

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ О НАРУШЕНИИ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА № 053/01/17-69/2024

Резолютивная часть оглашена «26» апреля 2024 года

В полном объеме изготовлено «2» мая 2024 года г. Великий Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

<...> – заместителя руководителя – начальника отдела антимонопольного контроля Управления,

членов Комиссии:

<...> – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления,

<...> – специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления

рассмотрев дело № 053/01/17-69/2024 по признакам нарушения Государственным областным бюджетным учреждением здравоохранения «Новгородский областной наркологический диспансер «Катарсис» (ул. Яковлева, д. 18, г. Великий Новгород, 173001, ИНН 5321027973) и Обществом с ограниченной ответственностью «Системная интеграция» (пр-кт Александра Корсунова, д.28а, Новгородская область, город Великий Новгород, 173024, ИНН 5321137542) пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии на заседаниях:

<...>. - и.о. главного врача Учреждения;

<...> - представителя Учреждения, действующего на основании доверенности от 26.02.2024 № 310;

<...> - представителя Учреждения, действующего на основании доверенности от 26.02.2024 № 311;

<...> – представителя ООО «Системная Интеграция», действующего на

основании доверенности № 17022024-1611 от 17.02.2024.

<...> - представителя ГОБУЗ «Медицинский информационно-аналитический центр» (далее — ГОБУЗ «МИАЦ»), действующего на основании доверенности № 1 от 25 марта 2024г.;

<...>. — представителя ГОБУЗ «МИАЦ», действующего на основании доверенности № 2 от 15 апреля 2024г.

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее — Новгородское УФАС России, Управление) по требованию прокуратуры Новгородской области в соответствии с приказом от 03.10.2023 № 91/23 была проведена внеплановая выездная проверка в отношении Государственного областного бюджетного учреждения здравоохранения «Новгородский областной наркологический диспансер «Катарсис» (ИНН 5321027973, 173001, Новгородская область, г Великий Новгород, ул Яковлева, д. 18) (далее - Учреждение, Заказчик) на предмет выявления нарушений требований антимонопольного законодательства (далее - Проверка).

Согласно акту проверки № 2 от 29.12.2023 (далее — Акт) в действиях Учреждения выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В частности, как отмечено в Акте, по итогам Проверки выявлены признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении Учреждением закупок (аукционов) № 0850200000421000779, 0850200000421000924.

Учреждением в 2021 году проведено, помимо прочих, две закупки №№ 0850200000421000779, 0850200000421000924.

Предметом закупок явилось оказание услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы.

Начальная (максимальная) цена по каждой закупке составила 2 576 195,00 руб. 00 коп.

Закупки проведены в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг» (далее – Закон о контрактной системе), в виде

аукциона в электронной форме.

В силу части 4 статьи 24 Закона о контрактной системе в редакции, актуальной на дату проведения закупок, под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наиболее низкую цену контракта, наименьшую сумму цен единиц товаров, работ, услуг (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона).

Согласно статье 59 Закона о контрактной системе в редакции, актуальной на дату проведения закупок, под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Извещение о проведении Аукциона № 0850200000421000779 опубликовано в ЕИС 29.06.2021 (далее – от Аукцион от 29.06.2021), извещение о проведении Аукциона № 0850200000421000924 опубликовано в ЕИС 03.08.2021 (далее – Аукцион от 03.08.2021).

При проведении Аукциона от 29.06.2021 заявок от участников не поступало. Аукцион признан несостоявшимся.

Единственным участником Аукциона № 0850200000421000924 явилось ООО «Системная Интеграция» с которым 24.08.2021 был заключен государственный контракт №2532102797321000041 от 24.08.2021 (далее – Государственный контракт).

Государственный контракт был заключен по начальной (максимальной) цене контракта, его итоговая цена составила 2 576 195,00 руб. 00 коп.

Таким образом, при проведении вышеуказанных аукционов конкуренция отсутствовала, а с единственным участником Аукциона от 03.08.2021 – ООО «Системная интеграция» государственный контракт был заключен по начальной (максимальной) цене.

В рамках проведения Проверки скопирована электронная переписка из электронной почты, указанной Учреждением в качестве электронной почты заказчика при проведении закупок в Единой информационной системе в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru>, (далее — ЕИС).

Управлением была скопирована, в том числе, следующая электронная

переписка между Учреждением и ООО «Системная интеграция» по вопросу формирования документации для Аукционов от 29.06.2021, от 03.08.2021.

Как следует из анализа переписки, в конце мая 2021 года между Учреждением и ООО «Системная интеграция» начато неформальное взаимодействие по вопросу разработки технического задания для закупки услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной Заказчика.

При анализе установлено, что почта, использовавшаяся сотрудником Учреждения указана в качестве официальной почты Заказчика в ЕИС (далее — электронная почта Заказчика), Обществом использована электронная почта поименованная в качестве электронного адреса директора по развитию.

31.05.2021 в 15 часов 38 минут с электронной почты директора по развитию Общества на адрес электронной почты Заказчика направлено письмо с темой «Отправка: договор пожертвования, Приложение №3 Проект ТЗ ЛИС».

