

ООО «Дневник.ру»

legal@company.dnevnik.ru

ГОСУДАРСТВЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ЯРОСЛАВСКОЙ ОБЛАСТИ "ЦЕНТР ОЦЕНКИ
И КОНТРОЛЯ КАЧЕСТВА ОБРАЗОВАНИЯ"
coikko.yaroslavl@yarregion.ru;

frolov@coikko.ru

Министерство конкурентной политики
Ярославской области

150030, г. Ярославль, ул. Ползунова, д. 15
mkr@yarregion.ru

Акционерное общество «Сбербанк -
Автоматизированная система торгов»

119435, г. Москва, Большой Саввинский
переулок, д. 12, стр. 9

info@sberbank-ast.ru

Решение по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение порядка проведения закупки

№ 076/10/18.1-718/2024

4 июня 2024 года
Ярославль

г.

(изготовлено в полном объеме 07.06.2024)

Комиссия Межрегионального управления Федеральной антимонопольной
службы по Ярославской области и Костромской области по рассмотрению

жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – ..., члены Комиссии – ..., ...,

с участием:

от ООО «Дневник.ру» (заявитель) – ... (по доверенности),

от Министерства конкурентной политики Ярославской области (уполномоченный орган) – ... (по доверенности),

от ГОСУДАРСТВЕННОГО УЧРЕЖДЕНИЯ ЯРОСЛАВСКОЙ ОБЛАСТИ "ЦЕНТР ОЦЕНКИ И КОНТРОЛЯ КАЧЕСТВА ОБРАЗОВАНИЯ" (заказчик) – ... (по доверенности), ... (по доверенности), ... (по доверенности), ... (по доверенности), ... (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «Дневник.ру» (вх. № 7939-ЭП/24 от 17.05.2024) на действия (бездействие) заказчика — ГОСУДАРСТВЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ЯРОСЛАВСКОЙ ОБЛАСТИ "ЦЕНТР ОЦЕНКИ И КОНТРОЛЯ КАЧЕСТВА ОБРАЗОВАНИЯ", при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора оказания услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий), настройке, адаптации и технической поддержке программного обеспечения для функционирования государственной информационной системы Ярославской области «Образование-76» (извещение № 32413539201), в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Ярославское межрегиональное УФАС России поступила жалоба ООО «Дневник.ру» (вх. № 7939-ЭП/24 от 17.05.2024) на действия (бездействие) заказчика — ГОСУДАРСТВЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ЯРОСЛАВСКОЙ ОБЛАСТИ "ЦЕНТР ОЦЕНКИ И КОНТРОЛЯ КАЧЕСТВА ОБРАЗОВАНИЯ", при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора оказания услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий), настройке, адаптации и технической поддержке программного обеспечения для функционирования государственной информационной системы Ярославской области «Образование-76» (извещение № 32413539201) (далее – жалоба).

Обжалуемые действия (бездействия): по мнению подателя жалобы,

указанная закупка объявлена с нарушениями норм Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и законодательства о защите конкуренции следующего характера:

(1) Объявляя закупку на приобретение неисключительных прав на модули информационной системы, заказчиком нарушены требования постановления Правительства РФ от 16.11.2015 N 1236 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд». В документации отсутствуют требования о предоставлении неисключительных прав на российское программное обеспечение. Тем самым заказчик позволяет внедрять иностранное программное обеспечение в государственную образовательную систему, содержащую массив персональных данных о гражданах;

(2) Предметом Закупки является оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий), настройке, адаптации и технической поддержке программного обеспечения для функционирования государственной информационной системы Ярославской области «Образование-76». Вместе с тем, при прочтении Технического задания и Приложения №3 к нему становится очевидным, что фактически в результате закупки должна быть осуществлена масштабная модернизация (модификация) ГИС ЯО «Образование 76» либо разработана новая система с аналогичным названием. Таким образом, заказчиком в Техническом задании завуалирована масштабная модернизация либо создание новой государственной информационной системы;

