



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Свердловской области**

ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014
тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84
e-mail: to66@fas.gov.ru

№ _____

Государственное автономное учреждение
здравоохранения Свердловской области
«Свердловский областной онкологический
диспансер»
*

ООО «ЕДС ГРУПП»
*

ООО «РТС-тендер»
*

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-228/2022

г. Екатеринбург

03.02.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 12-00 при участии представителей:

- заказчика в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Свердловский областной онкологический диспансер», — *
- заявителя в лице ООО «ЕДС ГРУПП», — *
- слушателя в лице *

рассмотрев жалобу ООО «ЕДС ГРУПП» (*) с информацией о нарушении заказчиком в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Свердловский областной онкологический диспансер» (*), его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по техническому обслуживанию медицинских изделий (извещение № 32111013163) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «ЕДС ГРУПП» (вх. № 01-1524 от 25.01.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Свердловский областной онкологический диспансер», его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по техническому обслуживанию медицинских изделий (извещение № 32111013163), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указал, что заказчиком настоящая закупка проводится с нарушениями положений действующего законодательства: заказчик закупает оказание различных услуг путем объединения позиций в один лот.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, просили признать жалобу необоснованной. Заслушав доводы представителей заказчика, заявителя, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации

и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье – заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное протоколом № 24 наблюдательного совета ГАУЗ СО «СООД» от 09.10.2021г. и размещенное в Единой информационной системе в версии № 12 от 20.10.2021г.

30.12.2021г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32111013163 и аукционная документация на оказание услуг по техническому обслуживанию медицинских изделий.

Начальная (максимальная) цена договора 132 394 475, 00 руб.

Согласно первому доводу жалобы, данные заказчиком разъяснения документации, по мнению заявителя, вводят потенциальных участников закупки в заблуждение по причине того, что заказчик в указанных разъяснениях говорит о том, что описание объекта закупки предусматривает обновление имеющегося программного обеспечения (поставка и установление новых программных продуктов не предусмотрена), при этом, из текста закупочной документации следует необходимость поставки изделий медицинского назначения и установку новых программных продуктов.

Возражая относительно указанного довода, представители заказчика пояснили, что данные заказчиком разъяснения документации не противоречат её положениям: ни из указанных разъяснений, ни из текста аукционной документации не следует, что заказчику необходимо также осуществить поставку и установку программного обеспечения. На базе имеющегося уже у заказчика медицинского оборудования есть дополнительное программное обеспечение: по итогам проведения настоящей закупки заказчику нужно лишь активировать/установить/обновить уже имеющееся программное обеспечение.

Заслушав доводы представителей сторон, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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 (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

В соответствии с п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения:

3) предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

Согласно п. п. 11, 15 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

11) формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке;

15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

При этом, любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке (ч. 2 ст. 3.2 Положения о закупках).

В течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке (ч. 3 ст. 3.2 Положения о закупках).

Разъяснения положений документации о конкурентной закупке не должны изменять предмет закупки и существенные условия проекта договора (ч. 4 ст. 3.2 Закона о закупках).

Аналогичные нормы, касающиеся порядка предоставления разъяснений положений документации, содержатся в п. п. 89-31 Положения о закупках.

На основании п. 170 Положения о закупках аукционная документация разрабатывается и утверждается заказчиком, подлежит обязательному размещению в ЕИС посредством Региональной информационной системы одновременно с извещением об осуществлении закупки и должна содержать информацию, указанную в пункте 87 настоящего положения.

В силу пп. Пп. 11, 15 п. 87 Положения о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в ЕИС посредством Региональной информационной системы вместе с извещением об осуществлении закупки, а также на сайте электронной площадки, на котором будет проводиться закупка и включает в себя следующие сведения:

11) формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке;

15) описание предмета такой закупки в соответствии с пунктом 83 настоящего положения.

При описании в документации о закупке предмета закупки заказчик руководствуется следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описании предмета 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 влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ, в целях исполнения этими юридическими

лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами (п. 83 Положения о закупках).

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является оказание услуг по техническому обслуживанию медицинских изделий (п. 6 Информационной карты аукционной документации).