К данному письму приложено два файла: Приложение № 1 Проект ТЗ ЛИС, договор пожертвования .docx.

Файл «Приложение № 1 Проект ТЗ ЛИС» представляет собой проект технического задания на закупку услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной в Учреждении

Файл «договор пожертвования .docx.» представляет собой проект договора пожертвования, согласно которому Учреждению от ООО «Брегис» безвозмездно передается следующее: общая сумма пожертвования составляет всего 10 000 рублей из которых стоимость МИС «Ариадна» версия 3 (комплект из 2-х DVD-дисков) – 1 000 рублей, неисключительные права на использование ПО «АРМ «Лаборатория» МИС «Ариадна» - 9 000 рублей.

Ответным письмом от 31.05.2021 в 15 часов 47 минут представитель Учреждения благодарит Общество за направленные документы, что подтверждает факт получения документации в электронном виде.

01.06.2021 между Обществом и Учреждением также происходит переписка по вопросу получения коммерческого предложения для проведения закупки. Представитель Учреждения интересуется у Общества у каких хозяйствующих субъектов, помимо ранее полученных двух коммерческих предложений, можно запросить их предоставление.

Письмом от 01.06.2021 Общество представляет собственное коммерческое предложение на внедрение лабораторной информационной системы «Ариадна» № 481 от 31.05.2021 с суммой 2 575 585 рублей 00 копеек.

В июле 2021 года между сотрудниками Учреждения имеет место переписка, из содержания которой усматривается, что именно Общество будет исполнителем соответствующих услуг. Вместе с тем, как усматривается из переписки, Общество было поставлено в известность о проводимой закупке (Аукцион от 29.06.2021), однако не устраивает условие о наличии гарантийных обязательств в размере 10 %.

Необходимо отметить, что данная электронная переписка проходила между специалистом по закупкам Учреждения (t60036@yandex.ru) и бухгалтерией Учреждения (katarsis.buh@yandex.ru).

В действительности, Аукцион от 29.06.2021 был признан несостоявшимся в связи с отсутствием предложений.

В данной связи, необходимо отметить следующее.

Согласно части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей.

В силу части 3 статьи 30 Закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в пункте 1 части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Согласно извещению о проведении Аукциона от 28.06.2021 данный аукцион проводится по общим основаниям (не содержит ограничения на участие по части 3 статьи 30 Закона о контрактной системе).

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства Общество включено в данный реестр 01.08.2016.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) утверждены Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 (далее – Правила).

В силу пункта 3 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в размере 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает НМЦК и не превышает 3 млн. рублей.

При этом согласно пункту 4 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей.

При этом, Аукцион от 03.08.2021 уже содержит соответствующее ограничение, то есть, проводится исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Необходимо отметить, что по условиям документации, а именно проекта государственного контракта (приложение № 3 в ЕИС) Аукциона от 29.06.2021, согласно пункту 5.6 данного проекта предусмотрено, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), Исполнитель обязан в срок не позднее 10 дней после получения требования Заказчика об уплате штрафа оплатить ему штраф в размер 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта

(этапа) не превышает 3 млн. рублей.

При этом согласно пункту 5.6 проекта государственного контракта по Аукциону от 03.08.2021 в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), исполнитель обязан в срок не позднее 15 (Пятнадцати) дней после получения требования Заказчика об уплате штрафа оплатить ему штраф в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей.

Таким образом, размер штрафных санкций был сокращен в 10 раз в проекте государственного контракта, предполагаемого к заключению по итогам Аукциона от 03.08.2021.

В августе 2021 года между Учреждением и ООО «Системная интеграция» имеется переписка по вопросу извещения о проведении Аукциона от 03.08.2021. Так, 9 августа 2021 в 22 часа 33 минуты года в адрес Общества Учреждением направлено письмо содержащее номер извещения о проведении вышеуказанного аукциона.

Единственным участником Аукциона от 03.08.2021, как отмечалось, явилось ООО «Системная Интеграция». По результатам Аукциона от 03.08.2021 с данным Обществом заключен государственный контракт с реестровым № 253210279732 000041 от 24.08.2021 на сумму 2 576 195,00р. (то есть, по начальной максимальной цене контракта).

Из сопоставительного анализа документов (файлов), направленных в адрес Учреждения Обществом, и документа (файла) технического задания, размещенного в составе документации по данному аукциону в ЕИС, усматривается, что на Аукционе от 29.06.2021, от 03.08.2021, Учреждением в полном объеме использовано техническое задание, представленное Обществом.

Таким образом, участнику торгов – Обществу, было предоставлено преимущественное условие участия в торгах, в виде возможности ознакомления с ТЗ до его официальной публикации и предоставления возможности полной разработки технического задания для Учреждения.

Как отмечалось, рассматриваемые аукционы были проведены Учреждением в соответствии с Законом о контрактной системе.

