

РЕШЕНИЕ № 5-2/112-12

29 мая 2012 г.

г. Вологда

Резолютивная часть решения вынесена 29.05.2012 года.

В полном объеме решение изготовлено 01.06.2012 года.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области в составе:

Сазонов А.И. – председатель комиссии, руководитель Управления;

Осипов С.В – член комиссии, начальник отдела контроля государственных закупок;

Мерзлякова Н.В. – член комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Коган Д.Б. – член комиссии, государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Ягольницкая Д.С. – член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля государственных закупок;

Васянович Ю.Р. – член комиссии, специалист 1 разряда отдела контроля государственных закупок;

рассмотрев жалобу ООО «ТСМ» на действия Уполномоченного органа – Комитет государственного заказа Вологодской области, Заказчика - БУЗ ВО «Вологодская областная больница № 1», в присутствии представителей:

от Заказчика - Чебыкиной Е.Н. по доверенности от 04.05.2012 г., Андрушкевича Н.П. по доверенности от 29.05.2012 г.,

от Уполномоченного органа - Ивченковой Д.А. по доверенности №2 от 24.01.2012 г., Подольской М.В. по доверенности №7 от 05.04.2012 г.,

от ООО «ТСМ» - Вакаринцевой М.Н. по доверенности от 25.05.2012 г.,

от ЗАО «Бизнеслинк» - Жиделева А.О. по доверенности от 11.05.2012 г.,

от третьих лиц не заявляющих самостоятельных требований: ООО «ДжиИ Хэлскеа» - Ефимова И.А. по доверенности от 24.05.2012 г.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области поступила жалоба от ООО «ТСМ» (далее - Заявитель) на действия БУЗ ВО «Вологодская областная больница № 1» (далее - Заказчик) при проведении процедуры открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по техническому обслуживанию оборудования для компьютерной томографии (производства General Electric Medical systems) с заменой запасных частей

(№0130200002412000657), противоречащие Федеральному закону от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов).

Жалоба Заявителем подана в установленный срок, а также соответствует требованиям, предусмотренным ст. 58 и ст. 57 Закона о размещении заказов.

По мнению Заявителя, нарушение его прав заключается в следующем:

Заказчиком включены в документацию открытого аукциона в электронной форме требования противоречащие нормам Закона о размещении заказов.

Проект гражданско-правового договора содержит следующие обязательные требования к исполнителю:

2.1.3. Предоставить Заказчику, в течение 5 дней с момента заключения настоящего Договора следующие документы:

- оригинал, или нотариально заверенную копию лицензионного договора на обладание исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности и использование товарных знаков GE(R), General Electric(R), GE Healthcare (R) на территории Российской Федерации.
- надлежаще заверенную копию дистрибьюторского соглашения с заводом-производителем на право обслуживания данного оборудования.
- последнюю версию документации по техническому обслуживанию оборудования (компьютерного томографа LightSpeed VCT (RU1152CT02); компьютерного томографа CT Sytec 3000S (RU1152CT01)), подтвержденной производителем.

Заявитель считает, что вышеуказанные требования незаконны, так как для выполнения технического обслуживания оборудования для компьютерной томографии исполнительно достаточно обладать лицензией на [техническое обслуживание](#) медицинской техники в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Представители Заказчика, с доводами жалобы не согласились. В своих пояснениях сообщили следующее:

Согласно п. 2. ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае несоответствия сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, а так же требованиям документации открытого аукциона в электронной форме

В соответствии с ч.2 ст. 9 Закона о размещении заказов, государственный и муниципальный контракт (договор) заключается в порядке предусмотренным Гражданским кодексом РФ (далее - ГК) и иными федеральными законами с учетом положений Закона о размещении заказов.

В соответствии с п. 1 ч.2 ст. 11 Закона о размещении заказов, Заказчик вправе установить требование о подтверждении участником обладание им

исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если с исполнением контракта Заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности.