Из доводов жалобы следует, что заявитель оспаривает действия заказчика по включению в один лот разнородных объектов закупки по позициям п.п. 2.5, 18.5, 26.4, 37.4 п. 6.1 Описания объекта закупки, являющегося Приложением № 2 к документации.

Оспариваемые позиции имеют следующее содержание:

№ п/п	Наименование, объем работ	Количество, периодичность
2.5	<p>Обновление рабочей станции врача версии Volume Share 4.6 до уровня Volume Share 4.7 (hardware upgrade). Поставка комплекта обновления: - каталожный номер M81521KA – рабочая станция AW Volume Share 7 \ AW Workstation - каталожный номер M80281AA – мониторы для PC (2 шт.) - каталожный номер M81521XK – приложение 3D Suite с объемным рендерингом Volume Illumination - каталожный номер M81521ED – программное приложение Integrated Registration – Full Fusion Package - каталожный номер B79821WF – программное обеспечение Thoracic VCAR and Lung VCAR Package - каталожный номер M80501DV – Документация для рабочей станции AW - каталожный номер M81501PG – Набор кабелей для рабочей станции AW HP Workstation</p> <p>Мультимодальная рабочая станция для просмотра, сравнения и последующей обработки изображений, сочетающая простоту и широкие возможности обработки изображений. Мощное программное обеспечение оптимизировано в расчёте на использование преимуществ современной 64-битной архитектуры и многоядерной обработки информации, позволяющих реализовать качественно новый уровень эффективности.</p>	1 раз за весь период. В течение 10 дней с момента заявки Заказчика
18.5	<p>Модернизация рабочей станции врача (software upgrade) Xeleris 3.1 до версии 4 DR: — Пакет 4 DM SPECT- Приложение для работы с ЭКГ синхронизированными и несинхронизированными исследованиями — Пакет BPGS – равновесная вентрикулография — Пакет Q. Metrix – Приложение для количественной оценки накопления РФП в области интереса — H3901LN обновление 4DM-CT с 4DM-SPECT — H3901TW - ШИРОКОЭКРАННЫЙ ЖК-МОНИТОР XELERIS — H3900JZ - Кабели питания для подключения ПК и монитора для рабочей станции Xeleris 4 DR — Пакет H3901RH - X3.1 Cedars Suite- Пакеты программ для кардиоисследований Cedars Sinai — Пакет H3901P - BPGS- приложение для количественного анализа наборов данных для синхронизированных кардиоисследований кровяного депо и ОФЭКТ сердца — H3903EC - Приложение для количественного анализа наборов данных для синхронизированных кардиоисследований кровяного депо и ОФЭКТ Cedars Blood Pool Gated SPECT для Xeleris — S8390BF - Обновление X4 DR с версией X4.0/X3.1 (Z400) –Обновление аппаратной платформы и программного обеспечения системы Xeleris 4 DR — H3904AN - Q.Volumetrix-расширение возможности для сегментации и количественного анализа данных ОФЭКТ/КТ и ПТЭ/КТ — H3903CP – Программный пакет Volumetrix IR и Volumetrix 3D- Приложения для совмещения анатомических и функциональных изображений, а также получение трехмерной модели из полученного изображения — H3901NZ - Cedars ARG Lite- Автоматический генератор отчетов Cedars Sinai (ARG)</p>	Наличие. 1 раз за весь срок действия договора. В течение 60 дней с момента подписания Договора

