

<...>

>

Решение по жалобе № 032/10/18.1-725/2023 ООО «Медсервис» на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по техническому обслуживанию медицинского оборудования имеющегося в ГАУЗ "Брянская областная больница №1" (извещение № 32312711150)

«12» сентября 2023 года
Брянск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

<...>.

В присутствии:

<...>.

установила:

04.09.2023 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба № 032/10/18.1-725/2023 ООО «Медсервис» на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по техническому обслуживанию медицинского оборудования имеющегося в ГАУЗ "Брянская областная больница №1" (извещение № 32312711150).

Как следует из жалобы, Заявитель считает, что использование программного обеспечения недружественных стран в медицинском учреждении будет нарушением положений действующего

законодательства.

В соответствии с техническим заданием использование программного обеспечения возможно только с использованием оборудования и программного обеспечения конкретного иностранного производителя, что противоречит действующим нормативным документам: Указу Президента Российской Федерации от 30.03.2022г. № 166 «О мерах по обеспечению технологической независимости и безопасности критической информационной инфраструктуры Российской Федерации» и Постановлению Правительства Российской Федерации «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных муниципальных нужд» № 1236 от 16.11.2015 (далее – Постановление № 1236).

Согласно п. 2 Постановления № 1236 ограничения распространяются и на исключительные права на такое программное обеспечение и права использования такого обеспечения для целей осуществления закупок.

Техническое обслуживание медоборудования следует производить с учетом пункта 31 приказа ФСТЭК России от 25.12.2017 № 239, в соответствии с которым для объектов критической инфраструктуры удаленный доступ необходимо исключить, либо, если это невозможно, организовать с соблюдением организационных и технических мер по обеспечению безопасности, изложенных в информационных сообщениях: от 24 марта 2022 № 240/22/1549 «О мерах по повышению защищенности информационной инфраструктуры»: от 20 марта 2020 г. N 240/84/389 «Рекомендации по обеспечению безопасности объектов критической информационной инфраструктуры при реализации дистанционного режима исполнения должностных обязанностей работниками субъектов критической информационной инфраструктуры».

Разрешенным вариантом удаленного доступа является использование средств защиты информации сертифицированных ФСТЭК и ФСБ России, используемых для безопасного межсетевого взаимодействия - аппаратный модуль Diamond VPN/FW (производства ООО «ТСС», сертификат соответствия ФСТЭК России № 2260 от 21 января 2011г.), Dcrypt 1.0 (производства ОАО «БИТК», сертификаты соответствия ФСБ России № СФ/124- 2701, СФ/124-2702, СФ/124-2703 от 25 августа 2015 г.) или аналогичные решения.

Функционал данного аппаратного модуля (программно-аппаратного комплекса) удовлетворяет требованиям технического задания для удаленного подключения к оборудованию (дистанционный анализ и диагностика технического состояния, круглосуточный прием и

регистрация обращений пользователя, а также дистанционный инструктаж персонала). При этом использование программно аппаратного комплекса не затрагивает и не изменяет текущее программное обеспечение, установленное на аппарате.

Независимо от способа организации удаленного доступа (ПО производителя оборудования, либо программно-аппаратный комплекс Diamond VPN/FW (производства ООО «ТСС», сертификат соответствия ФСТЭК России No2260 от 21 января 2011 г.) от учреждения со своей стороны потребуется проведение необходимых организационных и технических мер защиты информации, предусмотренных нормативными актами. В частности, в соответствии с техническим заданием, заказчик за свой счет обеспечивает подключение и поддержание в исправном техническом состоянии широкополосное интернет-соединение, предназначенное и обеспечивающее техническую возможность организации канала связи для удаленного оказания услуг по месту расположения оборудования, организация канала для проведения дистанционных работ производится согласно требованиям Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных».

ГАУЗ «Брянская областная больница №1» не согласно с доводами заявителя, из пояснений, вх. № 5957-ЭП/23 от 08.09.2023, следует:

Согласно п.1.6 Технического Описания к документации об аукционе, технической характеристикой является оказание услуги по дистанционному анализу (диагностике) технического состояния по запросу при возникновении неисправности (необходимости). Корректировка конфигурационных параметров программного обеспечения с помощью удаленного подключения к системе ангиографической рентгеноскопической OPTIMA IGS 330 зав. номер № DV5SS2000019HL через сети передачи данных и Интернет с обязательным использованием специализированного программного обеспечения и сетевого оборудования, рекомендованного изготовителем (производителем) оборудования, позволяющего предотвратить несанкционированный доступ к базе данных пациентов (технология InSite, предустановленная Производителем оборудования). ГАУЗ "Брянская областная больница №1" был получен ответ от производителя ООО «ДжиИ Хэлскеа» о том, что технология InSite базируется на территории РФ и не противоречит действующим нормам законодательства, так как дата-центр, использующийся при оказании дистанционной поддержки пользователей и медицинских изделий, расположен на территории Российской Федерации.