(3) Если Закупка предусматривает создание объекта интеллектуальной собственности – программы для ЭВМ, то должны быть применены положения пункта 4 статьи 1240.1 ГК РФ, согласно которому исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный при выполнении государственного или муниципального контракта за счет средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации либо местного бюджета (за исключением случаев, предусмотренных абзацем первым пункта 3 настоящей статьи), принадлежат соответственно Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, если результат интеллектуальной деятельности необходим для предоставления государственных (муниципальных) услуг либо для осуществления государственных (муниципальных) функций. В нарушение требований Гражданского кодекса РФ аукционная документация не предусматривает возникновение у заказчика исключительных прав на государственную информационную систему стоимостью почти 37 миллионов рублей;

(4) Если речь идет о закупке неисключительных прав на 16 модулей,

перечисленных в разделе 5 Технического задания, то заказчиком ограничивается конкуренция на рынке хозяйствующих субъектов путем объединения в одну закупку 16 объектов интеллектуальной собственности. Вместе с тем на рынке представлено множество поставщиков, обладающих правами на одни модули, но не обладающих правами на другие (по комплектованию детских садов), что прямым образом ограничивает количество участников. В частности, закупкой ограничено участие ООО «Дневник.ру», так как у него отсутствуют модули «Очередь в ДОО» и «Дошкольные группы», тогда как иные модули могли бы быть переданы заказчику на основании постой неисключительной лицензии.

Заказчик, уполномоченный орган не признали нарушений, представили на заседание Комиссии запрошенные документы и материалы.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

23.04.2024 уполномоченным органом, Министерством конкурентной политики Ярославской области, на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) размещены извещение № 32413539201 и документация о проведении аукциона в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий), настройке, адаптации и технической поддержке программного обеспечения для функционирования государственной информационной системы Ярославской области «Образование-76».

Начальная (максимальная) цена договора составляет 36 950 000 (Тридцать шесть миллионов девятьсот пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом равноправия,

справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

(1). Обратившись к преамбуле Постановления Правительства РФ от 16 ноября 2015 г. № 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление № 1236) Комиссия установила, что **данным актом Правительством Российской Федерации утверждены**, в том числе, **Правила формирования и ведения единого реестра российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных и единого реестра программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации, Порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств** (за исключением программного обеспечения, включенного в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации), **для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с Федеральным законом "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" и Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"**, в отсутствие какой-либо отсылочной нормы к законодательству о закупках.

Таким образом, **действие Постановления № 1236 относится к закупкам, осуществляемым в соответствии с Федеральным законом от 05 апреля 2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»**, соответственно устанавливать требования по указанному постановлению при проведении закупки в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» заказчик не обязан.

Соответственно, довод заявителя является необоснованным.

(2) Исходя из пояснений представителей заказчика и уполномоченного органа, в соответствии с Положением о государственной информационной системе Ярославской области "Система образования Ярославской области", утвержденным Постановлением Правительства ЯО от 28.07.2021 М 499-п, ГИС "Образование-76" создана с целью совершенствования информационного обеспечения управления в системе образования Ярославской области на всех уровнях ее организации и предназначена для

формирования единой базы данных и единого информационного пространства в региональной системе образования Ярославской области (пункты 2.1., 2.2., 4.1 Положения).

В целях изучения функциональных возможностей ГИС "Образование-76" министерством образования Ярославской области приказом от 28.11.2023 № 244/01-04 была создана рабочая группа, в состав которой вошли министр цифрового развития Ярославской области и министр образования Ярославской области. В процессе работы группы, отраженной в протоколах заседаний, 28 марта 2024 года был рассмотрен проект технического задания на оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий), настройке, адаптации и технической поддержке программного обеспечения для функционирования государственной информационной системы Ярославской области «Образование-76» и принято решение о проведении закупочной процедуры по приобретению неисключительных прав (лицензий) на программное обеспечение (далее – ПО), которое содержит в себе (в той или иной форме) 16 модулей, взаимосвязанных подсистем, необходимых и достаточных для построения и функционирования удовлетворяющих современным требованиям системы.

