

«12» марта 2020 №

Заказчик:

БУЗ ВО «ВООД»

160012, г. Вологда, Советский пр-т, д. 100

E-mail: volonko@mail.ru, volonkourist@yandex.ru

Уполномоченный орган:

Комитет государственного заказа

Вологодской области

160009, г. Вологда, ул. Мальцева, д. 52

E-mail: kgz@gz.gov35.ru

Заявитель:

ИП Усов А.И.

Оператор электронной площадки:

ЗАО «Сбербанк - АСТ»

119435, г. Москва, ул. Большой

Саввинский переулок, д. 12, стр. 9

факс 8 (495) 7872998

E-mail: ko@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ 035/06/33-138/2020

«06» марта 2020 г.

г. Вологда

Комиссия по контролю в сфере закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – комиссия Управления) в составе:

«...» – председатель комиссии Управления, начальник отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области,

«...» – член комиссии Управления, государственный инспектор Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области,

«...» – член комиссии Управления, специалист-эксперт Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области,

рассмотрев жалобу ИП ИП Усов А.И. (далее – Заявитель) на положения документации об электронном аукционе, предмет закупки – выполнение работ по плановому контролю технического состояния, плановому техническому обслуживанию аппарата магнитно-резонансной томографии General Electric Optima MR450w с заменой запасных частей, извещение № 0130200002420000102 (далее – электронный аукцион), в присутствии представителей:

Заказчика – «...» (по доверенности от 05.03.2020 б/н), Серовой М.С. (по доверенности от 05.03.2020 б/н), «...» (по доверенности от 05.03.2020 б/н),

Уполномоченного органа – «...» (по доверенности от 07.02.2019 № 7),

в отсутствие представителя Заявителя (уведомлен надлежащим способом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы),

УСТАНОВИЛА:

28.02.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Управление) поступила жалоба Заявителя (вх. № 1121 от 28.02.2020) на положения документации об электронном аукционе, противоречащие Федеральному закону 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).

Жалоба Заявителя подана в надлежащий срок, а также соответствует требованиям, предусмотренным ст. 105 Закона о контрактной системе.

В жалобе Заявитель приводит следующие доводы.

1. Установленное документацией об электронном аукционе обязательное наличие выполнения автоматической проверки и автоматического обновления программного обеспечения (далее – ПО) указывает на ограниченную возможность взаимодействия Заказчика только с производителем оборудования, что влечет за собой прямое ограничение

конкуренции. Указанные действия осуществимы только производителем оборудования. Однако Заказчик, как собственник оборудования, вправе запросить у производителя обновление на правах правообладателя ПО. Исполнитель в данном случае сможет произвести установку обновления ПО. Любой Исполнитель, не имеющий доступа к серверам обновления ПО производителя не может без заявки Заказчика к производителю выполнить проверку предусмотренных документацией обновлений ПО для компьютерных систем МИ. Таким образом, установление требования о наличии функции «AW Remote Update» является прямым ограничением конкуренции, ввиду невозможности по объективным причинам его реализации. Реализация потребности Заказчика в виде обеспечения высокой производительности оборудования, безопасности функционирования и не причинения вреда здоровью персонала и пациента не должна нарушать Закон о контрактной системе. А использование товарного знака без сопровождения «или эквивалент» является его прямым нарушением. Тем более учитывая, что запрашиваемые Заказчиком потребности могут быть в полной мере реализованы с использованием эквивалентов. Изложенные выше требования могут быть исполнены только производителями оборудования, подлежащего техническому обслуживанию.

2. В п. 2 раздела II «Описание объекта закупки (техническое задание)» документации об электронном аукционе предусмотрено следующее: «2.10. Круглосуточный прием и регистрация обращения пользователя в электронной форме с предоставлением уникального номера зарегистрированного обращения по вопросам сервисного обслуживания, сформированного (отправляемого) с помощью встроенного специализированного программного обращения системы «iLinq» (установленного у Заказчика) через сети передачи данных и интернет, с обязательным использованием сетевого подключения, рекомендованного производителем МИ, позволяющего предотвратить несанкционированный доступ к базе данных пациентов. 2.10.1. Дистанционный инструктаж медицинского персонала по правилам применения медицинского изделия, выполняемый в режиме реального времени с помощью встроенного специализированного программного обеспечения системы «AppsLinq» (установленного у Заказчика) через сети передачи данных и интернет с обязательным использованием сетевого подключения, рекомендованного производителем МИ, позволяющего предотвратить несанкционированный доступ к базе данных пациентов».

