ФГАОУ ВО «Южно-Уральский государственный университет»

454080, г. Челябинск,

пр. Ленина, 76

ООО «Учтех-Профи»

454091, г. Челябинск,

ул. Свободы, д. 70, оф. 7

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 074/01/17-649/2019 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

21 мая 2019 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия)

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) осуществлен анализ закупочных процедур, проведенных ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» в 2017-2018 годах в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», по итогам которого установлено следующее.

Результаты анализа представлены в Таблице 1:

№	Извещения	Предмет закупки	Дата размещения извещения	Дата подведения итогов	Количество заявок на участие	Победитель	Стоимость контракта, руб.
1	31806642344	Приобретение, включая настройку, ввод в эксплуатацию Модульного интеграционного комплекса «Информационная безопасность в индустриальных системах» (7 модулей)», в рамках реализации программы развития Южно-Уральского государственного университета на 2010-2019 г.	25.06.2018	25.07.2018	1	ООО «Учтех-Профи»	2 702 000
		Приобретение, включая монтаж, наладку и ввод в эксплуатацию Интеграционного комплекса с цифровой моделью				ООО	

№	Извещения	Предмет закупки	Дата размещения извещения	Дата подведения итогов	Количество заявок на участие	Победитель	Стоимость контракта, руб.
2	31806641513	«Автоматизированная установка литья под давлением», в рамках реализации программы развития Южно-Уральского государственного университета на 2010-2019 г.	23.06.2018	19.07.2018	1	ООО «Учтех-Профи»	1 090 000
3	31806641501	Приобретение, включая настройку и ввод в эксплуатацию имитационно-дидактической системы «Цифровизация современных металлургических технологий и оборудования (в т.ч. 3D визуализация)», в рамках реализации программы развития Южно-Уральского государственного университета на 2010-2019 г.	23.06.2018	19.07.2018	1	ООО «Учтех-Профи»	930 000
4	31806641416	Приобретение, включая настройку, ввод в эксплуатацию имитационной дидактической системы «Металловедение сварки. Термическая обработка сварных соединений», в рамках реализации программы развития Южно-Уральского государственного университета на 2010-2019 г.	23.06.2018	17.07.2018	1	ООО «Учтех-Профи»	1 280 000
5	31806644696	Приобретение, включая настройку, ввод в эксплуатацию интеграционной дидактической лаборатории «Трехмерное моделирование и прототипирование», в рамках реализации программы развития Южно-Уральского государственного университета на 2010-2019 г.	25.06.2018	25.07.2018	1	ООО «Учтех-Профи»	3 980 000

В рассматриваемых закупках Заказчик включил в предмет закупок помимо поставки специального программного обеспечения, используемого в обучающих целях при проведении различных учебных дисциплин, поставку организационной техники (мониторы, компьютерные клавиатуры и мыши, принтеры).

Согласно части 1 статьи 17 Закона о закупах при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Челябинским УФАС России установлено, что во всех указанных закупках участие в закупках принимал только один хозяйствующий субъект – ООО «Учтех-Профи».

Заявки от других хозяйствующих субъектов на участие в закупках в адрес Заказчика не поступали.

При этом, рынок поставки организационной техники (компьютеров и комплектующих для него) на территории РФ является конкурентным и ни один из хозяйствующих субъектов не занимает доминирующее положение. Участниками данного рынка являются производители, поставщики компьютерной техники, в том числе дилеры и дистрибьюторы.

Вместе с тем, состав участников рынка поставки определенных программных продуктов ограничен наличием у данных хозяйствующих субъектов права осуществлять реализацию программных продуктов в соответствии с положениями ГК РФ, а именно наличием у участников лицензионных или сублицензионных соглашений, наличием исключительных прав на конкретную программу.

Согласно статье 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.

Согласно части 1 статьи 1235 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Согласно части 1 статьи 1238 ГК РФ при письменном согласии лицензиара лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу (сублицензионный договор).

Участниками рынка реализации программных продуктов являются как разработчики программных продуктов, так и поставщики программного обеспечения, имеющие соответствующие документы, подтверждающие права на реализацию данных программных продуктов.

При этом, данные хозяйствующие субъекты могут не являться участниками рынка поставки организационной техники.

В то время как хозяйствующие субъекты, осуществляющие реализацию организационной техники могут не иметь возможность реализовывать программное обеспечение, ввиду

отсутствия прав на указанный способ использования программного обеспечения.

