УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 503-155

РЕШЕНИЕ

по делу № Т19/03-223

Резолютивная часть решения оглашена 21.01.2019 года

В полном объеме решение изготовлено 24.01.2019 года г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель
Комиссии:
члены комиссии:

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № Т19/03-223 по жалобе Общества с ограниченной ответственностью «Медснабсервис» (далее – ООО «Медснабсервис», Заявитель) на действия Общества с ограниченной ответственностью «Поликлиника консультативно-диагностическая им. Е.М. Нигинского» (далее – Заказчик, ООО «Поликлиника им. Е.М. Нигинского») при проведении открытого аукциона в электронной форме на ремонт медоборудования, извещение № 31807312989, в присутствии представителя Заявителя – И... (доверенность № 01/19 от 17.01.2019), в присутствии представителей Заказчика: Л... (доверенность № 4 от 18.01.2019), Т... (доверенность № 4 от 18.01.2019), Е... (доверенность № 4 от 18.01.2019),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России 21.11.2018 (вх. № 9475) поступила жалоба ООО «Медснабсервис», на действия ООО «Поликлиника им. Е.М. Нигинского» при проведении открытого аукциона в электронной форме на ремонт медоборудования, извещение № 31807312989.

Указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и принята к рассмотрению. На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции информация, о поступлении указанной жалобы и ее содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России http://tyumen.fas.gov.ru.

Из доводов жалобы следует, что согласно п. 5.6 Документации Заказчиком установлено требование о наличии соответствующих лицензий или разрешение правообладателя в письменной форме на используемое диагностическое и обновляемое программное обеспечение компьютерного томографа (далее – КТ). Данное требование является необъективным и может привести к ограничению допуска участников к участию в закупке. В связи с чем просит исключить п. 5.6 Документации.

Присутствующие на рассмотрении жалобы представители Заказчика с доводом жалобы не согласились, пояснив, что указанное требование в п. 5.6 закупочной документации установлено правомерно, так как осуществляя закупочную процедуру по обслуживанию и ремонту оборудования, обязан предпринять меры по защите исключительных прав правообладателя, поскольку в случае непринятия данных мер может быть привлечен к ответственности за их нарушение.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей, Комиссия Тюменского УФАС России установила следующее.

Согласно статье 1 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельны

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в

соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела, на основании протокола № 1 от 12.02.2018 Решением Внеочередного Общего собрания участников утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд ООО «Поликлиника им. Е.М. Нигинского» (далее – Положение о закупке), размещено (опубликовано) на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц www.zakupki.gov.ru.

Положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность ООО «Поликлиника им. Е.М. Нигинского» и содержит требования к закупке товаров, работ, услуг для его нужд, в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом положений действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать внутреннему положению о закупке, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом положений действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать внутреннему положению о закупке, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

При этом не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (часть 6 статьи 3 Закона о закупках).

Заказчиком, 17.12.2018 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31807312989 о проведении открытого аукциона в электронной форме на ремонт медоборудования, а также размещена документация об открытом аукционе в электронной форме на оказание услуг по ремонту компьютерного томографа Somatom Emotion 6 (серийный номер 43954) с заменой рентгеновского излучателя (далее – Документация).

Сведения о начальной цене договора – 7 723 555,76 руб.

В соответствии с разделом 4 Документации заявка на участие в аукционе в электронной форме является акцептом порядка и условий проведения аукциона и состоит из двух частей.

Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения: согласие участника размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать документы и сведения, в том числе: копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, к лицам, осуществляющим выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме – копии лицензий или письменное разрешение на используемое диагностическое и обновляемое программное обеспечение для данного оборудования.

На основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащих сведения, предусмотренные разделом 4 настоящей документацией сведения, аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме, участником открытого аукциона или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в открытом аукционе (раздел 11 Документации).

Пунктом 5.6 раздела 5 Документации установлено требование к участникам аукциона, согласно которому у участника аукциона должно быть наличие соответствующих лицензий или разрешение правообладателя в письменной форме на используемое диагностическое и обновляемое программное обеспечение КТ.

