

**Руководителю Управления Федеральной
антимонопольной службы
по Республике Крым и городу Севастополю
(Крымское УФАС России)**
295000, Республика Крым, город Симферополь,
улица Александра Невского, 1

Лицо, направляющее жалобу:

**Общество с ограниченной ответственностью
«Эдьюкейши Революшен Рисерч энд
Девелопмент»,**

Место нахождения: 197101, г. Санкт-Петербург,
Петроградская наб., 36 лит.А, офис 309

Почтовый адрес: 197101, г. Санкт-Петербург,
Петроградская наб., 36 лит.А, офис 309

Номер телефона: +7 812 490-70-41

Адрес электронной почты:
razvitie@company.dnevnik.ru

Название закупки

Электронный аукцион на оказание услуг по передаче неисключительных, лицензионных прав на использование автоматизированной информационной системы учёта контингента обучающихся по основным образовательным программам и дополнительным образовательным программам города Севастополя

Извещение о проведении электронного аукциона № 0874200003817000019

Идентификационный код закупки
172920454838492040100100680055829244

Заказчик (организатор закупок)

Государственное казенное учреждение
"Управление материально-технического
обеспечения государственных образовательных
учреждений города Севастополя"

Место нахождения: Российская Федерация,
299011, Севастополь г, УЛ ЩЕРБАКА, ДОМ 10

Почтовый адрес: Российская Федерация, 299011,
Севастополь г, УЛ ЩЕРБАКА, ДОМ 10

Адрес электронной почты:
hozgroop@mail.ru

Номер телефона: +78692550214

Номер факса: +78692550214

ЖАЛОБА

на действия Государственного заказчика

На сайте <https://www.etp-ets.ru> в сети Интернет размещена информация о проведении электронного аукциона на оказание услуг по передаче неисключительных, лицензионных прав на использование автоматизированной информационной системы учёта контингента обучающихся по основным образовательным программам и дополнительным образовательным программам города Севастополя (далее - Электронный аукцион).

Указанный электронный аукцион объявлен с нарушением Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" на основании следующего.

1. Согласно пункту 3 статьи 14 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о закупках) в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. Порядок подготовки и размещения обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений в единой информационной системе, а также требования к его содержанию устанавливаются Правительством Российской Федерации. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 N 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств, а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением следующих случаев:

а) в реестре отсутствуют сведения о программном обеспечении, соответствующем тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке;

б) программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр и которое соответствует тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемому к закупке программному обеспечению.

Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных (далее - Реестр) содержит сведения о программном обеспечении, планируемом к закупке в рамках оспариваемого Электронного аукциона.

Например, программное обеспечение под реестровыми номерами 296, 527, 939, 1682, 1638, 1625, 1805, 3825 соответствует тому же классу программного обеспечения, что и закупаемое в рамках Электронного аукциона.

Вместе с тем, документация об Электронном аукционе не содержит запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, что является прямым нарушением статьи 14 Закона о закупках.

2. 11.12.2016 между Государственным бюджетным образовательным учреждением дополнительного профессионального образования города Севастополя «Севастопольский центр развития образования» (далее - Заказчик) и Обществом с ограниченной ответственностью «Дневник.ру» был заключен гражданско-правовой договор № 575241 на оказание услуг по модернизации и гарантийному обслуживанию автоматизированной информационной системы «Контингент» в г. Севастополе.

По результатам выполнения гражданско-правового договора № 575241 Исполнителем была модернизирована АИС "Контингент" в городе Севастополе, заказчику была передана неисключительная лицензия на АИС "Контингент".

Обладателем исключительного права на АИС "Контингент" является Общество с ограниченной ответственностью «Эдьюкейшн Революшен Рисерч энд Девелопмент».

АИС "Контингент" внесена в Реестр под номером 296 на основании Приказа Минкомсвязи России от 04.04.2016 №138.

Согласно пункту 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя.

Согласно статье 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).

Пунктом 1 статьи 1235 установлено, что Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

На основании изложенного, действующим гражданским законодательство прямо установлен запрет на распоряжение объектом интеллектуальной собственности без согласия правообладателя.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о закупках описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Объявляя Электронный аукцион, Заказчик не установил в документации об электронном аукционе требование о наличии прав у участника закупки на передачу Заказчику лицензии на АИС "Контингент", а также не указал, кто является правообладателем названной информационной системы, чем грубо нарушил права правообладателя.

Согласно условиям Проекта государственного контракта и Описанию объекта закупки в рамках Электронного аукциона поставка нового программного обеспечения не предполагается.

Более того, функционирующая в городе Севастополе АИС "Контингент" проинтегрирована с региональными информационными системами в сфере образования – системы по учёту контингента обучающихся и данных по образовательным организациям, используемых региональными и муниципальными органами власти, а также непосредственно образовательными организациями города Севастополя (региональные ИС); Единой системой идентификации и авторизации (ЕСИА); ФИС «Контингент обучающихся»; Взаимодействует с региональными ИС в сфере образования.

В связи с изложенным, при объявлении Электронного аукциона Заказчик должен был включить в аукционную документацию требование о наличии у участника соответствующих прав на передачу простой (неисключительно) лицензии на АИС "Контингент", ранее установленный в Регионе.

Отсутствие в аукционной документации вышеназванного требования к участникам грубо нарушает права «Эдьюкейшн Революшен Рисерч энд Девелопмент» как правообладателя АИС "Контингент".

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, прошу:

1. Признать жалобу ООО «Эдьюкейшн Революшен Рисерч энд Девелопмент» обоснованной.
2. Признать действия заказчика нарушающими Закон о закупках.
3. Обязать заказчика внести изменения в аукционную документацию, добавив требование о наличии у участника закупки прав на предоставление Заказчику простой неисключительной лицензии на АИС "Контингент", а также добавив запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств.

ПРИЛОЖЕНИЕ:

1. Приказ Минкомсвязи России от 04.04.2016 №138 (см. пункт 10 Приложения №2 к Приказу);

2. Доверенность №6 от 31.12.2016.

Заместитель генерального
директора по развитию бизнеса
на основании доверенности №6 от 31.12.2016 г.

Е.А. Киселева

ДОКУМЕНТ ПОДПИСАН ЭЛЕКТРОННОЙ ПОДПИСЬЮ