В силу части 1 статьи 46 Закона о контрактной системе проведение переговоров заказчиком, членами комиссий по осуществлению закупок с участником закупки в отношении заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений, в

том числе в отношении заявки, окончательного предложения, поданных таким участником, не допускается до выявления победителя указанного определения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Кроме того, необходимо отметить, что согласно части 1 статьи 40 Закона о контрактной системе заказчик вправе привлечь на основе контракта специализированную организацию для выполнения отдельных функций по определению поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе для разработки документации о закупке, размещения в единой информационной системе и на электронной площадке информации и электронных документов, предусмотренных настоящим Федеральным законом, направления приглашений, выполнения иных функций, связанных с обеспечением проведения определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, согласно Закону о контрактной системе предусмотрена возможность разработки документации о закупке не самостоятельно заказчиком, а привлеченной специализированной организацией.

Однако, в силу части 5 статьи 40 Закона о контрактной системе, специализированная организация не может быть участником закупки, в рамках которой эта организация осуществляет функции, указанные в части 1 настоящей статьи.

Данное обстоятельство обусловлено необходимостью соблюдения такого основополагающего принципа контрактной системы как обеспечение конкуренции.

Техническое задание для проведения аукциона фактически были разработаны субъектом рынка, ставшим впоследствии победителем закупочных процедур, в связи с чем, Общество имело доступ к вышеуказанной информации и техническому заданию с момента их изготовления и в отличие от иных субъектов имело возможность заблаговременно подготовить заявку на участие в аукционе, планируемом к проведению заказчиком, повлиять на его содержания, предложив выгодные для себя, как коммерческой организации, технические решения.

Кроме того, как отмечалось, в связи с несогласием Общества со штрафными санкциями в размере 10 % от НМЦК Учреждение скорректировало их размер, уменьшив в 10 раз в редакции проекта контракта по Аукциону от 03.08.2021 (по сравнению с Аукционом от 29.06.2021).

Также необходимо отметить, что заказчик указал в условиях

технического задания (Приложение № 1) к аукционным документам, что при оказании услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы в Учреждении для выполнения услуг Исполнителем используется программное обеспечение МИС «Ариадна» версия 3 от 03.2017 по ТУ 32.50.5-001-13886614-2017, имеющееся у Заказчика. Проект договора о пожертвовании именно данного программного обеспечения также был направлен потенциальным участником торгов – Обществом.

Указанное свидетельствует о преимущественном положении Общества перед иными участниками конкурентного рынка поставки программного обеспечения.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещается координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

В силу пункта 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается, в том числе, договоренность в устной форме.

Вышеуказанные действия Заказчика и участника торгов свидетельствуют о достижении ими запрещенного соглашения, в рамках которого Общество разработало проект технического задания, а Учреждение предоставило ему соответствующее неформальное право и использовало разработанный Обществом вариант в качестве технического задания.

Таким образом, в действиях Учреждения и Общества усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного издан приказ Новгородского УФАС России от 08.02.2024 № 11/2024 о возбуждении дела № 053/01/17-69/2024 и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Обществом и Учреждением пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

К участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены

Общество и Учреждение, в качестве лица, располагающего информацией о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах — Государственное областное учреждение здравоохранения «Медицинский информационно-аналитический центр» (далее — ГОБУЗ «МИАЦ»).

Согласно реестру отечественного ПО в данный реестр включены сведения о Медицинской информационной системе «МедСфера» на основании реестровой записи №7018 от 07.10.2020, произведенной на основании приказа Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 06.10.2020 № 515. Правообладателем является Общество с ограниченной ответственностью «Брэйн Системс».

Управлением направлен запрос в ООО «Брэйн Системс» с просьбой выразить мнение относительно технического задания к рассматриваемым Комиссией аукционам, с указанием на условия технического задания:

«Для выполнения услуг Исполнителем используется программное обеспечение МИС "Ариадна" версия 3 от 03.2017 по ТУ 32.50.5-001-13886614-2017, имеющееся у Заказчика. Регистрационное удостоверение Росздравнадзора РЗН 2018/6977. Класс потенциального риска медицинского изделия 2а. Программное обеспечение зарегистрировано в Едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных.»

Управлением получен ответ от Общества с ограниченной ответственностью «Брэйн Системс» (исх. 28.03.2024 № 24032801) согласно которому, по мнению Общества, имеются следующие обстоятельства. Требования, установленные техническим заданием к услугам по установке, настройке и внедрению программного обеспечения автоматизации деятельности лабораторной службы в ГОБУЗ «НОНД «КАТАРСИС» являются обычными для такого рода задач, общепринятыми в отрасли, и могут быть реализованы с использованием любых конкурентных продуктов, таких как МИС МедСфера и других разработок.

Как отмечает ООО «Брэйн Системс» в данном ответе необходимость использования именно МИС «Ариадна» не является следствием наличия каких-либо особенных требований технического задания, реализованных именно и только в МИС Ариадна. Обязывание использовать МИС Ариадна однозначно обязывает потенциального участника закупки обладать прямо или опосредовано необходимыми правами, доступом к исходному коду МИС Ариадна, инфраструктуре разработки и

тестирования (на случай необходимости модификации), иметь доступ к исчерпывающей документации о МИС Ариадна, а также привлекать специалистов, обладающих специальными знаниями.