При этом, разделять закупку на приобретение 16 отдельных модулей необоснованно, так как заказчику требуется единая функционирующая система, без необходимости проведения интеграции ПО от нескольких разных вендоров и связанных с этим возникающих проблем, требующих дополнительного времени, ресурсов и возможного проведения дополнительной закупки для обеспечения интеграции между модулями разных производителей.

Проанализировав закупочную документацию и позицию сторон, озвученную в ходе заседаний, Комиссия пришла к следующему:

Согласно разделу 1 Приложение 3 к Техническому заданию «Требования к функциональным возможностям ГИС «Образование-76» Состав и описание модулей» (далее – Приложение №3) ГИС «Образование-76» представляет собой государственную информационную систему Ярославской области, используемую при осуществлении деятельности органами исполнительной власти Ярославской области, органами местного самоуправления муниципальных образований области, осуществляющими управление в сфере образования (далее – муниципальные органы управления образованием), организациями, осуществляющими образовательную деятельность (далее – образовательные организации).

Задачами ГИС «Образование-76» являются:

- формирование единой базы данных, содержащей сведения об основных субъектах образовательного процесса, а также сведения об условиях и результатах его осуществления в образовательных организациях;

- автоматизация процессов, связанных с обеспечением и реализацией образовательных программ в образовательных организациях;

- обеспечение интерфейса обмена данными с федеральной государственной информационной системой «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)» при предоставлении образовательными организациями услуг в электронной форме с обязательным выполнением требований законодательства Российской Федерации о защите персональных данных.

- обеспечение с использованием внешних интернет-сервисов информирования родителей о текущей успеваемости обучающихся, домашних заданиях, об изменениях в расписании, обеспечение персональных и групповых онлайн-коммуникаций, включая чаты и видеоконференции.

ГИС «Образование-76» должна быть реализована в виде совокупности взаимосвязанных подсистем, включающих в себя модули, обозначенные в пункте 2 данного документа.

Согласно пункту 2 Приложения №3 Система должна состоять из набора взаимодействующих модулей, позволяющих решать следующие задачи:

№	Название модуля	Назначение
1.	Образовательные организации	Ведение реестра образовательных организаций, включая реквизиты, режим работы, сведения об МТБ, образовательных программах, а также другая информация, обеспечивающая деятельность организации
2.	Классы	Предназначен для ведения сведений о классах ОО и их специфике в рамках учебного года
3.	Дошкольные группы	Предназначен для ведения сведений о группах в организациях, осуществляющих программы дошкольного образования, и их специфике в рамках учебного года
4.	Группы организаций профессионального образования	Предназначен для ведения сведений о группах организаций профессионального образования и их специфике в рамках учебного года
5.	Контингент обучающихся	Предназначен для учета обучающихся в образовательных организациях
6.	Контингент сотрудников ОО	Предназначен для учета работников в образовательных организациях
7.	Запись в образовательную организацию	Предназначен для записи обучающихся в ОО и СПО, в т.ч. через ЕПГУ
8.	Очередь в ДОО	Предназначен для обеспечения постановки детей в очередь в образовательные организации, реализующие программы дошкольного образования, их учет и