По мнению Заявителя, специализированные программные обеспечения «iLinq», «AppsLinq» устанавливаются на оборудование непосредственно при его вводе в эксплуатацию, и после окончания действия контракта на сервисное обслуживание медицинского оборудования от производителя, удаляются. В ряде случаев производитель не удаляет упомянутое программное обеспечение, но полностью закрывает доступ к своему сервису и поддержке удаленной службы. В связи с чем, нет технической возможности сторонним организациям произвести настройку оборудования

используя вышеперечисленные технологии и программные обеспечения, однако возможно использование эквивалента, который также обеспечивает безопасную работу оборудования. Согласно ч. 3 ст. 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» техническое обслуживание и ремонт медицинских изделий должны осуществляться в соответствии с технической и (или) эксплуатационной документацией производителя. В соответствии с технической документацией на оборудование, являющееся предметом закупки, программное обеспечение системы «iLinq», программное обеспечение системы «AppsLinq» являются рекомендованными предприятием-производителем оборудования, а не единственными возможными.

Заказчиком представлены возражения на жалобу (исх. № 1-9/311 от 05.03.2020) (далее – Возражения) в которых он указал, что при проведении данной закупки им не нарушены требования законодательства о контрактной системе, в связи с чем, просит признать жалобу необоснованной.

На заседании комиссии Управления представители Заказчика поддержали доводы, указанные в Возражениях.

Представитель Уполномоченного органа на заседании комиссии Управления пояснил, что считает жалобу необоснованной.

Комиссия Управления, рассмотрев представленные материалы, заслушав представителей Заказчика и Уполномоченного органа, пришла к следующему выводу.

12.02.2020 в Единой информационной системе в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru/>) (далее – ЕИС) опубликовано извещение о проведении электронного аукциона от 12.02.2020 № 0130200002420000102.

Начальная (максимальная) цена контракта: 39 942 383,40 руб.

Дата и время начала срока подачи заявок: 12.02.2020 15 ч. 05 мин.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 02.03.2020 07 ч. 00 мин.

Дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе: 03.03.2020.

Дата и время проведения электронного аукциона: 04.03.2020 09 ч. 15 мин.

1. Согласно ч. 6 ст. 63 Закона о контрактной системе, заказчик вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении электронного аукциона не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Изменение объекта закупки при проведении такого аукциона не допускается. В течение одного дня с даты

принятия данного решения заказчик размещает в единой информационной системе указанные изменения.

В соответствии с ч. 6 ст. 65 Закона о контрактной системе, заказчик по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе вправе принять решение о внесении изменений в документацию о таком аукционе не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Изменение объекта закупки и увеличение размера обеспечения данных заявок не допускаются. В течение одного дня с даты принятия указанного решения изменения, внесенные в документацию о таком аукционе, размещаются заказчиком в единой информационной системе.

20.02.2020 в извещение об электронном аукционе и документацию об электронном аукционе внесены изменения, соответствующая информация о них размещена в ЕИС.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Из буквального толкования положений ст. 33 Закона о контрактной системе следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам Закона о контрактной системе, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Законом о контрактной системе не предусмотрены ограничения по

включению в документацию электронного аукциона требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика.

Аналогичная позиция содержится в «Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017, в соответствии с которым является допустимым указание в аукционной документации особых характеристик товара, которые отвечают потребностям заказчика и необходимы ему с учетом специфики использования такого товара (работ, услуг).

В п. 3 раздела II «Описание объекта закупки (техническое задание)» документации об электронном аукционе предусмотрено следующее: «2.20. Настройка функции автоматического обновления программного обеспечения рабочей станции AW до последней версии, рекомендованной заводом-производителем, посредством дистанционного подключения и использованием функции AW Remote Update – 1 (один) раз в период действия Контракта по заявке Заказчика. 2.21. Выполнение автоматической проверки наличия обновлений программного обеспечения рабочей станции AW, посредством дистанционного подключения и использованием функции AW Remote Update, установленной на МИ Заказчика – 1 (один) раз в период действия Контракта по заявке Заказчика».

Согласно документации об электронном аукционе, ПО не является объектом закупки, Заказчиком предъявлено требование о настройке уже имеющегося, специализированного ПО, которое поставлялось вместе с аппаратом магнитно-резонансной томографии General Electric Optima MR450w.

В составе аппарата магнитно-резонансной томографии General Electric Optima MR450w, рабочая станция AW с программным обеспечением, поддерживающим функцию «AW Remote Update» для дистанционного подключения, является встроенным элементом аппарата. Она прошла регистрацию и сертифицирована, как компонент аппарата магнитно-резонансной томографии General Electric Optima MR450w.