Кроме того, не все хозяйствующие субъекты, реализующие программное обеспечение, осуществляют поставку организационной техники.

Таким образом, программное обеспечение и организационная техника являются товарами, отличающимися по своему функциональному назначению, имеют различные технические характеристики и обращаются на разных товарных рынках.

Вместе с тем, включение Заказчиком в предмет закупки поставки специального программного обеспечения и поставки организационной техники может привести к ограничению конкуренции среди потенциальных участников закупок, что подтверждается фактическим участием в закупках только одного хозяйствующего субъекта.

Сформулированный Заказчиком предмет закупки, включающий как поставку организационной техники, так и поставку программного обеспечения, не позволил иным участникам принять участие в рассматриваемых закупках.

Объединение в один предмет закупки поставки программных продуктов и организационной техники влечет за собой сокращение числа хозяйствующих субъектов, которые могли принять участие в размещении заказа по отдельным работам (товарам, услугам) и группам таких работ (товаров, услуг).

Челябинским УФАС России не установлено, что программное обеспечение (программы) и организационная техника (компьютеры, принтеры, комплектующие к компьютеру) представляют собой единую цельную функциональную систему, приобретение которой Заказчиком возможно только в виде единого комплекса, а не по отдельности, а также то, что программное обеспечение и организационная техника не могут быть объектами отдельных закупок.

Более того, разделение предметов закупок и проведение отдельных закупок предметом которых являлось бы только поставка программного обеспечения (программы) и только поставка организационной техники, позволило бы принять участие в закупках большего количества участников, имеющих возможность предложить наиболее лучшие условия исполнения договора и удовлетворения потребностей Заказчика.

Вместе с тем, указанные действия ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» по включению в предмет закупок поставки программного обеспечения (программы) и поставки организационной техники не обеспечивают единства экономического пространства, не создают условия для определения цены договора в условиях конкуренции, создают неэффективное использование денежных средств, не создают предпосылки к расширению возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг, препятствуют развитию добросовестной конкуренции.

Таким образом, объединение в предмет закупок поставки программного обеспечения и поставки организационной техники может привести к ограничению конкуренции среди участников, в связи с чем, в действиях ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного Челябинским УФАС России издан приказ от 06.05.2019 № 49 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 074/01/17-649/2019 к рассмотрению на **31 мая 2019 года в 14 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, кабинет 318;

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика - ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» ;

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица –ООО «Учтех-Профи»;

4. ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» представить в адрес Челябинского УФАС России следующие документы и информацию в срок **до 30.05.2019**:

4.1 письменные пояснения с правовым обоснованием по изложенным в настоящем определении обстоятельствам, в том числе правовое обоснование объединения в один предмет закупки поставки программного продукта и обеспечения и поставки организационной техники, с приложением подтверждающих документов;

4.2 полный перечень закупочных процедур, проводимых ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» в 2017-2018 в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в которых участие принимало ООО «Учтех-Профи» и по итогам проведения которых общество было признано победителем или являлось единственным участником закупок;

4.3 мнение ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» о возможных причинах принятия участия в аукционах, указанных в Таблице 1, только одним хозяйствующим субъектом, с приложением информации, подтверждающей возможность участия в данных закупках иных участников;

4.4 обоснование начальной (максимальной) цены договора, с приложением расчета начальной (максимальной) цены по каждой закупке, указанной в Таблице 1, с приложением запросов ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» о предоставлении коммерческих предложений на поставку товаров, являющихся предметом закупок согласно Таблице 1 и ответов хозяйствующих субъектов исходя их которых ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» была сформирована начальная (максимальная) цена договора по каждой закупке, указанной в Таблице 1;

4.5 копии договоров, заключенных между ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» и ООО «Учтех-Профи» по итогам проведения закупочных процедур (извещение № 31806642344, 31806641513, 31806641501, 31806641416, 31806644696), с приложением всех дополнительных соглашений, изменений к договорам, актов оказания услуг и актов поставки товара;

4.6 копии лицензионных (или сублицензионных) договоров, заключенных ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» на использование программных продуктов, полученных ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» по итогам проведения закупок (извещения № 31806642344, 31806641513, 31806641501, 31806641416, 31806644696), с приложением всех дополнительных соглашений, изменений, приложений к договорам;