		комплектование
9.	Учебный процесс в ООО и СПО	Предназначен для ведения сведений о преподаваемых предметах и специфике их преподавания, в каких классах/учебных группах предметы преподаются и каким учителем/преподавателем они преподаются
10.	Расписание занятий в ООО и СПО	Предназначен для ведения сведений о расписании занятий в каких классах/учебных группах, изменений в расписании, расписание звонков
11.	Электронный журнал в ООО и СПО	Предназначен для автоматизации работы по выставлению отметок в ООО и СПО с поддержкой различных систем оценивания, комментариев к отметкам, назначения домашних заданий
12.	Электронный журнал в ДОО	Предназначен для учёта посещаемости воспитанников
13.	Электронный дневник для ООО и СПО	Предназначен для информирования родителей и обучающихся об отметках, д/з, проведенных уроках, расписании и заменах в нем, а также планируемых мероприятиях и событиях в организации, предоставляет возможность общения всех участников образовательного процесса
14.	Мероприятия (календарь событий)	Предназначен для ведения информации по мероприятиям различного уровня, в которых могут принимать участие различные субъекты образовательного процесса и результатах участия в них.
15.	Социометрия	Предназначен для изучения структуры взаимоотношений обучающихся в классах/учебных группах и выявления обучающихся, находящихся в неблагоприятной ситуации с целью оказания психолого-педагогической помощи
16.	ЦТО (проективный аналог социометрии)	Предназначен для изучения проективными методами структуры взаимоотношений обучающихся в классах/учебных группах и выявления обучающихся, находящихся в неблагоприятной ситуации с целью оказания психолого-педагогической помощи
17.	ПК-метрия	Предназначен для изучения структуры удовлетворённости педагогической/учебной деятельностью с целью выявления классов/педагогов, требующих психолого-педагогического сопровождения
18.	ЦПК-метрия (проективный аналог ПК-метрии)	Предназначен для изучения проективными методами структуры удовлетворённости педагогической/учебной деятельностью с целью выявления классов/педагогов, требующих психолого-педагогического

		сопровождения
19.	Мониторинг ГТО	Предназначен для фиксации спортивных достижений обучающихся в соответствии с комплексом ГТО
20.	Тестирование обучающихся и сотрудников	Предназначен для проведения компьютерного тестирования обучающихся и сотрудников, обработки и ответов и представления полученных результатов обработки
21.	Мониторинги	Предназначен для формирования и получения не предусмотренных в Системе запросов на предоставление информации с возможностью подтягивания части данных из Системы
22.	ИПРА	Предназначен для получения выписок и отправки результатов исполнения ИПРА, ввода сведений о результатах исполнения ИПРА
23.	Выгрузка в ЕГИССО	Предназначен для формирования файла для передачи в ЕГИССО по обучающимся, имеющим льготы по питанию в ООО.
24.	Отчет для аттестации педагогов	Предназначен для формирования отчетов о результатах профессиональной деятельности педагогов с возможностью подтягивания части данных из Системы и вводом части данных непосредственно в разделы отчёта с учётом специфики должности, по которой аттестуется педагог.
25.	Структурный анализ	Предназначен для изучения структуры внутренних взаимосвязей изучаемого процесса с целью выработки управленческих решений по изменению текущего состояния процесса.
26.	Интеграция с внешними системами Интеграция с ФГИС «Моя школа», ЕПГУ раздел «Мое образование», ГИР ВУ региональной витриной	Предназначен для сбора и передачи данных в региональную витрину данных в соответствии с ЕФТТ
27.	Администрирование	Предназначен для администрирования системы – установку настроек по ее работе, формирование справочников, определение ролей и прав доступа к сведениям в Системе

При этом, на основании пункта 3.1 Технического задания (Требования к взаимодействию с другими модулями ГИС «Образование-76») программное обеспечение должно обеспечивать возможность использования 9, имеющихся у заказчика и не требующих какого-либо вмешательства в них, модулей ГИС «Образование-76», приведенных в таблице:

№	название модуля
1.	Социометрия
2.	ЦТО (проективный аналог социометрии)
3.	ПК-метрия
4.	ЦПК-метрия (проективный аналог ПК-метрии)
5.	Мониторинг ГТО
6.	Тестирование обучающихся и сотрудников
7.	Мониторинги
8.	Отчет для аттестации педагогов
9.	Структурный анализ

Предоставляемое программное обеспечение должно содержать сведения необходимые для передачи их в указанные модули, а также иметь механизмы передачи этих сведений.

Для обеспечения интеграции предоставляемого программного обеспечения перечисленных выше модулей необходимо формировать несколько пакетов, которые имеют разный набор сведений и регламент их передачи.