Данная система обеспечивает 3-й уровень защищённости персональных данных при их обработке, что подтверждается периодическими аттестационными испытаниями, проводящиеся лицензированными

Федеральной службой по техническому и экспортному контролю РФ организациями, что подтверждается аттестатом соответствия, предоставленным производителем.

Постановление Правительства РФ от 28 декабря 2022 г. N 2461 "О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 ноября 2015 г. N 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" относится к Федеральному закону "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" № 44-ФЗ.

Информационное сообщение ФСТЭК России 24 марта 2022 г. N 240/22/1549, а так же 20 марта 2020 г. N 240/84/389 носит информационный и рекомендательный характер.

Письмо Минздрава России от N 18-4/И/2- 3818 от 12.03.2022 года не обладает признаками предписания, по фактическому содержанию носит так же рекомендательный характер, а также регламентирует порядок действий при выявлении угроз безопасности и зафиксированных компьютерных инцидентов.

На имеющихся у Заказчика ангиографах установлено специализированное программное обеспечение для дистанционного обслуживания, соответствующее требованиям Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», ГОСТ Р 57501-2017 «Техническое обслуживание медицинских изделий. Требования для государственных закупок», которое обеспечивает длительную и безопасную эксплуатацию медицинского оборудования.

Согласно письму производителя данного ПО от 10.06.2022 № 2/2432-22 ООО «ДжиИ Хэлскеа», согласно которому для организации дистанционной поддержки пользователей и медицинских изделий предпринимаются следующие меры обеспечения информационной безопасности: используется локализованная сетевая инфраструктура с применением сертифицированных Федеральной службой безопасности Российской Федерации и Федеральной службой по техническому и экспортному контролю Российской Федерации средств криптографической защиты информации, передаваемой при осуществлении удаленного мониторинга и дистанционного технического обслуживания оборудования; используется технология «InSite», которая позволяет нейтрализовать угрозы, связанные с передачей конфиденциальной информации по открытым каналам связи. Дата-центр, использующийся при оказании дистанционной поддержки пользователей и медицинских изделий, расположен на территории

Российской Федерации; обеспечивается 3-й уровень защищенности персональных данных при их обработке.

В соответствии с эксплуатационной документацией техническое обслуживание оборудования Заказчика должно производиться с помощью специализированного сервисного программного обеспечения.

Заказчик, как пользователь медицинского изделия, не является лицом, обладающим правами на предустановленное сервисное программное обеспечение на медицинское изделие и не наделен правом передоверия неисключительных прав на программное обеспечение, поскольку в соответствии с подпунктами 1 и 2 статьи 1227 Гражданского кодекса РФ интеллектуальные права не зависят от права собственности и иных вещных прав на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

В соответствии со статьей 1225 Гражданского кодекса РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются: программы для электронных вычислительных машин, изобретения, секреты производства и т. д.

Сервисное программное обеспечение, предназначенное для технического обслуживания, технического диагностирования, ремонта является объектом интеллектуальной собственности, а именно объектом авторского права. Исключительные права на сервисное программное обеспечение принадлежат производителю медицинского изделия. При установке и/или использовании в процессе технического обслуживания программного обеспечения, в том числе электронных сервисов, программно-аппаратных комплексов медицинского изделия Исполнителем должно обеспечиваться соблюдение авторских прав.

Не обладая доступом к программному обеспечению, обслуживающая организация не сможет в полном объеме осуществить техническое обслуживание оборудования Заказчика.

Указанное Заказчиком требование определено как условие для оказания услуг, а не как условие допуска к участию в электронном аукционе и не означает, что использование сервисного программного обеспечения может осуществлять исключительно правообладатель. Доказательством правомерного владения программным обеспечением служит договор на приобретение соответствующих прав на программное обеспечение или наличие лицензионного соглашения на использование программного обеспечения.

ГАУЗ «БОБ №1» не производит закупку ПО, данная закупка проводится на право заключения договора на техническое обслуживание медицинского оборудования, которое уже имеется в ГАУЗ «БОБ №1». При этом каких-либо не измеряемых требований к участникам аукциона и закупаемому оборудованию не установлено, к тому же вся информация об аукционе размещена в соответствии с действующим законодательством.

По итогам закупки договор не заключен.

Рассмотрев материалы жалобы, представленные документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

В соответствии с частью 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ № 223) заказчик ГАУЗ «Брянская областная больница №1» относится к юридическим лицам, деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг, регулируется названным законом.

Закупочная деятельность заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1» регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянская областная больница №1», утвержденным наблюдательным советом ГАУЗ «Брянская областная больница №1» Протокол № 13 от 24.03.2023 г. (далее – Положение).

Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме установлен Разделом V Положения.

28.08.2023 года заказчиком ГАУЗ «Брянская областная больница №1» на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещена документация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по техническому обслуживанию медицинского оборудования имеющегося в ГАУЗ "Брянская областная больница №1" (извещение № 32312711150).

