находится в публичном обороте (лицензии на ЛИС «АльфаЛАБ»), что ограничивает (исключает) конкуренцию и нарушает требования Закона о закупках, Комиссия Кемеровского УФАС России считает несостоятельным по следующим основаниям:

Согласно пояснениям ИП <...> (исх. № 2208-1/19 от 22.08.2019), представленным в адрес Кемеровского УФАС России, программное обеспечение Лабораторная информационная система ЛИС «АльфаЛАБ» по ТУ 9443-001-0116899131-2015 является интеллектуальной собственностью Егорушкина Александра Александровича и зарегистрирована на его имя в реестре программ для ЭВМ согласно Свидетельству о государственной регистрации программ для ЭВМ № 2013613220 от 28.03.2013 г. Исключительные права на систему не отчуждались.

ЛИС «АльфаЛАБ» зарегистрирована Росздравнадзором как медицинское изделие и имеет Регистрационное удостоверение Росздравнадзора №РЗН 2016/5242 от 07.06.2019 г. (ранее – №РЗН 2016/5242 от 18.01.2017 г.).

Права использования ЛИС «АльфаЛАБ» находятся в гражданском обороте на условиях простой (неисключительной) лицензии. Исключительная лицензия не выдавалась.

По состоянию на текущий момент права использования ЛИС «АльфаЛАБ» были переданы <...> на основании лицензионных договоров более чем 80 (восемидесяти) хозяйствующим субъектам, в том числе посредством закупки в порядке, определяемом федеральными законами от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ и от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ.

Часть лицензионных договоров предусматривала согласие лицензиара (то есть правообладателя), данное лицензиату, предоставлять право использования ЛИС «АльфаЛАБ» другому лицу, то есть заключать сублицензионный договор с третьими лицами на усмотрение лицензиата.

Кроме того, Заказчиком для определения начальной максимальной цены договора были направлены коммерческие предложения лицам, у которых можно приобрести Лис «АльфаЛаб». Коммерческие предложения представили пять хозяйствующих субъектов.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что Лис «АльфаЛаб» находятся в свободном обращении на Российском рынке, соответственно в Закупке могло участвовать неограниченное количество поставщиков, способных предложить к поставке данный товар с требуемыми характеристиками. Все участники Закупки находятся в равных условиях.

Довод заявителя, о том, что заказчик необоснованно объединил в один лот приобретение лабораторной информационной системы «АльфаЛаб» и работы по ее внедрению, Комиссия Кемеровского УФАС России считает несостоятельным по следующим основаниям:

Установлено, что на услугу по внедрению ЛИС «АльфаЛАБ» не требуются разрешительные документы.

Согласно пояснениям ИП <...> (исх. № 2208-1/19 от 22.08.2019), представленным в адрес Кемеровского УФАС России, программное обеспечение ЛИС «АльфаЛАБ»

является сложным программным продуктом, требующим для его внедрения специальных познаний в сфере программирования, то есть его внедрение должно осуществляться специалистами-программистами. При этом внедрение системы сопровождается ее интеграцией с иными системами, используемыми в медицинской деятельности, в том числе МИС, бухгалтерскими, складскими программами и т.д. Данные системы, как и оборудование пользователя как правило имеют свои характерные особенности, а зачастую являются уникальными, что не позволяет внедрить ЛИС без внесения в нее изменений.

Поскольку ЛИС «АльфаЛАБ» является медицинским изделием, зарегистрированным Росздравнадзором по 2а классу потенциального риска применения, применяется совместно с анализаторами аналогичного класса, то производитель несет ответственность за безопасность такого изделия при оказании медицинской помощи, в том числе за сохранность и корректную обработку и передачу информации в системе, а также другим системам, с которыми проведена интеграция.

В связи с этим вносимые в систему изменения, в том числе с целью ее внедрения на конкретном оборудовании заказчика и ее интеграции с другим программным обеспечением, могут нарушить корректную работу системы и вызвать риск неблагоприятных последствий.

Во избежание таких последствий лицензиар (правообладатель) осуществляет контроль над вносимыми в программу изменениями и оказывает своим лицензиатам необходимое содействие для корректного внедрения системы как на собственном оборудовании, так и на оборудовании сублицензиатов.

В случае, если ЛИС «АльфаЛАБ» будет внедряться лицом, не имеющим лицензии на данную систему, то разработчик не обязан оказывать такому лицу содействия и контролировать корректность внесения изменений в программу. При этом лицензиар (разработчик) не несет ответственности перед лицензиатом за некорректность работы системы, внедренной лицами, не имеющими лицензии, а также за вызванные этим диагностические ошибки. Устранение ошибок системы в этом случае будет производиться на условиях дополнительной оплаты.

В связи с изложенным в отношении ЛИС «АлфаЛАБ» работы по ее внедрению во всех случаях производились либо специалистами разработчика, либо специалистами лицензиатов ЛИС «АльфаЛАБ». И в целях предупреждения проблем с установкой ЛИС «АльфаЛАБ» на оборудовании заказчика и дополнительных расходов на устранение внесенных в систему ошибок, особенно при наличии у заказчика уникальных или сложных для интеграции систем, во избежание причинения вреда имуществу заказчика и здоровью пациентов, недопустимо осуществлять внедрение ЛИС «АльфаЛАБ» с привлечением лиц, не имеющих права использования системы (лицензии).

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (ред. от 01.05.2019) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми

показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (далее – Закон о закупках).

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что в данном случае объединение в один лот ЛИС «АльфаЛАБ» и услугу по ее внедрению обусловлено единым технологическим процессом, потребностями заказчика в обеспечении гарантии качества и надежности работы данной системы, целесообразностью расходования денежных средств.

Довод заявителя, о том, что Документация содержит избыточные требования о демонстрации функциональных возможностей ЛИС, Комиссия Кемеровского УФАС России считает несостоятельным по следующим основаниям:

В данном случае это обусловлено потребностями заказчика в обеспечении гарантии качества и надежности работы данной системы, а также возможность до заключения контракта проверить наличие в фактическом владении исполнителя лабораторной информационной системы в полном составе компонентов.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что данное требование для Исполнителя не должно составить затруднений продемонстрировать функциональные возможности имеющейся у него и предназначенной ко внедрению ЛИС «АльфаЛАБ».

Таким образом, указанное требование никак не может ограничить конкуренцию при проведении закупки.

Факт невозможности участия в аукционе конкретного участника, в том числе заявителя, в связи с отсутствием у него необходимых заказчику компонентов Закупки, не влечет за собой нарушения прав этого участника условиями аукциона, не является нарушением принципов, предусмотренных Законом о закупках и не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупках и не является нарушением ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Румед» на действия ГАУЗ «КОМИАЦ» при организации и проведении аукциона в электронной форме, извещение № 31908128912, необоснованной.

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.