Вместе с тем пунктом 5 Технического задания (ТЕХНИЧЕСКИЕ И ФУНКЦИОНАЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ К ПРОГРАММНОМУ ОБЕСПЕЧЕНИЮ) указано, что приобретаемая лицензия должна давать право на использование программного обеспечения, реализующего модули, приведенные в таблице:

№	Название модуля	Назначение	Требования
1.	Образовательные организации	Ведение реестра образовательных организаций, включая реквизиты, режим работы, сведения об МТБ, образовательных программах, а также другая информация, обеспечивающая деятельность организации	Соответствует пункту 3.1 Приложения 3 к ТЗ
2.	Классы	Предназначен для ведения сведений о классах ООО и их специфике в рамках учебного года	Соответствует пункту 3.2 Приложения 3 к ТЗ
3.	Дошкольные группы	Предназначен для ведения сведений о группах в организациях, осуществляющих программы дошкольного образования, и их специфике в рамках учебного года	Соответствует пункту 3.3 Приложения 3 к ТЗ

4.	Группы организаций профессионального образования	Предназначен для ведения сведений о группах организаций профессионального образования и их специфике в рамках учебного года	Соответствует пункту 3.4 Приложения 3 к ТЗ
5.	Контингент обучающихся	Предназначен для учета обучающихся в образовательных организациях	Соответствует пункту 3.6 Приложения 3 к ТЗ
6.	Контингент сотрудников	Предназначен для учета работников в образовательных организациях	Соответствует пункту 3.7 Приложения 3 к ТЗ
7.	Запись в образовательную организацию	Предназначен для записи обучающихся в ООО и СПО, в т.ч. через ЕПГУ	Соответствует пункту 3.8, 3.9 Приложения 3 к ТЗ
8.	Очередь в ДОО	Предназначен для обеспечения постановки детей в очередь в образовательные организации, реализующие программы дошкольного образования, их учет и комплектование	Соответствует пункту 3.10 Приложения 3 к ТЗ
9.	Учебный процесс в ООО и СПО	Предназначен для ведения сведений о преподаваемых предметах и специфике их преподавания, в каких классах/учебных группах предметы преподаются и каким учителем/преподавателем они преподаются	Соответствует пункту 3.11 Приложения 3 к ТЗ
10.	Расписание занятий в ООО и СПО	Предназначен для ведения сведений о расписании занятий в каких классах/учебных группах, изменений в расписании, расписание звонков	Соответствует пункту 3.12 Приложения 3 к ТЗ
11.	Электронный журнал в ООО и СПО	Предназначен для автоматизации работы по выставлению отметок в ООО и СПО с поддержкой различных систем оценивания, комментариев к отметкам, назначения домашних заданий	Соответствует пункту 3.13 Приложения 3 к ТЗ
12.	Электронный журнал в ДОО	Предназначен для учёта посещаемости воспитанников	Соответствует пункту 3.14 Приложения 3 к ТЗ
		Предназначен для информирования родителей и обучающихся об отметках, д/з,	Соответствует пункту 3.15 Приложения 3 к

13.	Электронный дневник для ООО и СПО	проведенных уроках, расписании и заменах в нем, а также планируемых мероприятиях и событиях в организации, предоставляет возможность общения всех участников образовательного процесса	ТЗ
14.	Мероприятия (календарь событий)	Предназначен для ведения информации по мероприятиям различного уровня, в которых могут принимать участие различные субъекты образовательного процесса и результатах участия в них.	Соответствует пункту 3.16 Приложения 3 к ТЗ
15.	Интеграция с внешними системами Интеграция с ФГИС «Моя школа», ЕПГУ раздел «Мое образование», ГИР ВУ региональной витриной	Предназначен для сбора и передачи данных в региональную витрину данных в соответствии с ЕФТТ	Соответствует пункту 3.30 Приложения 3 к ТЗ
16.	Администрирование	Предназначен для администрирования системы – установку настроек по ее работе, формирование справочников, определение ролей и прав доступа к сведениям в Системе	Соответствует пункту 3.31 Приложения 3 к ТЗ

Лицензия должна предоставлять право использования необходимого программного обеспечения бессрочно и без ограничения количества пользовательских подключений. Также не накладываются лицензионные ограничения на состав инфраструктуры, количество пользователей, организаций, документов и прочих объектов внутри программного обеспечения.