4.7 сведения о владельцах исключительных прав (в том числе с указанием наименования юридического лица, являющегося владельцем, его ИНН или ФИО физического лица - владельца) на следующее программное обеспечение (далее – ПО), с приложением подтверждающих документов:

- ПО «Виртуальное прототипирование», приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806644696);

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806642344), в том числе модуль виртуального промышленного процесса;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806642344), в том числе системное, прикладное ПО, предусмотренное программное обеспечения для ультразвукового контроля неметаллических изделий на 5 рабочих мест;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 318066423501), в том числе модуль «Устройство и принцип работы доменной печи», модуль «Устройство и принцип работы кислородного конвертера», модуль «Устройство и принцип работы дуговой сталеплавильной печи», модуль «Устройство и принцип работы агрегат ковш-печь», модуль «Устройство и принцип машины непрерывного литья заготовок»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806641416), в том числе модуль «Исследование микроструктуры основного металла сварных соединений», модуль «Исследование процесса первичной кристаллизации сварного шва», модуль «Исследование

зоны термического влияния при сварке углеродистых сталей», модуль «Микроанализ сварных соединений из низколегированных сталей. Термическая обработка сварных соединений трубных сталей», модуль «Микроанализ сварных соединений из высоколегированных сталей. Термическая обработка сварных соединений высоколегированных сталей», модуль «Микроанализ сварных соединений аустенитных сталей. Термическая обработка сварных соединений аустенитных сталей», модуль «Исследование структуры и свойств сварного соединения аустенитной и углеродистой стали»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806641526), в том числе программное обеспечение «Конструктор 3Д моделей виртуальных объектов автоматизации с готовыми моделями технологического процесса», программное обеспечение «Среда исполнения и разработки программ для промышленных логистических контроллеров»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31705435321), в том числе специализированное программное обеспечение – комплект 2Д моделей виртуальных объектов автоматизации;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806649389), в том числе лицензионная операционная система, специализированное программное обеспечение для визуализации процессов работы стенда «ELDrive»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806947480), в том числе специализированное обучающее программное обеспечение «Ввод в эксплуатацию, юстировка и сервисное обслуживание промышленных роботов и робототехнологических комплексов»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806643713), в том числе программно-аппаратная платформа распознавания жестов;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806641463), в том числе специализированное программное обеспечение «Лабораторный практикум 3Д-прототипирование»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806648424), в том числе лицензионная операционная система;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806641557);

4.8 сведения об авторе программного обеспечения (с указанием наименования юридического лица, его ИНН или ФИО физического лица, являющегося автором ПО), указанного в пункте 4.7 настоящего определения, с приложением подтверждающих документов;

4.9 сведения о сотрудниках ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» (с указанием ФИО, занимаемой должности), использующих приобретенное ПО, указанное в пункте 4.7 настоящего определения;

4.10 сведения о наличии (отсутствии) иных ПО, кроме ПО, предлагающих к поставке ООО «Учтех-Профи», удовлетворяющих требованиям закупочных документаций, указанных в Таблице 1, с указанием полного наименования данного ПО, сведений об авторе ПО и владельце исключительных прав на данное ПО (полное наименование, ИНН или ФИО автора и владельца прав на ПО), с приложением подтверждающих документов;

4.11 иные документы и сведения, необходимые, по вашему мнению, для рассмотрения дела по существу.

5. ООО «Учтех-Профи» представить в адрес Челябинского УФАС России следующие документы и информацию в срок **до 30.05.2019**:

5.1 сведения о владельцах исключительных прав (в том числе с указанием наименования юридического лица, являющегося владельцем, его ИНН или ФИО физического лица - владельца) на следующее ПО, с приложением подтверждающих документов:

- ПО «Виртуальное прототипирование», приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806644696);