На заседании Комиссии представители Заказчика, согласно доводу Заявителя об установлении в п. 5.6.

Документации требования, пояснили, следующее.

Предоставление указанного документа необходимо при выполнении обязательств по договору.

Кроме того, компьютерный рентгеновский томограф является дорогостоящим и крайне сложным в эксплуатации и ремонте изделием медицинского назначения. Кроме того, КТ в силу использования высокодозового рентгеновского излучения, представляет при неправильной эксплуатации или некачественном техническом обслуживании (ремонте) реальную угрозу жизни и здоровью, как персоналу поликлиники, так и пациентам.

Для проведения полноценного и качественного ремонта, согласно эксплуатационной документации и технического задания после замены рентгеновской трубки необходимо выполнить следующие виды работ:

- формирование новых калибровочных таблиц рентгеновской части с использованием комбинированных фантомов и запись таблиц в систему оборудования;

- тестирование аппарата;

- функциональную проверку аппарата;

- контроль качества изображения с использованием заводского протокола Image Quality, активируемого из встроенного сервисного программного обеспечения, с последующей распечаткой данного протокола для подтверждения качества выполненных работ.

Перечисленные работы могут быть выполнены только с помощью сервисного (диагностического) программного обеспечения, предустановленного на компьютерном томографе, то есть отсутствие законного приобретенного ключа исключает использование сервисного программного обеспечения (далее – ПО) и не позволит исполнителю выполнить требуемые регламентом работы в полном объеме и с надлежащим качеством. Заказчик (пользователь медицинского изделия) не является юридическим лицом, обладающим правами на предустановленное медицинское изделие сервисное программное обеспечение.

Сервисное ПО, предназначенное для сервисного обслуживания (в данном случае замена рентгеновского излучателя) и последующее проведение контроля качества изображения, согласно технического задания, является объектом интеллектуальной собственности, а именно объектом авторского права. Исключительные права на сервисное ПО принадлежат производителю данного медицинского изделия – Somatom Emotion 6. Лицензионные ключи могут быть на законном основании приобретены у правообладателя. Более того, стоимость приобретения ключей включена в стоимость договора.

Представитель ООО «Медснабсервис», в ходе рассмотрения дела по существу, пояснил, что общество неоднократно обращалось в Simens Healthcare за разрешением на использование сервисного программного обеспечения в целях технического обслуживания и ремонта медицинского оборудования Simens. Однако, Simens неоднократно отказывало в получении данного разрешения. Доказательств, подтверждающих данные обращения Заявителя в Simens на обозрение Комиссии Тюменского УФАС, не представлено.

Кроме того, за разъяснениями положений Документации к ООО «Поликлиника им. Е.М. Нигинского» ООО «Медснабсервис», не обращалось.

Заявку на участие открытого аукциона в электронной форме на ремонт медоборудования ООО «Медснабсервис» не подавало.

Каких-либо иных сведений и документов, подтверждающих, что, установленное в п. 5.6 Документации требование к участнику о наличии соответствующих лицензий или разрешение правообладателя в письменной форме на используемое диагностическое и обновляемое программное обеспечение компьютерного томографа, является необъективным и может привести к ограничению допуска участников к участию в закупке, на заседании Комиссии ООО «Медснабсервис», не представлено.

При этом, Комиссия отмечает, что указанное требование в Документации не привели к ограничению допуска участников к участию в закупке. Обратное Заявителем не доказано, а антимонопольным органом не установлено.

Таким образом, учитывая изложенное, Комиссия Тюменского УФАС пришла к выводу, что довод Заявителя об установлении в Документации требование к участникам аукциона о наличии соответствующих лицензий или разрешение правообладателя в письменной форме на используемое диагностическое и обновляемое программное обеспечение компьютерного томографа, является необоснованным.

С учетом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Медснабсервис» на действия Общества с ограниченной ответственностью «Поликлиника консультативно-диагностическая им. Е.М. Нигинского» при проведении открытого аукциона в электронной форме на ремонт медоборудования, извещение № 31807312989, необоснованной.

Председатель Комиссии:

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.