В соответствии с пунктом 3 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" информационная система – это совокупность содержащейся в базах данных информации и обеспечивающих ее обработку информационных технологий и технических средств. Программное обеспечение (программа для ЭВМ) - это один из компонентов информационной системы, ее составная часть, наряду с оборудованием и базами данных, но не сама информационная система. При этом в составе информационной системы может быть несколько программ ЭВМ.

В соответствии с пунктами 5, 7 и 17 Требований к порядку создания, развития, ввода в эксплуатацию, эксплуатации и вывода из эксплуатации

государственных информационных систем и дальнейшего хранения содержащейся в их базах данных информации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.07.2015 N 676 (далее – Требования к порядку создания и развития ГИС), создание, а также развитие системы, включают в себя **разработку** программного обеспечения, или **выбор и адаптацию приобретаемого** программного обеспечения.

Таким образом развитие (модернизация) ГИС может осуществляться путем **разработки** ПО, т.е. создания ПО, в этом случае происходит или разработка ПО с нуля, или модификация разработанного ПО Заказчика, его перепроектирование (ГОСТ Р 51904-2002). При этом применяется статья 1240.1 ГК РФ, Заказчик получает исключительные права на ПО, поскольку заключается контракт (договор) на создание (развитие) системы. Это один способ.

Другой способ развития (модернизации) ГИС предусмотренный законодательством, это **выбор и адаптация приобретаемого** ПО. В этом случае, на рынке существующего ПО, выбирается по характеристикам, и приобретается (покупается или безвозмездно) готовое к работе ПО сторонних разработчиков. А также проводится **адаптация** приобретаемого ПО, то есть внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя (статья 1270 ГК РФ). В этом случае Заказчик получает право на использование ПО на условиях лицензии, что тоже является надлежащим оформлением прав на использование ПО, как компонента ГИС в соответствии с частью 7 статьи 14 Федерального закона от 27.07.2006 N 149-ФЗ.

Оба вышеуказанных способа развития информационной системы законны и правомерны, и Заказчику принадлежит право определять каким путем идти на основе оценки предполагаемых целей и эффективности реализации.

Как пояснили заказчик и уполномоченный орган, в результате многомесячной работы рабочей группы из компетентных специалистов, в связи с тем, что ПО лежащее в основе ГИС «Образование-76» морально устарело (начинали разрабатывать данное ПО около 20 лет назад), опыт его последующей переработки и модификации не всегда был удачен и создал новые, дополнительные трудности, поскольку необходим качественный скачок к актуальному ПО в короткие сроки, а на рынке наличествуют несколько программных комплексов удовлетворяющих потребностям Заказчика, и было принято решение о **выборе и адаптации приобретаемого ПО** (закупка лицензий, настройка, адаптация), а не о доработке старого ПО Заказчика.

Используемые в техническом задании термины используются как при доработке (модификации) ПО, так и при установке и адаптации приобретаемого ПО.

Таким образом, исходя системного толкования закупочной документации и позиций сторон, в рассматриваемом случае ГИС «Образование-76» в настоящее время функционирует как единая система, имеющаяся в распоряжении заказчика, при этом часть из составляющих ее модулей не требует какого-либо вмешательства (9 позиций), а другая часть модулей (16 позиций) требует актуализации (внесения соответствующей обновленной информации), для чего и инициирована настоящая закупка – приобретения неисключительных прав на ПО, в содержании которого в настоящее время находится необходимая информация. Разработки самостоятельных, ранее не существующих модулей (систем) не требуется. Выбранный заказчиком и уполномоченным органом способ развития ГИС «Образование-76» путем выбора и адаптации приобретаемого ПО предусмотрен и соответствует законодательству.