	<p>— H3901TV - DICOM Программа для записи изображений на диск и последующего просмотра в формате DICOM- позволяет улучшить доступ к данным молекулярной визуализации при проведении общих и гибридных радионуклидных исследований в общем пользовательском интерфейсе Xeleris</p> <p>— H3903DX – 4DM SPECT for workstation – Программное приложение 4DM SPECT для рабочей станции</p> <p>— H3903DM - X4 Q.Lung SPECT/CT- Приложение для ОФЭКТ/КТ легких X4 Q.Lung SPECT/CT</p>	
26.4	<p>Обновление рабочей станции до Seno Iris Lite (S30351TP), которое включает:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1. ПО и лицензии Seno Iris Lite 2. Системный блок HP <ul style="list-style-type: none"> • Процессор intel Core • 16 ГБ оперативной памяти • Общая память 2 x 1 TB HDD • Оптический привод 8 x DVD +/- RW • Лицензионное ПО Windows 10 3. Интерфейс монитор 1 МП: <ul style="list-style-type: none"> • Диагональ 19 дюймов (48 см) • Разрешение 1280 x 1024 • Угол обзора 178 градусов • Контрастность 1000:1 • Яркость 250 Кд/кв. м. 4. 2 диагностических монитора высокого разрешения 5MP <ul style="list-style-type: none"> • Диагональ 21.3 дюйма (54 см) • Разрешение 2560 x 2048 • Угол обзора 178 градусов • Контрастность 1000:1 • Яркость 500 Кд/кв. м. <p>Маммографическая рабочая станция Seno Iris подходит для чтения прямых цифровых (DR) и оцифрованных (CR) изображений, получаемых на системах различных производителей, позволяя также просматривать оцифрованные изображения с пленки.</p> <p>Маммографическая рабочая станция Seno Iris Lite разработана для проведения первичного исследования – скрининга молочных желез, с помощью интерактивного управления мультимодальными изображениями в цифровом формате. Станция позволяет производить просмотр, обработку, анализ, пост-обработку и печать изображений, что облегчает работу с медицинскими изображениями.</p> <p>Маммографическая рабочая станция Seno Iris Lite облегчает доступ и работу с цифровыми мультимодальными изображениями, структурированными отчетами с помощью цифровых интерфейсов различных устройств хранения изображений с помощью стандарта DICOM.</p>	<p>1 раз за весь период. В течение 10 дней с момента заявки Заказчика</p>
37.4	<p>Обновление рабочей станции врача до версии IntelliSpace Portal IX Workstation.</p> <p>Поставка комплекта обновления:</p> <ul style="list-style-type: none"> • Системный блок в стандартном исполнении; • Процессор с тактовой частотой 3,2 ГГц; • Оперативная память 16 ГБ; • Жесткий диск объемом 1ТВ; • DVD-привод; • Дискретная видеокарта; • Два монитора диагональю 24 дюйма; • Клавиатура и мышь; • Операционная система: Windows. • ПО IntelliSpace Portal IX Workstation. <p>Возможности:</p> <p>Рабочая станция IntelliSpace Portal IX представляет собой комплексную платформу для экспертного анализа медицинских изображений, объединяющую все необходимые функции в едином решении. Рабочая станция предназначена для просмотра и обработки изображений КТ, МРТ и радионуклеидной диагностики и обеспечивает совместимость с диагностическим оборудованием различных производителей.</p>	<p>1 раз за весь период. В течение 10 дней с момента заявки Заказчика</p>

<p>IntelliSpace Portal IX предоставляет широкий набор клинических приложений под различные нозологии, которые позволяют:</p> <ul style="list-style-type: none"> • получать результат быстрее, чем обычные просмотрные рабочие станции для просмотра; • получать больше клинически значимой информации с одного исследования; • предоставлять информацию для смежных отделений, например, для проведения хирургического вмешательства, оценки эффективности терапии, и др. <p>Базовые функции. Просмотр DICOM изображений, полученных на оборудовании любых производителей: КТ, МРТ, ПЭТ/КТ, ОФЭКТ/КТ, УЗИ, Рентгеновское оборудование, Ангиографическое оборудование. Создание закладок для сохранения текущего результата и возможностью продолжить обработку изображения с сохраненного этапа в любое время. Создание и сохранение ключевых изображений. Объединение изображений: ПЭТ-КТ, ОФЭКТ-КТ, КТ-КТ, КТ-МРТ, МРТ-МРТ. 3-х мерная реконструкция изображения. Проекция максимальной интенсивности. Проекция минимальной интенсивности. Обзор слоев, включая региональное исследование и криволинейные MPR. Отображение костных структур относительно 3-х мерной реконструкции исследуемой анатомической области. Поддержка промышленных стандартов DICOM и IHE для интеграции с различными информационными системами, включая PACS, МИС, РИС. Просмотр изображений в режиме Виртуальная эндоскопия. Автоматическое удаление стола с изображений. Проведение стандартных измерений: <ul style="list-style-type: none"> • расстояний (в том числе по кривой); • углов; • оценка ROI/VOI; • площадей; • объемов. Подготовка макета пленки и печать изображений на DICOM совместимом принтере. Запись изображений на CD/DVD диски с программой просмотра. Средство работы с базой данных пациентов, позволяющее осуществлять поиск, сортировку, копирование, удаление, импорт и экспорт исследований.</p>	
--	--

По мнению подателя жалобы, из содержания вышеизложенного следует, что заказчику помимо технического обслуживания уже имеющегося программного обеспечения требуется также осуществить поставку комплекта обновления.