Согласно ст. 1225 ГК программы для ЭВМ, базы данных, программное обеспечение, включая обновления, исправления, производные продукты и другие модификации, а также фирменное наименование, товарные знаки являются интеллектуальной собственностью. Следовательно, Заказчик, приобретая обновления программного обеспечения оборудования и права на использование этого объекта.

Согласно п. 1 ст. 1229 ГК юридическое лицо, обладающее 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 по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную законодательством.

В ходе проведения технического обслуживания должна проводиться замена оригинальных запасных частей, которые имеют товарные знаки фирмы-производителя.

Право на использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, а так же подтверждение права на выполнение работ по техническому обслуживанию и поставку оригинальных запасных частей для оборудования «General Electric» подтверждается лицензионным договором и дистрибьюторским соглашением.

Требуемые документы установленные в гражданско-правовом договоре являются гарантией качественного обслуживания и установки оригинальных запасных частей для безопасной эксплуатации оборудования.

Представители Заказчика и Уполномоченного органа просили признать жалобу не обоснованной.

Представитель ООО «ДжиИ Хэлскеа» (входит в группу компаний «GE Healthcare» корпорации «General Electric») пояснил:

1. Выполнение работ по техническому обслуживанию оборудования для компьютерной томографии не предполагает наличие у исполнителя вышеуказанных работ лицензионного договора на обладание исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности и использования товарных знаков «GE». Однако, выполнение работ по техническому обслуживанию оборудования для компьютерной томографии может осуществляться только

компаниями, имеющими договор о партнерстве, либо с ООО «ДжиИ Хэлскса» либо GE Healthcare Ltd.

2. Исполнитель выполнения работ по техническому обслуживанию оборудования для компьютерной томографии с заменой запасных частей обязан пройти специальную подготовку согласно стандартам GE Healthcare по обслуживанию оборудования GE Healthcare. Подготовка включает в себя, как техническое обучение, необходимое для обслуживания оборудования GE Healthcare, так и обучение методикам, необходимым для соблюдения стандартов качества GE Healthcare. Компании, прошедшие данную подготовку, получают право осуществления сервисного обслуживания оборудования GE Healthcare, что закрепляется в договоре о партнерстве.

3. Исполнитель работ по техническому обслуживанию оборудования для компьютерной томографии (производства General Electric Medical Systems) обязан обладать последней версией документации по техническому обслуживанию оборудования подтвержденной производителем.

Комиссия, рассмотрев представленные материалы, выслушав объяснения и заявления представителей Заказчика, Уполномоченного органа, Заявителя, Третьих лиц пришла к следующему выводу:

03.05.2012 на официальном сайте по размещению заказов <http://zakupki.gov.ru> был опубликован заказ № 0130200002412000657.

Начальная (максимальная) цена контракта : 11 509 945,54 рублей.

Полное наименование аукциона (предмет контракта): Выполнение работ по техническому обслуживанию оборудования для компьютерной томографии (производства General Electric Medical Systems) с заменой запасных частей.

В соответствии с требованиями части 5 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными [частями 3 и 4](#) настоящей статьи сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со [статьей 11](#) настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 11 настоящего Федерального закона при размещении заказа устанавливается обязательное требование о соответствии участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Исходя из требований пункта 17 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность по техническому [обслуживанию](#) медицинской техники подлежит лицензированию.

Так в информационной карте документации открытого аукциона в электронной форме, в п. 18 установлено обязательное требования к участникам размещения заказа, а именно, соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг,

являющихся предметом аукциона, а именно: наличие лицензии на [техническое обслуживание](#) медицинской техники (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) включая обслуживание приборов, аппаратов и оборудования для томографии для Исполнителей, прошедших процедуру лицензирования до 03.11.2011г.; лицензии на [производство](#) и техническое [обслуживание](#) (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники включая обслуживание приборов, аппаратов и оборудования для томографии для Исполнителей, прошедших процедуру лицензирования после 03.11.2011г.