Подпунктом 2.9 п. 2 раздела II «Описание объекта закупки (техническое задание)» документации об электронном аукционе предусмотрено что, выполнение планового технического обслуживания медицинского изделия производится с переключением в сервисный режим с использованием специального сервисного ключа, с обязательной демонстрацией представителю Заказчика (сервисный ключ предоставляется Исполнителем).

Вышеуказанное переключение является гарантией качественного оказания услуг, и необходимы для обеспечения безопасности работы на оборудовании, для сотрудников ЛПУ и пациентов.

Сервисный ключ – флеш-карта со встроенным ПО, дающим право доступа в сервисный режим аппарата магнитно-резонансной томографии General Electric Optima MR450w для проведения всего объема работ необходимый Заказчику. Любой потенциальный участник закупки, имеющий сервисный ключ может выполнить в полном объеме работы, установленные документацией об электронном аукционе.

Согласно пояснений представителей Заказчика, провести настройку функции автоматического обновления ПО рабочей станции AW до последней версии, а также автоматическую проверку наличия обновлений ПО рабочей станции AW, посредством дистанционного подключения и использованием функции «AW Remote Update», может любая организация, имеющая необходимую квалификацию.

Таким образом, первый довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В п. 2 раздела II «Описание объекта закупки (техническое задание)» документации об электронном аукционе предусмотрено следующее: «2.10. Круглосуточный прием и регистрация обращения пользователя в электронной форме с предоставлением уникального номера зарегистрированного обращения по вопросам сервисного обслуживания, сформированного (отправляемого) с помощью встроенного специализированного программного обращения системы «iLinq» (установленного у Заказчика) через сети передачи данных и интернет, с обязательным использованием сетевого подключения, рекомендованного производителем МИ, позволяющего предотвратить несанкционированный доступ к базе данных пациентов. 2.10.1. Дистанционный инструктаж медицинского персонала по правилам применения медицинского изделия, выполняемый в режиме реального времени с помощью встроенного специализированного программного обеспечения системы «AppsLinq» (установленного у Заказчика) через сети передачи данных и интернет с обязательным использованием сетевого подключения, рекомендованного производителем МИ, позволяющего предотвратить несанкционированный доступ к базе данных пациентов».

Согласно п. 5.6.3 ГОСТ Р 57501-2017 «Техническое обслуживание медицинских изделий. Требования для государственных закупок», при наличии возможности и/или необходимости оказания услуг дистанционно с использованием технологии удаленного доступа в соответствующих пунктах раздела должны содержаться:

-указания о возможности дистанционного способа оказания услуг;

-требования к проведению работ в соответствии с (9*).

(9*) – необходимо учитывать все требования Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных, в том числе требование оказания дистанционных услуг без использования информационных систем,

находящихся за пределами РФ».

Вышеуказанный пункт предусматривает возможность оказания ряда услуг дистанционно с использованием удаленного доступа. При этом безусловным является требование о соблюдении законодательства в области защиты персональных данных.

Настройка удаленного подключения оборудования через сети передачи данных с использованием специализированного ПО является необходимым условием осуществления технического обслуживания. Удаленная диагностика неисправностей позволяет не только существенно ускорить процесс проведения ремонтных работ, но и круглосуточно, ежедневно (в том числе в праздничные и нерабочие дни) автоматически отслеживать основные технические характеристики систем такие как: уровень гелия, давление в криостате, корректность загрузки программного обеспечения оборудования, температурный режим работы отдельных блоков и систем.

Согласно письму уполномоченного представительства производителя аппарата MPT General Electric Optima MR450w от 05.03.2020 производитель не может гарантировать, что совместное применение с программными продуктами аналогичного назначения другого производителя, не приведет к сбоям в работе аппарата.

В силу ч. 1 ст. 105 Закона о контрактной системе, любой участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, если такие действия (бездействия) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Согласно ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе, к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Вместе с тем, на заседание комиссии Управления Заявитель явку своего представителя не обеспечил, не представил в составе своей жалобы документов, подтверждающих нарушение прав и законных интересов участников закупки.

Таким образом, второй довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

В соответствии с п. 1 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, комиссия Управления провела внеплановую проверку, по результатам которой нарушений при проведении электронного аукциона не установлено.

На основании вышеизложенного, комиссия Управления, руководствуясь ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 19.11.2014 № 727/14,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП ИП Усов А.И. необоснованной.
2. Требование о приостановлении определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта, установленное Управлением на основании ч. 7 ст. 106 Закона о контрактной системе, отменить.

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

Председатель комиссии

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»