В ответ на запрос о даче разъяснений от 25.01.2022г. заказчик, отвечая на вопрос «установлены ли в настоящее время все перечисленные программные продукты на оборудовании Заказчика?», дал следующие пояснения:

«<...> Ввиду того, что программное обеспечение было поставлено в составе основных медицинских изделий, приобретение дополнительного программного обеспечения аукционная документация не предусматривает, а требуется активация/установка уже имеющегося программного обеспечения/ опций.

Версии программных обеспечений и опций указаны в техническом задании аукционной документации. Информация о регистрационных удостоверениях на медицинские изделия размещена в открытом доступе на сайте Росздравнадзора

Обновление программного обеспечения направлено на обеспечение исправлений функций, которые не работают должным образом, а также на улучшения программного обеспечения, и как следствие, увеличения срока полезного использования оборудования, находящегося в эксплуатации и Заказчика.

<...> По условиям документации закупка программного обеспечения не предусмотрена, установлено только оказание услуг по проведению необходимых модификаций. Таким образом, услуга заключается в проверке наличия программно-аппаратных обновлений и, при их наличии, установка и настройка <...>».

В ходе заседания Комиссии представитель заявителя пояснил, что он продолжает настаивать на том, что заказчиком (по смыслу текста документации) осуществляется, в том числе, закупка программного обеспечения.

Комиссия Свердловского УФАС России указанный довод заявителя находит необоснованным по следующим основаниям.

Исходя из вышеизложенных пунктов положений описания объекта закупки, являющегося Приложением № 2 к документации, следует, что заказчику необходимо оказать следующие виды услуг:

— «Обновление рабочей станции врача версии Volume Share 4.6 до уровня Volume Share 4.7 (hardware upgrade)» (п.п. 2.5);

- «Модернизация рабочей станции врача (software upgrade) Xeleris 3.1 до версии 4 DR» (п.п. 18.5);
- «Обновление рабочей станции до Seno Iris Lite (S30351TP)» (п.п. 26.4);
- «Обновление рабочей станции врача до версии IntelliSpace Portal IX Workstation» (п. 37.4).

Согласно п. 6 Описания объекта закупки, являющегося Приложением № 2 к документации, техническое обслуживание должно включать полный комплекс регламентированных нормативной, технической и эксплуатационной документацией мероприятий и операций по поддержанию и восстановлению работоспособности или исправности МИ при их использовании по назначению, предусмотренному изготовителем (производителем). (п. 3.8. ГОСТ)

В соответствии с вводной частью ГОСТ Р 57501-2017 «Национальный стандарт Российской Федерации. Техническое обслуживание медицинских изделий. Требования для государственных закупок» настоящий стандарт распространяется на услуги по ТО МИ, предназначенные для поддержания и восстановления работоспособности или исправности МИ при использовании по назначению, предусмотренному изготовителем (производителем).

Пунктом 3.8 ГОСТ Р 57501-2017 установлено, что техническое обслуживание; ТО – это комплекс регламентированных нормативной, технической и эксплуатационной документацией мероприятий и операций по **поддержанию и восстановлению работоспособности или исправности МИ** при их использовании по назначению, предусмотренному изготовителем (производителем).

В подразделе, содержащем требования по обновлению программного обеспечения и установке опций для МИ из перечня МИ, подлежащих ТО, приводят указания на события, являющиеся предпосылками для проведения модернизации и обновления программного обеспечения. В том случае, если на момент составления ТЗ, указание таких событий по какой-либо причине невозможно, в подразделе приводят требования по проведению обновления программного обеспечения и установке опций в случае необходимости с указанием периодичности проведения работ или максимально возможного количества обновлений программного обеспечения и установки опций за выбранный календарный период (месяц, год, срок действия договора и т.п.) (п. 5.6.2.5 ГОСТ Р 57501-2017).

