



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-4058/2022

г. Екатеринбург

15.12.2022 г.

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 12-30 при участии представителей:

– заявителя в лице ООО «АПРО» – *

– в отсутствие представителей заказчика в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Тавдинская центральная районная больница», уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «АПРО» (вх. № 14286-ЭП/22 от 09.12.2022 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Тавдинская центральная районная больница» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на автоматизированное рабочее место врача-рентгенолога с пакетом прикладных программ для анализа изображений (извещение № 32211919602), в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба жалобы ООО «АПРО» (вх. № 14286-ЭП/22 от 09.12.2022 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Тавдинская центральная районная больница» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на автоматизированное рабочее место врача-рентгенолога с пакетом прикладных программ для анализа изображений (извещение № 32211919602), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что закупочная документация составлена с нарушениями норм Закона о закупках.

Представитель заказчика в письменных пояснениях по обстоятельствам дела с доводами, изложенными в жалобе, согласился частично, пояснил, что изменения будут внесены в закупочную документацию при повторном размещении документации.

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 установленного 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 по тексту – 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 решением Наблюдательным советом ГАУЗ СО «Тавдинская ЦРБ» (решение № б/н от 13.09.2022 г.) и размещенное в единой информационной системе в редакции № 12 от 15.09.2022 г.

05.12.2022 г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32211919602 и закупочная документация на автоматизированное рабочее место врача-рентгенолога с пакетом прикладных программ для анализа изображений.

Начальная (максимальная) цена договора 1 566 666.67 руб.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, следующим принципом: информационная открытость закупки (п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

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 силу п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указано, в том числе, описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

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

3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик;

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

На основании ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться 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 случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

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

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

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) 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 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

При осуществлении конкурентной закупки, конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, согласно п. 73 раздела 10 «Конкурентные способы закупки» Положения о закупках, в ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом № 223-ФЗ, размещается информация о закупке в соответствии с пунктом 5 настоящего положения.

Согласно п. 75 раздела 10 «Конкурентные способы закупки» Положения о закупках, при описании в документации о закупке, в том числе участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 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 описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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 № 223-ФЗ, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Частью II «Описание объекта закупки» закупочной документации определены требования к функциональным и качественным характеристикам, потребительским свойствам приобретаемого товара:

№	Наименование показателя	Содержание (значение) показателя	Комплекс программ для визуализации, обработки, архивирования и экспорта медицинских изображений и данных «ЛИНС Махаон» Рабочая станция врача» по ТУ 9442-233-38226244-2015 с принадлежностью. Вариант исполнения: ЛИНС Махаон Рабочая станция врача: Томография 3D или эквивалент
1	Диагностический монитор, шт.	Не менее 2	2 шт. WIDE CX30N (ПУ от 03.08.2021 года № РЗН 2021/14952)
1.3	Угол обзора по горизонтали, градус	≥ 178	Наличие
1.4	Угол обзора по вертикали, градус	≥ 178	Наличие
1.5	Тип матрицы	IPS	Наличие
1.6	Формат изображения	16:9	Наличие
1.7	Разрешение экрана	1920 x 1080	Наличие

Часть 6.1. статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»:

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

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком...>».

Комиссией установлено, что описание объекта закупки содержит указание на товарный знак приобретаемого по результатам закупки комплекса программ для визуализации, обработки, архивирования и экспорта медицинских изображений и данных «ЛИНС Махаон» со ссылкой в качестве обоснования на несовместимость товара на который размещается другой товарный знак, и необходимость обеспечения взаимодействия такого товара с товарами, используемыми заказчиком. При этом, заказчиком указана возможность поставки товара с эквивалентными характеристиками, что противоречит требованиям п. 15 ч. 10 ст. 4, ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Вместе с этим, Комиссия отмечает, что, исходя из требований Технического задания, невозможно однозначно определить потребность заказчика в приобретаемом товаре, а также необходимость предоставления участником закупки конкретных показателей, например: «Угол обзора по горизонтали, градус ≥ 178 » или «Угол обзора по горизонтали, градус – наличие». Данное обстоятельство не позволяет участникам закупки корректно заполнить заявку на участие в рассматриваемом аукционе.

В данных действиях заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

В жалобе ООО «АПРО», согласно второму доводу, содержится информация о неправомерности действий Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Тавдинская центральная районная больница» в части определения требований к заявке участников электронного аукциона: автоматизированное рабочее место врача-рентгенолога с пакетом прикладных программ для анализа изображений, выступающее предметом закупки, образует самостоятельный предмет гражданско-правового договора (лицензионного), ввиду чего указание заказчика на необходимость предоставления конкретных характеристик товара, является излишним и противоречит требованиям Закона о закупках.

В соответствии с ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 9) требования к участникам такой закупки.

На основании п. 63 Положения о закупках, при осуществлении конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов:

10) предложение участника закупки в отношении предмета закупки;

11) копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данным товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о закупке. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром;

12) наименование страны происхождения поставляемого товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), документ, подтверждающий страну происхождения товара, предусмотренный актом Правительства Российской Федерации, принятым в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ.