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806642344), в том числе модуль виртуального промышленного процесса;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806642344), в том числе системное, прикладное ПО, предусмотренное программное обеспечения для ультразвукового контроля неметаллических изделий на 5 рабочих мест;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 318066423501), в том числе модуль «Устройство и принцип работы доменной печи», модуль «Устройство и принцип работы кислородного конвертера», модуль «Устройство и принцип работы дуговой сталеплавильной печи», модуль «Устройство и принцип работы агрегат ковш-печь», модуль «Устройство и принцип машины непрерывного литья заготовок»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806641416), в том числе модуль «Исследование микроструктуры основного металла сварных соединений», модуль «Исследование процесса первичной кристаллизации сварного шва», модуль «Исследование зоны термического влияния при сварке углеродистых сталей», модуль «Микроанализ сварных соединений из низколегированных сталей. Термическая обработка сварных соединений трубных сталей», модуль «Микроанализ сварных соединений из высоколегированных сталей. Термическая обработка сварных соединений высоколегированных сталей», модуль «Микроанализ сварных соединений аустенитных сталей. Термическая обработка сварных соединений аустенитных сталей», модуль «Исследование структуры и свойств сварного соединения аустенитной и углеродистой стали»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806641526), в том числе программное обеспечение «Конструктор 3Д моделей виртуальных объектов автоматизации с готовыми моделями технологического процесса», программное обеспечение «Среда исполнения и разработки программ для промышленных логистических контроллеров»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31705435321), в том числе специализированное программное обеспечение – комплект 2Д моделей виртуальных объектов автоматизации;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806649389), в том числе лицензионная операционная система, специализированное программное обеспечение для визуализации процессов работы стенда «ELDrive»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806947480), в том числе специализированное обучающее программное обеспечение «Ввод в эксплуатацию, юстировка и сервисное обслуживание промышленных роботов и робототехнологических комплексов»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806643713), в том числе программно-аппаратная платформа распознавания жестов;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806641463), в том числе специализированное программное обеспечение «Лабораторный практикум 3Д-прототипирование»;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806648424), в том числе лицензионная операционная система;

- ПО, приобретаемое Заказчиком в рамках закупки (извещение № 31806641557)

В случае отсутствия информации о владельцах исключительных прав на ПО, укажите причины отсутствия данной информации;

5.2 сведения об авторе программного обеспечения (с указанием наименования юридического лица, его ИНН или ФИО физического лица, являющегося автором ПО), указанного в пункте 5.1 настоящего определения, с приложением подтверждающих документов. В случае отсутствия информации об авторе ПО, указанного в пункте 5.1 в настоящего определения, укажите причины отсутствия данной информации;

5.3 копии лицензионных (или сублицензионных) договоров на основании которых ООО «Учтех-Профи» осуществляло реализацию ПО, предлагаемое к поставке ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» в рамках участия в закупках (извещения № 31806642344, 31806641513, 31806641501, 31806641416, 31806644696), с приложением всех дополнительных соглашений, изменений, приложений к договорам;

5.4 перечень хозяйствующих субъектов, с которыми у ООО «Учтех-Профи» заключены лицензионные (или сублицензионные) соглашения, позволяющие данным хозяйствующим субъектам использовать ПО, указанное в пункте 5.1 настоящего определения, с приложением копий 10 лицензионных или сублицензионных соглашений, со всеми изменениями, соглашениями, приложениями;

5.5 перечень хозяйствующих субъектов, имеющих право использования ПО, указанного в предмете закупок, проводимых ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» (извещения № 31806642344, 31806641513, 31806641501, 31806641416, 31806644696) и имеющих возможность принять участие в данных закупках, с указанием полного наименования, юридического и фактического адресов данных юридических лиц;

5.6 сведения о физических лицах, осуществлявших деятельность в ООО «Учтех-Профи» в период с 01.01.2017 по 01.01.2019 на основании заключенных трудовых, гражданско-правовых договоров, с указанием должности, ФИО указанных лиц;

5.7 перечень хозяйствующих субъектов которым ООО «Учтех-Профи» в период 2017-2018 годы осуществляло поставку организационной техники, с указанием полного наименования покупателей, юридических и фактических адресов, с приложением копий договоров;

5.8 перечень хозяйствующих субъектов у которых ООО «Учтех-Профи» приобрело организационную технику, поставляемую ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» в рамках договоров заключённых по итогам проведения закупок (извещения № 31806642344, 31806641513, 31806641501, 31806641416, 31806644696), с указанием полного наименования, юридических и фактических адресов данных хозяйствующих субъектов, с приложением копий договоров;

5.9 иные документы и сведения, необходимые, по вашему мнению, для рассмотрения дела по существу.

Копии документов (информацию), представляемых в Челябинское УФАС России, просьба заверить подписью, печатью представившего их лица и/или организации, прошить и пронумеровать, подготовить опись вложения.

Непредставление запрашиваемых документов и информации в указанный срок по требованию Челябинского УФАС России, а равно представление заведомо недостоверных сведений (информации) согласно статье 19.8 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа.

Председатель Комиссии Н.В. Сапрыкина

Ясиненко Е.В.

(351) 266-68-86