Также как отмечает ООО «Брэйи Системс» в данном ответе круг организаций, соответствующих таким требованиям, несомненно узок, так, например, ООО «Брэйи Системс» не соответствует указанным требованиям, но могла бы оказать установленные техническим заданиям услуги с помощью МИС МедСфера. То есть требованием по использованию именно МИС Ариадна установлен запрет на участие в аукционе ООО «Брэйи Системс» и аналогичных организаций, в результате аукцион не состоялся, заказчиком была произведена неконкурентная закупка услуг за начальную максимальную стоимость у единственного участника.

Также, как отметило ООО «Брэйи Системс», Установленное абзацем 3 ТЗ требование по использованию МИС Ариадна версии, зарегистрированной по ТУ 32.50.5-001-13886614-2017 Росздравнадзором России, в качестве медицинского изделия по классу потенциального риска 2а, также является заградительным условием. Письмом Росздравнадзора России от 13.02.2020 №02И-297/20 разъясняются конкретные функции, которые должны быть в программном обеспечении для необходимости регистрации его в качестве медицинского изделия. В техническом задании отсутствуют требования по наличию указанных функций, следовательно, требование реализовать техническое задание именно с использованием версии МИС Ариадна вер. 3 от 03.2017 установлено немотивированно

Таким образом, мнение участника рынка подтверждает предоставление преимущественных условий при проведении рассматриваемых торгов хозяйствующим субъектам, работающим с МИС «Ариадна».

В ходе рассмотрения дела ООО «Системная Интеграция» не согласилось с наличием нарушения антимонопольного законодательства и представило письменные пояснения с доводами, касающимися процессуальных нарушений при проведении проверки, а также об отсутствии трудовых отношений у ООО «Системная Интеграция» и лица, участвовавшего в имеющейся в материалах дела переписке. Также ООО «Системная Интеграция» заявлен довод о том, что переписка, имеющаяся в материалах дела является частной, и не может быть использована в качестве доказательств по делу.

Доводы ООО «Системная Интеграция» о незаконности проверки по причине невручения акта проверки не находят своего подтверждения, поскольку акт проверки вручен Клименкову В.В. лично под роспись.

Клименков В.В. являлся исполняющим обязанности по должности главного врача Учреждения на основании приказа министерства здравоохранения Новгородской области от 24.11.2023 №875-л/с. Доводы о необоснованности продления проверки также необоснованны, поскольку в период проведения проверки Управлением осуществлялось изучение электронной переписки, что подтверждается отчетом об исследовании документов (информации) содержащихся на электронном носителе ввиду их большого объема. Кроме того, данное обстоятельство никоим образом не повлияло на права проверяемого лица. Довод о том, что переписка из почтового ящика t60036@yandex.ru носит частный характер несостоятелен в силу того обстоятельства, что ее фактическое содержание свидетельствует об обратном. Исходя из анализа переписки она использовалась Учреждением, в том числе специалистом по закупкам Учреждения, с которым заключен трудовой договор от 29.03.2021 № 13, в служебных целях. Кроме того, данный почтовый ящик был официально указан при проведении закупок в качестве электронной почты заказчика.

Доводы ООО «Системная Интеграция» о том, что сотрудник, от имени которого велась переписка Н. Калинина не состоял в штате организации в период рассматриваемых Комиссией обстоятельств не может быть принят Комиссией в качестве исключяющего наличие нарушения факта ввиду следующего.

Согласно представленным Обществом сведениям о сотруднике Н. Калинина была уволена по инициативе работника на основании приказа Общества от 01.04.2019 № 8.

Таким образом, до 01.04.2019 Н. Калинина официально находилась в штате ООО «Системная Интеграция» на должности директора по развитию.

Согласно представленной штатной расстановке Общества в период рассматриваемых действий в Обществе должность директора по развитию являлась вакантной.

Вместе с тем, необходимо отметить следующее.

Так, имеющаяся в материалах дела переписка свидетельствует о том, что с указанной электронной почты — natalya.kalinina@itnov.ru велась электронная переписка с Учреждением также и после победы в аукционе.

В частности, направлено электронное письмо от 25.10.2021, содержащее заявление ООО «Системная Интеграция» о переносе срока исполнения контракта с 15.11.2021 на 29.11.2021, а также письмо от 17.11.2021 о

возврате суммы обеспечения исполнения контракта.

Кроме того, с данной электронной почты было направлено коммерческое предложение в адрес Учреждения для обоснования начальной (максимальной) цены контракта за подписью генерального директора ООО «Системная Интеграция» (письмом от 01.06.2021 Общество представляет собственное коммерческое предложение на внедрение лабораторной информационной системы «Ариадна» № 481 от 31.05.2021 с суммой 2 575 585 рублей 00 копеек.). Оснований полагать, что какое-либо стороннее лицо, не имеющее отношения к деятельности Общества в рассматриваемый период времени могло направить данное коммерческое предложение не имеется.