Между тем, проект гражданско-правового договора который является неотъемлемой частью документации, содержит следующие обязательные требования к исполнителю:

Предоставить Заказчику, в течение 5 дней с момента заключения настоящего Договора, следующие документы:

- оригинал, или нотариально заверенную копию лицензионного договора на обладание исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности и использование товарных знаков GE(R), General Electric(R), GE Healthcare (R) на территории Российской Федерации.
- надлежаще заверенную копию дистрибьюторского соглашения с заводом-производителем на право обслуживания данного оборудования.
- последнюю версию документации по техническому обслуживанию оборудования (компьютерного томографа LightSpeed VCT (RU1152CT02); компьютерного томографа CT Sytec 3000S (RU1152CT01)), подтвержденной производителем.

Комиссией сделаны следующие выводы:

1. При выполнении работ по техническому обслуживанию оборудования для компьютерной томографии (производства General Electric Medical Systems) с заменой запасных частей Заказчиком никаких прав на объекты интеллектуальной собственности не приобретаются, следовательно, требование о представлении исполнителем оригинала, или нотариальной заверенной копии лицензионного договора на обладание исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности и использование товарных знаков GE(R), General Electric(R), GE Healthcare (R) на территории Российской Федерации является неправомерным.

2. Требование Заказчика о представлении надлежаще заверенной копии дистрибьюторского соглашения с заводом-производителем на право обслуживания данного оборудования, является не корректным, так как для поставки оригинальных запасных частей с соответствующей гарантией на запасные детали, а так же получение системных ключей доступа к программному обеспечению, а так же последней версии документации по техническому обслуживанию необходимо заключать договор о партнерстве с ООО «ДжиИ Хэлкса» либо GE Healthcare Ltd.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов,

документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 3.1. ст. 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Таким образом, жесткие требования установленные в проекте гражданско-правового договора к исполнителю без указания возможности привлечения субподрядчиков влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Признать жалобу – частично-обоснованной.

Вместе с тем, Комиссия по контролю в сфере размещения заказов в соответствии со статьей 17 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ провела внеплановую проверку. Нарушений не установлено.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.ст. 17, 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТСМ» частично-обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов.
3. Выдать предписание Заказчику.

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

Председатель комиссии

А.И. Сазонов

Члены комиссии:

С.В. Осипов

Н.В. Мерзлякова

Д.Б. Коган

Д.С. Ягольницкая

Ю.Р. Васянович

ПРЕДПИСАНИЕ № 5-2/112-12

29 мая 2012 г.

г. Вологда

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области в составе:

Сазонов А.И. – председатель комиссии, руководитель Управления;

Осипов С.В – член комиссии, начальник отдела контроля государственных закупок;

Мерзлякова Н.В. – член комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Коган Д.Б. – член комиссии, государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Ягольницкая Д.С. – член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля государственных закупок;

Васянович Ю.Р. – член комиссии, специалист 1 разряда отдела контроля государственных закупок;

на основании решения № 5-2/112-12 от 29.05.2012 г., принятого по итогам рассмотрения жалобы ООО «ТСМ» (далее - Заявитель) на действия БУЗ ВО «Вологодская областная больница № 1» (далее - Заказчик) при проведении процедуры открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по техническому обслуживанию оборудования для компьютерной томографии (производства General Electric Medical systems) с заменой запасных частей (№0130200002412000657), **предписывает:**

1. Заказчику внести изменения в проект гражданско-правового договора;
2. Заказчику в срок до 07.06.2012 г. исполнить предписание;
3. Заказчику сообщить в Управление ФАС по Вологодской области об исполнении предписания в срок до 10.06.2012 года;
4. Заказчику, Уполномоченному органу проводить процедуру размещения заказа в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 года №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
5. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» обеспечить возможность исполнения вышеуказанных действий.

За невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа предусмотрена административная ответственность в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч

рублей; на юридических лиц - в размере пятисот тысяч рублей (часть 7 статьи 19.5 КоАП РФ).

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

Председатель комиссии

А.И. Сазонов

Члены комиссии:

С.В. Осипов

Н.В. Мерзлякова

Д.Б. Коган

Д.С. Ягольницкая

Ю.Р. Васянович