Комиссией установлено, что столбцом № 2 «Количество, периодичность» таблицы, указанной в п. 6.1 Описания объекта закупки, являющегося Приложением № 2 к документации, предусмотрена периодичность оказания услуг (обновить 1 раз за весь период, модернизировать 1 раз за весь срок действия договора).

Таким образом, *обновление* программного обеспечения до какого-то определенного уровня/*модернизация* программного обеспечения до какого-то определенного уровня уже предполагает, что заказчиком в данных торгах не закупается само программное обеспечение; требуется обновить уже имеющееся программное обеспечение заказчика в рамках действующего регистрационного удостоверения.

Указание же по некоторым позициям словосочетаний «поставка комплекта обновления» (п.п. 2.5, 37.4) входит в определенное наименование подлежащих выполнению работ («обновление рабочей станции врача») и не свидетельствует о необходимости дополнительного приобретения программного обеспечения для его использования для нужд заказчика в рамках исполнения победителем аукциона взятых на себя обязательств.

Более того, на данное обстоятельство (отсутствие необходимости поставки программного обеспечения) также указывает данное заказчиком разъяснение, которое не находится в противоречии с положениями аукционной документации.

Согласно п. 4 ч. 6 ст. 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалоба на акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей (далее – жалоба), подается в письменной форме в антимонопольный орган и должна содержать:

4) указание на обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, на нормативный правовой акт, устанавливающий порядок осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации проекта по строительству, а также соответствующие доводы.

Между тем, заявителем в своей жалобе не указаны конкретные нормы законодательства о закупках, которые были нарушены заказчиком при проведении данной закупки.

Таким образом, Комиссией Свердловского УФАС России данный довод, касающийся необходимости, в том числе, поставки программного обеспечения, был признан необоснованным.

В соответствии со вторым доводом жалобы, общество «ЕДС ГРУПП» считает, что установление требования о поставке программного обеспечения в рамках услуг по техническому обслуживанию медицинской техники ограничивает круг потенциальных участников закупки. Указанное нарушение проявляется в том, что для того, чтобы принять участие в настоящей закупке участник должен получить соответствующие разрешительные документы у правообладателя — ООО «Филипс». Согласно ответу представителя партнера/дистрибьютера данного правообладателя — ООО «Первая медицинская компания», на запрос заявителя о предоставлении коммерческих предложений было указано следующее:

«К сожалению, не сможем предоставить коммерческие предложения по Вашему запросу на поставку рабочей станции, так как данный проект забронирован за другим партнером Phillips».

В соответствии с пп. 2 п. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса РФ (далее — ГК РФ) результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются:

2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ).

Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное (п. 1 ст. 1229 ГК РФ).

Согласно абз. 2 п. 1 ст. 1229 ГК РФ правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

В силу ст. 1261 ГК РФ авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы. Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

По смыслу ст. 1266 ГК РФ внесение изменений в программу для ЭВМ должно сопровождаться получением пользователем дополнительного согласия правообладателя на внесение таких изменений.

Однако, как уже было ранее установлено Комиссией, по результатам проведения настоящей закупки исполнителю не нужно будет поставлять программное обеспечение либо же вносить в него какие-либо изменения, т.е. производить определенные манипуляции, как на то указывает в своей жалобе заявитель.

Также, согласно п. 1.1 проекта договора предметом исполнения в результате сделки будет являться оказание услуги по техническому обслуживанию медицинских изделий (в соответствии с Приложением № 1), что также указывает на отсутствие поставки программного обеспечения, а, следовательно, и на отсутствие необходимости получения разрешительных документов у правообладателя.

В связи с чем, указанный довод заявителя не находит своего подтверждения.

На основании всего вышеизложенного, жалоба ООО «ЕДС ГРУПП» была признана Комиссией Свердловского УФАС России необоснованной.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «ЕДС ГРУПП» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Свердловский областной онкологический диспансер» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Свердловский областной онкологический диспансер», закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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

*