При этом, важно отметить, что в качестве подписи в электронном письме указано, что Наталья Калинина является директором по развитию ООО «Системная интеграция», что соответствует ранее занимаемой ей официально должности.

Согласно сведениям из Единой информационной системы в сфере закупок электронная почта natalya.kalinina@itnov.ru указывалась в качестве электронной почты Общества при заключении, в частности, государственного контракта от 28 февраля 2018 года № 20/18 по результатам закупки № 0850200000418000050 <https://zakupki.gov.ru/epz/contract/contractCard/document-info.html?reestrNumber=2532115558018000014>

При таких обстоятельствах Обществом использовалась электронная почта natalya.kalinina@itnov.ru.

Согласно сведениям, представленным ООО «Регистратор Доменов» (исх. от 12.03.2024 №1235-2024/1 доменное имя — "itnov.ru" зарегистрировано, в том числе на генерального директора и одного из соучредителей ООО «Системная Интеграция».

Таким образом, оснований предполагать использование электронной почты на соответствующем доменном имени не связанными с ООО «Системная Интеграция» лицами, не имеется.

Как следует из ответа, полученного от электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» (исх. № 1192-Д/24 от 07.03.2024) файл в составе второй части заявки, поданной Обществом на участие в Аукционе от 03.08.2021 «Декларация_Страна_происх_1236.docx», содержащий декларацию о стране происхождения программного обеспечения и измененный 29.06.2021, был изменен пользователем «Калинина Наталья». Аналогичным образом изменены пользователем «Калинина Наталья» файлы сведения_об_инн.doc, информация_об_участнике.doc.

С учетом совокупности вышеизложенных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о том, что электронная почта natalya.kalinina@itnov.ru была непосредственно связана, и использовалась в рассматриваемый период в интересах ООО «Системная интеграция». При этом в данном случае для Комиссии не имеет определяющего значения факт трудоустройства в организации на момент совершения рассматриваемых действий.

Комиссия критически относится к указанному в техническом задании обстоятельству наличия у Учреждения (заказчика) программного обеспечения МИС «Ариадна».

Как сообщило Учреждение письмом исх. от 19.02.2024 № 1434 на баланс программное обеспечение МИС «Ариадна» не ставилось. Документального подтверждения передачи прав на программное обеспечение МИС «Ариадна» версии 3 от 03.2017 г. в бухгалтерии Учреждения не имеется. Представленные Учреждением скриншоты (вх. 2444-ЭП/24 от 01.04.2024) установки на серверах программного обеспечения таковым доказательством не являются.

Кроме того, Комиссия должна учесть следующее. Согласно представленным Учреждением документам (вх. 2444-ЭП/24 от 01.04.2024), а именно Приложению № 1 — спецификации к проекту договора пожертвования № В-00926 от 12.05.2021, подписанному лишь со стороны Общества с ограниченной ответственностью «Брегис», общая сумма пожертвования составляет всего 10 000 рублей из которых стоимость МИС «Ариадна» версия 3 (комплект из 2-х DVD-дисков) – 1 000 рублей, неисключительные права на использование ПО «АРМ «Лаборатория» МИС «Ариадна» - 9 000 рублей.

Таким образом, учитывая стоимость соответствующего пожертвования, оцененную в 10 000 рублей, а также стоимость предмета государственного контракта, Комиссия приходит к выводу, что заказчик не мог быть принужден использовать при проведении закупки именно МИС «Ариадна».

Во-первых, как отмечалось, согласно представленной самим Учреждением информации, документальных доказательств принятия на баланс данного программного обеспечения не имеется.

Кроме того, согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях

ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В рассматриваемой ситуации, даже в случае получения (установки на серверах) программного обеспечения, оцененного в 10 000 рублей, заказчик, исходя из принципов разумности и добросовестности, не мог предполагать таковое получение в качестве обоснования необходимости практически незамедлительной «модернизации» (спустя менее, чем две недели) именно данного программного обеспечения на сумму более чем в 250 раз превышающую сумму пожертвования. Подобный подход заказчика при распоряжении бюджетными денежными средствами и при проведении конкурентной процедуры свидетельствует о наличии противоправной цели.

Доказательств того, что сколь-либо продолжительное время заказчик в действительности использовал МИС «Ариадна», АРМ «Лаборатория», понес те либо иные материальные затраты, сделавшие необходимым модернизацию именно данного программного обеспечения, в материалы дела не представлено.

Таким образом, даже в случае принятия доводов о том, что в адрес Учреждения было пожертвовано соответствующее программное обеспечение, заказчик, проводя за несоизмеримо большие бюджетные средства закупку соответствующих лабораторных информационных систем, действуя добросовестно и благоразумно, не был обязан в отсутствие соглашения с участником торгов, указывать соответствующие требования о необходимости использования именно МИС «Ариадна».

