

Дата оглашения решения: 18 ноября 2016 года
Иваново

город

Дата изготовления решения: 22 ноября 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе:<...>

в присутствии представителей:

Департамента развития информационного общества Ивановской области (далее – Заказчик): <...>

в отсутствие представителей Департамента конкурсов и аукционов Ивановской области (далее - Уполномоченный орган), ООО «Альтернатива-Софт» (далее – Заявитель, Общество) (уведомлены надлежащим образом, от Уполномоченного органа поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие его представителей),

УСТАНОВИЛА:

11.11.2016 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступила жалоба ООО «Альтернатива-Софт» на действия Департамента развития информационного общества Ивановской области при проведении электронного аукциона на оказание услуг по доработке программного продукта «Социальной карты жителя Ивановской области» (извещение № 0133200001716003167).

По мнению Общества, при формировании документации об электронном аукционе Заказчиком были нарушены нормы 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).

Согласно первому доводу жалобы Заказчик установил необоснованные требования к участникам закупки. Разработка, модернизация программного обеспечения, как вид экономической деятельности, законом не ограничена. Любое лицо вправе осуществлять данную деятельность без специального разрешения, либо членства в саморегулируемой организации.

В связи с чем, Заявитель полагает, что в п. 31 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» аукционной документации Заказчиком незаконно установлено требование о том, что во второй части заявки представляются документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, а именно: копии

документов, подтверждающих наличие у участника закупки исключительных или неисключительных прав на программу для ЭВМ «Электронная карта», предоставленных правообладателем ООО «Информационные Банковские Технологии».

По мнению Общества, по данной закупке дорабатываемый программный продукт принадлежит Ивановской области.

Согласно второму доводу жалобы Заявитель считает, что проверка результата работ с помощью ТТ представителя Департамента развития информационного общества, под которым, по всей видимости, Заказчик подразумевает представителя ООО «Информационные Банковский Технологии», является ограничением конкуренции, что не соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Из письменных пояснений Заказчика, а также из пояснений представителей Заказчика, данных на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, следует, что нарушений при проведении закупки допущено не было.

Рассмотрев представленные Заявителем, Заказчиком, Уполномоченным органом документы, заслушав представителей Заказчика, участвующих в рассмотрении жалобы, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

31.10.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru/) было размещено извещение № 0133200001716003167 о проведении электронного аукциона на оказание услуг по доработке программного продукта «Социальной карты жителя Ивановской области».

Относительно первого довода жалобы Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

В соответствии с п. 2 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным п. 1 ч. 1, ч. 2 и 2.1 ст. 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным п. 3 - 9 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Исходя из п. 28, 31 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке следует, что Заказчик установил требование о представлении участниками закупки в составе вторых частей заявок на участие в электронном аукционе документов, подтверждающих соответствие участника аукциона требованиям, установленным п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной

системе, или копии этих документов, а именно: документов, подтверждающих наличие у участника закупки исключительных или неисключительных прав на программу для ЭВМ «Электронная карта», предоставленных правообладателем ООО «Информационные Банковские Технологии» (ИНН 3702631732), в соответствии со ст. 1229 и 1233 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) (часть четвертая) от 18.12.2006 №230-ФЗ (в действующей редакции).

Проанализировав документы, представленные Департаментом развития информационного общества Ивановской области, Комиссией Ивановского УФАС России установлено, что между Заказчиком и ООО «Информационные Банковские Технологии» 23.11.2012 был заключен государственный контракт №30 на оказание услуг по обслуживанию интегрированной автоматизированной системы «Социальная карта жителя Ивановской области» и приему платежей от физических лиц для зачислений поездок на социальную карту и временную транспортную карту с использованием кассовых терминалов. Неисключительные права на использование программы для ЭВМ «Электронная карта» были переданы Заказчику в рамках лицензионного договора от 31.12.2013.

Согласно ч. 1, 3 ст. 1259 ГК РФ к объектам авторских прав относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения. В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, осуществляемая по желанию правообладателя в соответствии с правилами ст. 1262 ГК РФ.

На основании ст. 1261 ГК РФ авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы. Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

В соответствии с ч. 1 ст. 1233 ГК РФ 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). Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

Исходя из положений ч. 1 ст. 1229 ГК РФ другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда

использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Согласно п. 9 ч. 2 ст. 1270 ГК РФ использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности перевод или другая переработка произведения. При этом под переработкой произведения понимается создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и тому подобного). Под переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных понимаются любые их изменения, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации, то есть внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя.

Таким образом, доработка программы для ЭВМ «Электронная карта» является видом деятельности, для осуществления которого иным лицам, чем правообладатель, необходимо согласие правообладателя такой программы для ЭВМ на ее использование.

На основании изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России не усматривает нарушений норм Закона о контрактной системе в действиях Заказчика при установлении требования о представлении участниками электронного аукциона документов, подтверждающих наличие у участника закупки исключительных или неисключительных прав на программу для ЭВМ «Электронная карта».

Учитывая изложенное выше, данный довод жалобы является необоснованным.

Относительно второго довода жалобы Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

Согласно ч. 7 Раздела III «Техническое задание» результатом оказания услуг является доработанная программа для ЭВМ «Электронная карта». Программа устанавливается на тестовую карту, функции доработанной программы для ЭВМ должны быть проверены с помощью ТТ представителем Департамента развития информационного общества Ивановской области.

В соответствии с ч. 1 Раздела III «Техническое задание» и Указом Губернатора Ивановской области от 14.09.2015 № 146-уг «О порядке организации льготного проезда граждан с использованием социальной карты жителя Ивановской области» **транспортные терминалы (ТТ)** – это технические средства для совершения процедур оплаты проезда с помощью социальной карты/временной транспортной карты, установленные в транспорте.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и Законом о контрактной системе, в том числе приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной

услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с Законом о контрактной системе экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Таким образом, на основании Закона о контрактной системе Заказчик должен принять оказанные по контракту услуги. Для этого, в рассматриваемом случае, представитель Заказчика с использованием ТТ будет осуществлять проверку функционирования доработанного программного продукта «Социальная карта жителя Ивановской области».

Необходимо отметить, что в соответствии с ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. Следовательно, в силу ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе, бремя доказывания доводов жалобы возложено именно на Заявителя. Однако к своей жалобе доказательств ограничения количества участников закупки, Заявителем приложено не было.

Учитывая изложенное, второй довод жалобы является необоснованным.

Руководствуясь ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Альтернатива-Софт» на действия Департамента развития информационного общества Ивановской области при проведении электронного аукциона на оказание услуг по доработке программного продукта «Социальной карты жителя Ивановской области» (извещение № 0133200001716003167) необоснованной.

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

Подписи членов Комиссии