Пунктом 13.1 части I «Общая часть» закупочной документации установлены требования к содержанию, составу первой части заявки, а именно:

- согласие участника аукциона в электронной форме на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией об аукционе в электронной форме и проектом договора;
- наименование страны происхождения товара;
- конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (при наличии).

В первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме не допускается указание сведений об участнике закупки, подавшем заявку на участие в таком аукционе, а также сведений о предлагаемой таким участником закупки цене договора, расходах на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ.

В случае указания в первой части заявки участника закупки сведений о таком участнике закупки и (или) предлагаемой им цене договора, и (или) расходах на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ такая заявка подлежит отклонению.

Заявка на участие в аукционе в электронной форме может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, образец (пробу) товара, закупка которого осуществляется.

Заслушав пояснения представителей сторон, изучив представленные материалы дела, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы на основании нижеследующего:

В силу пункта 3 части 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ГК РФ) программное обеспечение является результатом интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственностью, охраняемой законом) и относится к объектам авторских прав. Таким образом, предмет закупки – право неисключительного пользования программным обеспечением в соответствии с нормами гражданского законодательства не относится ни к товару, ни к услуге. При этом программное обеспечение само по себе является продуктом, содержащим конкретные технические характеристики, влияющие на результат его использования.

Согласно позиции сторон, озвученной в рамках рассмотрения жалобы по существу, а также информации, представленной к материалам дела, предметом закупки выступает не само программное обеспечение, а услуга по предоставлению (передаче) прав использования программного обеспечения (простая/неисключительная лицензия) для анализа изображений. Следовательно, определение заказчиком требований к составу заявки в части необходимости предоставления информации о стране происхождения товара (специализированное программное обеспечение для автоматизированного рабочего места), а также указания в составе заявки конкретных характеристик товара (специализированное программное обеспечение для автоматизированного рабочего места) противоречит п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

Комиссия отмечает, что заказчик вправе установить в закупочной документации конкретные показатели программного обеспечения, права на использования которого выступают предметом заключаемого по результатам закупки договора, без предъявления требований к указанию вышеуказанных характеристик в составе заявки. В случае проведения процедуры с аналогичным объектом закупки (услуга по предоставлению (передаче) прав использования программного обеспечения), положениями Закона о закупках предусмотрена обязанность к предоставлению документа, в соответствии с которым участник закупки выражает согласие на передачу исключительных прав, оказание услуг на условиях, предусмотренных извещением электронного аукциона.

В данных действиях заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Вместе с этим, Комиссией установлено, что согласно предмету проводимой закупки, победителем должна быть осуществлена поставка программного обеспечения, предназначенного для просмотра, обработки, передачи и хранения медицинских изображений. Поставка программного обеспечения предполагает передачу на него прав (исключительных или неисключительных) на основании лицензионного договора или соглашения, в котором обозначаются существенные условия, такие как объем прав, территория действия передаваемых прав, возможность передачи прав третьим лицам. При этом, заказчиком в нарушение п. 3 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в закупочной документации не установлена ссылка на требование о передаче прав по поставляемому программному обеспечению. Данный факт заказчиком не оспаривается.

В данных действиях заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

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 «АПРО» признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Тавдинская центральная районная больница» выявлено нарушение п. 3 ч. 10 ст. 4, п. 15 ч. 10 ст. 4, ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 1 ст. 3, п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.
3. Заказчику в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Тавдинская центральная районная больница» оператору электронной площадки выдать предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.
4. Обязать заказчика обеспечить явку должностного лица, подготовившего и разместившего закупочную документацию в единой информационной системе по закупке № 32211919602, с документами, закрепляющими за данным лицом служебную обязанность по совершению таких действий на составление протокола об административном правонарушении по адресу: г. Екатеринбург, ул. 8 марта, 5/Химиков, 3, 4 этаж с объяснением по факту выявленного нарушения _____ 20__ г. в _____.

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

Председатель Комиссии

*

*

Члены Комиссии

*



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПРЕДПИСАНИЕ № 066/01/18.1-4058/2022

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки

г. Екатеринбург

15.12.2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организаторов торгов в составе:

*

на основании решения № 066/01/18.1-4058/2022 от 15.12.2022 г.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Тавдинская центральная районная больница» **в срок до 20 января 2023 года** устранить нарушения Закона о закупках, установленные решением № 066/01/18.1-4058/2022 от 15.12.2022 г. путем отзыва карточки договора (если такая была направлена), отмены составленных в ходе проведения закупки протоколов (извещение № 32211919602), внесения изменений в закупочную документацию в части выявленных нарушений, продления срока подачи заявок и завершения процедуры закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупках.

2. Оператору электронной торговой площадки, единой информационной системе в сфере закупок обеспечить исполнение пункта 1 настоящего предписания.

3. Заказчику в лице Государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Тавдинская центральная районная больница» в срок до 30 января 2023 года представить в Свердловское УФАС России подтверждение исполнения п. 1 настоящего предписания, а также по электронной почте: to66@fas.gov.ru.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Настоящее Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*