Напротив, согласно статье 6 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок

Взаимодействия с коммерческой организацией, основной целью деятельности которой является извлечение прибыли по вопросу разработки (корректировки) технического задания, Учреждение, как заказчик и профессиональный участник закупочной деятельности должно было учитывать требования законодательства о контрактной системе и требования антимонопольного законодательства.

В силу пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе (в

редакции, актуальной на дату проведения рассматриваемых Комиссией аукционов) заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в частности, правилом о том, что 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.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в письме, направленном с электронной почты natalya.kalinina@itnov.ru в адрес Учреждения уже 28 мая 2021 года содержался проект именно аналогичного пожертвования со стороны ООО «БРЕГИС», что позволяет Комиссии критически отнестись к доводу о наличии правоотношений по состоянию на дату публикации аукционной документации.

Также Управлением проанализированы результаты проведения закупочных процедур учреждениями здравоохранения Новгородской области на право заключения государственных контрактов на оказание услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы в период, предшествующий рассматриваемым закупкам.

Установлено, что в случае указания в техническом задании условия:

«Для выполнения услуг Исполнителем используется программное обеспечение МИС "Ариадна" версия 3 от 03.2017 по ТУ 32.50.5-001-13886614-2017, имеющееся у Заказчика. Регистрационное удостоверение Росздравнадзора РЗН 2018/6977. Класс потенциального риска медицинского изделия 2а. Программное обеспечение зарегистрировано в Едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных.» единственным участником закупки выступало либо ООО «Брегис», либо ООО

«Системная интеграция».

Такие государственные контракты заключены по результатам следующих закупочных процедур:

№ 0850200000420000759 Оказание услуг по развитию, настройке, внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы медицинской информационной системы «Ариадна» в ГОБУЗ «НОКБ»;

№ 0850200000420001232 Оказание услуг по развитию, настройке, внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы медицинской информационной системы «Ариадна» ГОБУЗ «НКСЦФ».

№ 0850200000420000795 Оказание услуг по установке, внедрению и технической поддержке комплекса модулей информатизации лабораторной службы медицинской информационной системы «Ариадна» для нужд ГОБУЗ «Новгородский центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями «Хелпер».

В случае же отсутствия такового указания, государственные контракты заключены с ООО «МЕДТЕК» по результатам следующих закупочных процедур:

№ 0850200000420001365 Оказание услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы в ГОБУЗ «Зарубинская ЦРБ»;

№ 0850200000420001259 Оказание услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы в ГОБУЗ «Областная детская клиническая больница»;

№ 0850200000420001291 Оказание услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы ГОБУЗ «Окуловская ЦРБ»;

№ 0850200000420001255 оказание услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы в ГОБУЗ Крестецкая ЦРБ;

№ 0150200003920000722 Оказание услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы в ГОБУЗ «Областной клинический родильный дом»;

№ 0150200003920000860 Оказание услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы ГОБУЗ «Боровичская ЦРБ»;

№ 0850200000420001431 Оказание услуг по установке, настройке и

внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы в ГОБУЗ «Чудовская ЦРБ»;

№ 32009543669 оказание услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы Хвойнинская ЦРБ.

Кроме того, необходимо отметить следующее.

ООО «Системная интеграция» для целей исполнения государственного контракта был заключен с ООО «Брегис» возмездный сублицензионный договор № БА-007/2021 от 01.11.2021, с дополнительным соглашением от 05.11.2021, согласно которому стороны по взаимному согласию приняли решение добавить пункт 1.7 в Договор и изложить его в следующей редакции: «Настоящий договор распространяется на правоотношения, которые возникли фактически с 01.05.2021. Данный пункт включен в договор на основании пункта 2 статьи 425 Гражданского Кодекса РФ, согласно которому стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора.

Таким образом, стороны распространили действие договора на отношения, которые возникли между ними фактически уже в мае 2021 года.

При этом, техническое задание, направленное на почту Учреждения с электронной почты natalya.kalinina@itnov.ru 28 мая 2021 года содержал проект технического задания с указанием на наличие у заказчика — Учреждения МИС «Ариадна».

Техническое задание, в целом соответствуя направленному ГОБУЗ «МИАЦ» экземпляру имело следующую важную особенность: в ТЗ имеется следующий абзац (абзац № 3 от начала документа):

«Для выполнения услуг Исполнителем используется программное обеспечение

МИС "Ариадна" версия 3 от 03.2017 по ТУ 32.50.5-001-13886614-2017, имеющееся у Заказчика. Регистрационное удостоверение Росздравнадзора РЗН 2018/6977. Класс потенциального риска медицинского изделия 2а. Программное обеспечение зарегистрировано в Едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных.»

Данное обстоятельство Комиссия полагает подтверждением того, что именно в интересах Общества было включено данное требование в техническое задание. Комиссия отмечает, что данное требование и

было предложено непосредственно Обществом в указанном письме. Довод об ограничении потенциальных конкурентов подтверждается также вышеуказанным письмом ООО «Брэйн Системс» - также участника рынка медицинских информационных систем.