При таких обстоятельствах довод заявителя не находит своего подтверждения, а объект закупки соответствует положениям извещения об осуществлении закупки и закупочной документации.

(3). В соответствии с пунктом 5 Документации об аукционе предметом настоящей закупки является оказание услуг по предоставлению **неисключительных прав (лицензий)**, настройке, адаптации и технической поддержке программного обеспечения для функционирования государственной информационной системы Ярославской области «Образование-76».

Пунктом 3.1.4 Технического задания установлено, что Исполнитель обеспечивает передачу Заказчику полученных по Договору **результатов оказания Услуг, не нарушающих исключительных прав других лиц** и не являющихся предметом залога, ареста или иного обременения. Исполнитель обязуется обеспечить отсутствие нарушений исключительных, авторских и смежных прав третьих лиц при реализации технических, программных, организационных и иных решений, предусмотренных Техническим заданием. В соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, регулирующего передачу прав на результат интеллектуальной деятельности, Исполнитель должен обладать правами на передачу неисключительных прав на программные продукты.

При этом, пунктом 4 статьи 1240.1 Гражданского кодекса Российской Федерации закреплено **право на получение патента и исключительное право на результат интеллектуальной деятельности**, созданный при выполнении государственного или муниципального контракта за счет средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации либо местного бюджета

Исходя из положений гражданского законодательства, право использования результатов интеллектуальной деятельности, а именно неисключительное право, предоставляется обладателем исключительного права по

лицензионному договору и которое может быть использовано только в рамках, предусмотренных таким договором. На основании чего можно сделать вывод, что приобретение неисключительных прав подразумевает только право на использование приобретаемого программного обеспечения.

Предмет регулирования нормы Гражданского кодекса Российской Федерации, на которую ссылается в своем доводе заявитель, не соотносится с предметом настоящей закупки, соответственно отсутствуют основания для ее применения в рассматриваемых обстоятельствах, а довод заявителя признан необоснованным.

(4). В отношении данного довода Комиссия поясняет, что важной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов является выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать потребности заказчика. Последний вправе определить в извещении об аукционе такие требования к качеству, техническим, функциональным и прочим характеристикам услуги, которые соответствуют его потребностям с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Заказчик не имеет возможности установить требования к характеристикам товара или услуги, которые удовлетворяли бы всех возможных участников рынка.

При этом, в аукционе может участвовать неограниченное количество поставщиков. Участником закупки может выступать любое лицо, готовое оказать услуги, отвечающие требованиям извещения и потребности заказчика, однако, отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключение контракта, возможности оказать услуги, соответствующие потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников закупки.

Вышесказанное подтверждает и судебная практика, как указано в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», который утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Кроме того, косвенным подтверждением отсутствия в рассматриваемой закупке ограничения конкуренции служит то обстоятельство, что на момент поступления жалобы на участие в аукционе было подано 2 заявки.

Таким образом, данный довод не нашел своего подтверждения.

При таких обстоятельствах Комиссия Ярославского межрегионального УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях заказчика, уполномоченного органа при проведении рассматриваемой закупки нарушений законодательства о контрактной системе.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

р е ш и л а:

признать жалобу ООО «Дневник.ру» (вх. № 7939-ЭП/24 от 17.05.2024) на действия (бездействие) заказчика — ГОСУДАРСТВЕННОГО УЧРЕЖДЕНИЯ ЯРОСЛАВСКОЙ ОБЛАСТИ "ЦЕНТР ОЦЕНКИ И КОНТРОЛЯ КАЧЕСТВА ОБРАЗОВАНИЯ", при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора оказания услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий), настройке, адаптации и технической поддержке программного обеспечения для функционирования государственной информационной системы Ярославской области «Образование-76» (извещение № 32413539201), необоснованной.