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 ФЗ № 223 при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В Приложении № 1 документации о закупке заказчиком разработано Техническое описание на техническое обслуживание системы ангиографической рентгеноскопической OPTIMA IGS 330 зав. номер №

DV5SS2000019HL, включая рабочую станцию AW VolumeShare 7 s/nCZC0337JQ4 и инъектор MEDRAD MARK 7 Arterlons/nB-205392, имеющихся у заказчика.

В соответствии с подпунктом а) пунктом 3 части 6.1 статьи 3 ФЗ № 223 6.1. при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением в том числе несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Согласно п.1.6 Описания услуг по техническому обслуживанию и ремонту системы ангиографической рентгеноскопической OPTIMA IGS 330 зав. номер № DV5SS2000019HL Приложения № 1 к документации об аукционе в электронной форме Оказание услуги по дистанционному анализу (диагностике) технического состояния по запросу при возникновении неисправности (необходимости). Корректировка конфигурационных параметров программного обеспечения с помощью удаленного подключения к системе ангиографической рентгеноскопической OPTIMA IGS 330 зав.номер № DV5SS2000019HL через сети передачи данных и Интернет с обязательным использованием специализированного программного обеспечения и сетевого оборудования, рекомендованного изготовителем (производителем) оборудования, позволяющего предотвратить несанкционированный доступ к базе данных пациентов (технология InSite, предустановленная Производителем оборудования).

ГАУЗ "Брянская областная больница №1" направило в адрес ООО «ДжиИ Хэлскеа», входящее в группу компаний «GE HealthCare» запрос о возможности использования на системе ангиографической рентгеноскопической OPTIMA IGS 330 зав.номер № DV5SS2000019HL для удаленного доступа программно-аппаратного комплекса Diamond VPN/FW производства ООО «ТСС» или Dcrypt 1.0 производства ОАО «БИТК». Ответным письмом было указано, что GE Healthcare не может подтвердить совместимость каких-либо эквивалентов программного обеспечения, используемого производителем медицинского изделия, включая эквиваленты технологии Insite с оборудованием, а также подтвердить сохранение работоспособности и функциональности оборудования при установке на него каких-либо эквивалентов программного обеспечения, используемого производителем медицинского изделия, в том числе технологии Insite. Установка на оборудование программного обеспечения, совместимость которого с оборудованием не подтверждена производителем оборудования, может привести к нарушениям и неисправностям в работе оборудования.

Таким образом, компания GE Healthcare не смогла подтвердить

совместимость каких-либо эквивалентов технологии Insite с оборудованием заказчика, а также подтвердить сохранение работоспособности и функциональности оборудования заказчика при установке на него каких-либо эквивалентов технологии Insite». Подтверждение иного заявитель при рассмотрении жалобы не представил.

Также, ГАУЗ "Брянская областная больница №1" направило в адрес ООО «ДжиИ Хэлскеа», входящее в группу компаний «GE HealthCare» запрос о подтверждении нахождения и возможности подключения технологии Insite на территории Российской Федерации в соответствии с действующими нормами законодательства Российской Федерации. Ответным письмом было указано, что для подключения медицинских изделий производства GE Healthcare к дистанционным сервисам производителя, а также осуществления диагностики и мониторинга через сети передачи данных и сеть Интернет, GE Healthcare используются специализированное программное обеспечение производителя медицинских изделий и сетевое оборудование, произведенное в Российской Федерации, которое позволяет предотвратить несанкционированный доступ к базе данных пациентов. Для организации дистанционной поддержки пользователей и медицинских изделий GE Healthcare используется технология производителя «InSite», которая позволяет нейтрализовать угрозы, связанные с передачей конфиденциальной информации по открытым каналам связи, посредством использования технологии VPN при подключении оборудования к серверу дистанционной диагностики. Дата-центр, использующийся при оказании дистанционной поддержки пользователей и медицинских изделий, расположен на территории Российской Федерации.

Кроме того, заказчиком в материалы жалобы представлен Аттестат соответствия требованиям безопасности информации информационной системы персональных данных «InSite Remote Service Platform» ООО «ДжиИ Хэлскеа», подтверждающий обеспечение системой 3-й уровень защищенности персональных данных при их обработке и нейтрализацию угроз безопасности информации и информационных технологий.

Следовательно, доводы жалобы заявителя не нашли своего подтверждения.

Комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушений от 18.07.2011 N 223-ФЗ Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в действиях организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут

быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по техническому обслуживанию медицинского оборудования имеющегося в ГАУЗ "Брянская областная больница №1" (извещение № 32312711150).

На основании изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь пунктом 13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

Жалобу № 032/10/18.1-725/2023 ООО «Медсервис» на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по техническому обслуживанию медицинского оборудования имеющегося в ГАУЗ "Брянская областная больница №1" (извещение № 32312711150), признать необоснованной.

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