Указанное также подтверждается тем фактом, что незадолго ранее Общество выполняло работы по модернизации программного обеспечения МИС «Ариадна», а именно Обществом был заключен государственный контракт на сумму 1 874 489,00 в октябре 2020 года по результатам электронного аукциона № 0850200000420001232 (где оно также явилось единственным участником). Данный договор, согласно сведениям из ЕИС, был успешно исполнен Обществом.

Важно отметить, что техническое задание по данному аукциону, прошедшему в отсутствие конкуренции, содержало полностью аналогичное требование об использовании МИС «Ариадна».

Таким образом, Общество обладало как соответствующей компетенцией, так и необходимыми деловыми связями для успешного выполнения именно им контракта.

Автоматизированное рабочее место (АРМ) «Лаборатория «Медицинской информационной системы (МИС) «Ариадна» включено в реестр отечественного ПО Реестровая запись от 25.08.2021 № 11366 произведена на основании приказа Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 23.08.2021 № 871.

Согласно информации с сайта правообладателя ПО — ЗАО «БИОХИММАК», <https://biochemmack.ru/catalog/element/12650/38513/> указанного на странице реестра отечественного ПО, поставщиком является Общество с ограниченной ответственностью «БРЕГИС».

Как следует из информации, представленной по запросу Управления Обществом с ограниченной ответственностью «Брегис» у него имеется заключенный с ЗАО «БИОХИММАК» лицензионный договор от 29 апреля 2011 года с № 085/2011 согласно которому ЗАО «БИОХИММАК» предоставляет ООО «БРЕГИС» право использования произведений — Программного продукта Автоматизированное рабочее место (АРМ) «Лаборатория» «Медицинской информационной системы (МИС) «Ариадна». Согласно пункту 1.3.6 Договора по сублицензионным договорам Лицензиат вправе предоставлять Партнерам по Сублицензионным договорам различные способы использования Программного продукта, согласно пункту 1.3.7 по Сублицензионным договорам Лицензиат и его Партнеры вправе предоставлять Конечным пользователям права на различные способы использования

программного продукта (запуск, настройка и адаптация, создание одной резервной копии программного продукта), создание и использование дополнительных копий принадлежащей этому конечному пользователю базы данных).

Как отмечалось, между ООО «Системная Интеграция» и ООО «Брегис» заключен сублицензионный договор № БЛ-007/2021 от 01.11.2021 по условиям которого ООО «Системная Интеграция» получила права, в частности, на установку, настройку, и адаптацию программного продукта - Автоматизированное рабочее место (АРМ) «Лаборатория» «Медицинской информационной системы (МИС) «Ариадна». Данный договор, согласно дополнительному соглашению № 1 от 05.11.2021 к нему, распространяет свое действие на фактически возникшие отношения сторон с мая 2021 года.

Таким образом, уже в мае 2021 года между ООО «Брегис» и ООО «Системная интеграция» возникли правоотношения, связанные с использованием данного ПО.

При таких обстоятельствах проведение Учреждением закупки с указанием в техническом задании на использование МИС «Ариадна», безусловно, предоставляло ООО «Системная Интеграция» как действующему партнеру ООО «Брегис» преимущественные условия участия в закупке.

Комиссия также отмечает, что дополнительным подтверждением преимущественного положения Общества является то обстоятельство, что первые объявленные Учреждением торги (Аукцион от 29.06.2021) не состоялись по причине отсутствия заявок участников. Данное обстоятельство указывает, что единственным участником изначально было определено ООО «Системная интеграция».

В данной связи, Учреждение, как это установлено из переписки его сотрудников, изменило условия документации и повторно объявило торги, а также проинформировало Общество о конкретном номере опубликованного извещения.

Кроме того, как было отмечено выше, при проведении новых торгов Учреждением изменен размер штрафных санкций, который был сокращен в 10 раз в проекте государственного контракта, предполагаемого к заключению по итогам Аукциона от 03.08.2021.

Данное обстоятельство также подтверждает, что документация разработана в соответствующем виде именно для победы и исполнения контракта Обществом.

Учреждение полагало, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства поскольку им использована типовая форма технического задания, рекомендованная ГОБУЗ «МИАЦ».

Довод, заявленный при рассмотрении дела Учреждением о том, что техническое задание являлось типовым и рекомендованным ГОБУЗ «МИАЦ» Комиссией не может быть принят в виду следующего.

Управлением ГОБУЗ «МИАЦ» привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах.

Согласно представленным пояснениям ГОБУЗ «МИАЦ» (исх. 25.03.2024 № 176) в медицинские организации действительно направлялось письмо исх. 19.05.2021 № 198 о необходимости своевременной реализации мероприятий национального проекта «Создание единого цифрового контура здравоохранения на основе ЕГИСЗ». К письму, в действительности, прилагался пример технического задания на оказание услуг по установке, настройке и внедрению комплекса модулей информатизации лабораторной службы. Иных писем не направлялось.

При этом, как следует из представленной информации, проект технического задания не предусматривал указание на наличие у заказчиков какого-либо программного обеспечения, в том числе, МИС «Ариадна».

