

## РЕШЕНИЕ

по делу № 034/06/105-1101/2020

о нарушении законодательства РФ о контрактной системе

19 октября 2020 года Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управление) по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в составе:

«<...>»

при участии:

«<...>»

рассмотрев жалобу ООО «АПРО» вх. № 10010 от 12.10.2020 на положения документации аукциона в электронной форме «Оказание услуг по предоставлению неисключительных лицензионных прав на программное обеспечение для использования в государственной информационной системе Волгоградской области "Региональная информационная система в сфере здравоохранения Волгоградской области"» (номер извещения 0329200062220006043),

### УСТАНОВИЛА:

В Волгоградское УФАС России поступила жалоба ООО «АПРО» вх. № 10010 от 12.10.2020 на положения документации аукциона в электронной форме «Оказание услуг по предоставлению неисключительных лицензионных прав на программное обеспечение для использования в государственной информационной системе Волгоградской области "Региональная информационная система в сфере здравоохранения Волгоградской области"» (номер извещения 0329200062220006043).

Изучив доводы сторон, ознакомившись с представленными документами и проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Комиссия Управления пришла к следующим выводам.

На официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) 02.10.2020 были опубликованы извещение и документация о проведении аукциона «Оказание услуг по предоставлению неисключительных лицензионных прав на программное обеспечение для использования в государственной информационной системе Волгоградской области "Региональная информационная система в сфере здравоохранения Волгоградской области"» (номер извещения 0329200062220006043). Заказчик – ГБУ ВО «Центр информационных технологий Волгоградской области» (далее – Заказчик). Начальная (максимальная) цена

контракта – 2 985 000,00 рублей. На участие в электронном аукционе подана 1 заявка.

Согласно первому доводу жалобы Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе путем неустановления требования о предоставлении в составе заявки регистрационного удостоверения на медицинское изделие.

При рассмотрении данного довода Комиссией установлено следующее.

Согласно п. 5 Раздела 2 «Информационная карта» аукционной документации объектом закупки является оказание услуг по предоставлению неисключительных лицензионных прав на программное обеспечение для использования в государственной информационной системе Волгоградской области «Региональная информационная система в сфере здравоохранения Волгоградской области».

Согласно п. 2 Раздела 4 «Техническое задание» аукционной документации исполнитель предоставляет «Лицензии на программное обеспечение "Диагностическая станция системы архивирования и передачи медицинских изображений врача – радиолога 3D"».

Согласно п. 1.1 Раздела 5 «Проект контракта» аукционной документации исполнитель обязуется собственными силами своевременно оказать на условиях Контракта услуги по предоставлению неисключительных лицензионных прав на программное обеспечение для использования в государственной информационной системе Волгоградской области «Региональная информационная система в сфере здравоохранения Волгоградской области», а Заказчик обязуется принять и оплатить их.

Согласно п. 2.4 Лицензионного (сублицензионного) договора, являющегося приложением к проекту контракта программное обеспечение передается Лицензиату/Сублицензиату в электронном виде и на материальном носителе.

Таким образом, в аукционной документации Заказчиком установлены противоречивые условия исполнения контракта, так как в соответствии с Информационной картой, Техническим заданием и Проектом контракта исполнителем оказываются услуги по предоставлению неисключительных прав, а в соответствии с приложением к проекту контракта исполнителем осуществляется передача программного обеспечения, что не соответствует условиям, установленным в другой части аукционной документации.

Согласно ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Таким образом, Заказчиком нарушена ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе, так

как в проекте контракта им установлены условия, не соответствующие аукционной документации. Следовательно, рассмотрение довода Заявителя по существу до внесения Заказчиком изменений в аукционную документацию не представляется возможным. Таким образом, на момент принятия Комиссией решения данный довод является необоснованным.

Комиссией принято решение о выдаче предписания об устранении выявленного нарушения.

Согласно второму доводу жалобы Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе путем неустановления требования к участнику закупки о наличии права, позволяющего ему передавать права на программное обеспечение.

Данный довод не находит своего подтверждения, так как в п. 3 Раздела 4 «Техническое задание» аукционной документации в соответствии с требованиями части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено следующее: «Исполнитель должен гарантировать, что неисключительные (пользовательские) права, которого передаются в соответствии с настоящим Техническим заданием (далее - ПО), является полностью лицензионным, правомерно введено в гражданский оборот на территории Российской Федерации и обеспечивается технической поддержкой соответствующих правообладателей (производителей), а также, что предоставляемые в соответствии с данными лицензиями неисключительные права использования ПО не нарушают каких-либо авторских прав, неимущественных и/или имущественных прав любых третьих лиц. Неисключительные права на использование программного обеспечения предоставляется Заказчику, в соответствии с действующим законодательством с предоставлением лицензионных (сублицензионных) договоров и актов приёма-передачи неисключительных прав».

Кроме того согласно доводу Заявителя Заказчиком должно было быть установлено требование о предоставлении документов, подтверждающих наличие права, позволяющего ему передавать права на программное обеспечение во второй части заявки на участие в аукционе.

Согласно п. 2 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

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

Согласно п. 1 ст. 49 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Таким образом, к требованиям к участникам закупок, устанавливаемым в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, относятся требование о наличии специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Правовое регулирование охраны результатов интеллектуальной деятельности осуществляется в соответствии с частью четвертой ГК РФ.

Согласно ст. 1225 ГК РФ программное обеспечение является результатом интеллектуальной деятельности, которому предоставляется правовая охрана

Согласно п. 1 ст. 1233 ГК РФ правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Согласно п. 5 ст. 1233 Закона о контрактной системе правообладатель может сделать публично, то есть путем сообщения неопределенному кругу лиц, заявление о предоставлении любым лицам возможности безвозмездно использовать принадлежащие ему произведения науки, литературы или искусства либо объект смежных прав на определенных правообладателем условиях и в течение указанного им срока. В течение указанного срока любое лицо вправе использовать данное произведение или данный объект смежных прав на определенных правообладателем условиях.

Таким образом, требование о наличии неисключительного права является инструментом механизма охраны результатов интеллектуальной деятельности.

Следовательно, довод жалобы является необоснованным.

На основании всего вышеизложенного, изучив все представленные документы, а также сведения (информацию), размещенные на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для федеральных нужд, нужд субъектов Российской Федерации или муниципальных нужд – [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru), Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АПРО» вх. № 10010 от 12.10.2020 на положения документации аукциона в электронной форме «Оказание услуг по предоставлению неисключительных лицензионных прав на программное обеспечение для использования в государственной информационной системе Волгоградской области "Региональная информационная система в сфере здравоохранения Волгоградской области"» (номер извещения 0329200062220006043) необоснованной.

2. Признать Заказчика – ГБУ ВО «Центр информационных технологий Волгоградской области» нарушившим ч. 1 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать Заказчику, Аукционной комиссии, Уполномоченному учреждению Оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание по факту нарушения ч. 1 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица заказчика.

«<...>»

Решение Комиссии может быть обжаловано в Арбитражный суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня его принятия.