Как следует из информации ГОБУЗ «МИАЦ» (исх. 25.03.2024 № 176) никаких рекомендаций об использовании конкретных лабораторных информационных систем не давалось ни письменно, ни устно. Никакая переписка со стороны ГОБУЗ «МИАЦ» с организациями — заказчиками относительно необходимости использования именно МИС «Ариадна» не велась. Никаких рекомендаций относительно данного ПО не давалось.

Таким образом, ГОБУЗ «МИАЦ» подготовил и направил в Учреждение типовой проект технического задания, что прямо подтверждается также и ООО «Брэйв Системс», которое указало, что в целом техническое задание (без указания на МИС «Ариадна») является типовым.

Учреждение же, приняв предложенный ООО «Системная интеграция» вариант технического задания со включенным требованием о необходимости использования именно ПО МИС «Ариадна», якобы имеющегося у заказчика (при юридическом отсутствии данного ПО на балансе заказчика), предоставило данному Обществу преимущественные условия участия в торгах.

Наличие в перечне закупок, представленных вместе с письмом ГОБУЗ «МИАЦ» закупок, проводимых бюджетными учреждениями, где также было указано на необходимость использования имеющегося у заказчика ПО — МИС «Ариадна» не свидетельствует в данном случае об отсутствии соглашения.

Довод, заявленный Учреждением, о том, что размер штрафных санкций в Аукционе от 03.08.2021 был сокращен ввиду технической ошибки Комиссия полагает несостоятельным, как противоречащий имеющейся информации (ранее упомянутой по тексту переписке сотрудников Учреждения), о том, что ООО «Системная интеграция» не согласно с размером штрафных санкций по несостоявшемуся Аукциону от 29.06.2021 и именно данный хозяйствующий субъект будет оказывать Учреждению соответствующие услуги (данная переписка имела место в июле 2021 года, то есть еще до проведения Аукциона от 03.08.2021, во время проведения Аукциона от 29.06.2021). Именно с данной целью, по мнению Комиссии, Учреждением был проведен Аукцион от 03.08.2021 уже среди субъектов малого и среднего предпринимательства и, соответственно, существенно сокращены размеры штрафных санкций.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что между Обществом и Учреждением имелось устное соглашение, которое привело (могло привести) к предоставлению Обществу преимущественных условий участия в торгах.

Данное преимущественное положение выразилось не только в возможности ознакомления участника торгов с текстом технического задания до его официальной публикации, но и в непосредственной разработке технического задания участником торгов с включением в него наиболее удобных для себя, как коммерческой организации, условий об использовании МИС «Ариадна» при отсутствии у заказчика на то реальной потребности и правовых оснований, и в использовании (утверждении) данного, предложенного потенциальным участником торгов, варианта аукционной документации Учреждением (заказчиком).

Управлением проведен анализ состояния конкуренции на Аукционе от 29.06.2021, Аукционе от 03.08.2021.

По результатам проведенного анализа сделаны следующие выводы.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме от 07.07.2021, Аукцион от 29.06.2021 признается несостоявшимся по причине отсутствия заявок.

На рассмотренном Аукционе от 29.06.2021 конкуренция отсутствовала по причине отсутствия заявок хозяйствующих субъектов.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в от 13.08.2021, Аукцион от 03.08.2021 признается несостоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна заявка на участие в аукционе в электронной форме.

На рассмотренном Аукционе от 03.08.2021 конкуренция отсутствовала по причине подачи единственной заявки ООО «Системная интеграция», с которым был заключен государственный контракт по начальной (максимальной) цене контракта – 2 576 195 руб.00 коп.

В результате реализации соглашения ООО «Системная интеграция» был извлечен доход в размере 2 576 195 руб.00 коп.

12.04.2024 Комиссией подготовлено заключение об обстоятельствах дела, согласно которому Комиссия полагает необходимым квалифицировать действия ООО «Системная Интеграция» и Учреждения в качестве нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Возражений на заключение об обстоятельствах дела от лиц, участвующих в деле, не поступало. Вместе с тем, на рассмотрении дела 26.04.2024 ответчики по делу поддержали ранее данные пояснения и позицию об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в их действиях, представленные в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и которым была дана оценка в заключении об обстоятельствах дела и настоящем решении.

Комиссия отмечает, что выдача предписания по настоящему делу не представляется возможной ввиду окончания реализации соглашения, в том числе, заключенный по результатам рассматриваемых аукционов государственный контракт с ООО «Системная интеграция» исполнен в полном объеме.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 17, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Государственное областное бюджетное учреждение здравоохранения «Новгородский областной наркологический диспансер «Катарсис» (ул. Яковлева, д. 18, г. Великий Новгород, 173001,

ИНН 5321027973) и Общество с ограниченной ответственностью «Системная интеграция» (пр-кт Александра Корсунова, д.28а, Новгородская область, город Великий Новгород, 173024, ИНН 5321137542) нарушившими пункт 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. В связи с невозможностью устранения нарушения предписание не выдавать.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.