

Жалоба на действия Заказчика
При проведении закупки в рамках действия Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011
г.

Заявитель: ООО «АПРО»

Адрес местонахождения: 192286, Санкт-Петербург, пер. Альпийский, д. 32,
лит. А, 2Н нежилое помещение 22
ИНН 7842139158
КПП 784101001
ОГРН 1177847253814

Заказчик: ПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ГАЗПРОМ"

Место нахождения
117420, ГОРОД МОСКВА, УЛИЦА НАМЁТКИНА, дом ДОМ 16

Адрес электронной площадки в информационно - телекоммуникационной сети
«Интернет» <http://etpgaz.gazprombank.ru>

Наименование закупки: Поставка комплекса программно-аппаратного для получения, диагностики, архивирования и передачи медицинских изображений и данных для нужд ПАО "Газпром" (№ 0001/21/4.6/0024088/ПАО Газпром)

Способ определения поставщика: Открытый конкурентный отбор в электронной форме (Газпром).

Начальная (максимальная) цена контракта: 59 481 400,00 рублей.

Номер извещения в ЕИС: 32110156066

02 апреля 2021 года Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение 32110156066 о проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на поставку комплекса программно-аппаратного для получения, диагностики, архивирования и передачи медицинских изображений и данных для нужд ПАО "Газпром" (№ 0001/21/4.6/0024088/ПАО Газпром).

Считаем, что указанная закупка проводится с нарушением требований действующего законодательства, нарушает права и законные интересы участников закупки.

1. В соответствии ч. 1 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 г. (далее – 223-ФЗ) при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2007 г. при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с ч. 6.1. ст. 3 223-ФЗ 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 описание 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:

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.

Так, полагаем, что Заказчик устанавливает требования к составу заявки (которые одномерно по сути являются требованиями к товару), ограничивающие количество участников закупки:

П. 4.4.9. документации о закупке предусмотрено, что *дополнительный перечень документов, в случае их необходимости, указан Приложении 2 «Техническая часть».*

Согласно п. 3.1. Технического задания

Требования к сертификации Товара

Оборудование должно быть сертифицировано.

Сертификаты представляемые в составе Заявки:

- *сертификат соответствия СДС ИНТЕРГАЗСЕРТ на конкретный или типовой вид товара (при наличии);*
- *документ, подтверждающий возможность применения товара на опасных производственных объектах.*

Полагаем установление требования о наличии у товара документа, подтверждающего возможность применения его на опасных производственных объектах излишним и неопределенным.

Так, в соответствии с Приложением 1 к Федеральному закону №116-ФЗ от 21.07.1997 г. «О промышленной безопасности опасных производственных объектов» к категории опасных производственных объектов относятся объекты, на которых:

1) получают, используются, перерабатываются, образуются, хранятся, транспортируются, уничтожаются в указанных в приложении 2 к настоящему Федеральному закону количествах опасные вещества следующих видов:

а) воспламеняющиеся вещества - газы, которые при нормальном давлении и в смеси с воздухом становятся воспламеняющимися и температура кипения которых при нормальном давлении составляет 20 градусов Цельсия или ниже;

б) окисляющие вещества - вещества, поддерживающие горение, вызывающие воспламенение и (или) способствующие воспламенению других веществ в результате окислительно-восстановительной экзотермической реакции;

в) горючие вещества - жидкости, газы, способные самовозгораться, а также возгораться от источника зажигания и самостоятельно гореть после его удаления;

г) взрывчатые вещества - вещества, которые при определенных видах внешнего воздействия способны на очень быстрое самораспространяющееся химическое превращение с выделением тепла и образованием газов;

д) токсичные вещества - вещества, способные при воздействии на живые организмы приводить к их гибели и имеющие следующие характеристики:

средняя смертельная доза при введении в желудок от 15 миллиграммов на килограмм до 200 миллиграммов на килограмм включительно;

средняя смертельная доза при нанесении на кожу от 50 миллиграммов на килограмм до 400 миллиграммов на килограмм включительно;

средняя смертельная концентрация в воздухе от 0,5 миллиграмма на литр до 2 миллиграммов на литр включительно;

е) высокотоксичные вещества - вещества, способные при воздействии на живые организмы приводить к их гибели и имеющие следующие характеристики:

средняя смертельная доза при введении в желудок не более 15 миллиграммов на килограмм;

средняя смертельная доза при нанесении на кожу не более 50 миллиграммов на килограмм;

средняя смертельная концентрация в воздухе не более 0,5 миллиграмма на литр;

ж) вещества, представляющие опасность для окружающей среды, - вещества, характеризующиеся в водной среде следующими показателями острой токсичности:

средняя смертельная доза при ингаляционном воздействии на рыбу в течение 96 часов не более 10 миллиграммов на литр;

средняя концентрация яда, вызывающая определенный эффект при воздействии на дафнии в течение 48 часов, не более 10 миллиграммов на литр;

средняя ингибирующая концентрация при воздействии на водоросли в течение 72 часов не более 10 миллиграммов на литр;

2) используется оборудование, работающее под избыточным давлением более 0,07 мегапаскаля:

а) пара, газа (в газообразном, сжиженном состоянии);

б) воды при температуре нагрева более 115 градусов Цельсия;

в) иных жидкостей при температуре, превышающей температуру их кипения при избыточном давлении 0,07 мегапаскаля;

3) используются стационарно установленные грузоподъемные механизмы (за исключением лифтов, подъемных платформ для инвалидов), эскалаторы в метрополитенах, канатные дороги, фуникулеры;

4) получают, транспортируются, используются расплавы черных и цветных металлов, сплавы на основе этих расплавов с применением оборудования, рассчитанного на максимальное количество расплава 500 килограммов и более;

5) ведутся горные работы (за исключением добычи общераспространенных полезных ископаемых и разработки россыпных месторождений полезных ископаемых, осуществляемых открытым способом без применения взрывных работ), работы по обогащению полезных ископаемых;

б) осуществляется хранение или переработка растительного сырья, в процессе которых образуются взрывоопасные пылевоздушные смеси, способные самовозгораться, возгораться от источника зажигания и самостоятельно гореть после его удаления, а также осуществляется хранение зерна, продуктов его переработки и комбикормового сырья, склонных к самосогреванию и самовозгоранию.

К опасным производственным объектам не относятся:

объекты электросетевого хозяйства;

работающие под давлением природного газа или сжиженного углеводородного газа до 0,005 мегапаскаля включительно сети газораспределения и сети газопотребления.

Согласно документации о закупке, программно-аппаратный комплекс поставляется для нужд отраслевого клинико-диагностического центра ПАО «Газпром». Очевидно, что данное учреждение опасным производственным объектом не является, и для каких целей Заказчику необходим программно-аппаратный комплекс, который имеет некий документ (не поименованный в документации), который подтверждает возможность применения его на опасных производственных объектах – совершенно не ясно.

Более того, Заказчик не уточняет, какой именно это должен быть документ, таким образом, требования Заказчика не только неконкретны, но и незаконны.

1.1. Описание объекта закупки содержится в Техническом задании и приложениях к нему. Так, приложение к Таблица А содержит в себе характеристики поставляемого программно-

аппаратного комплекса, однако, не содержит характеристик программного обеспечения, достаточных для определения потребности Заказчика: отсутствует информация о совместимости с программным обеспечением Заказчика, отсутствует полный функционал требуемого программного обеспечения, требования к интерфейсу, в связи с чем не представляется возможным сформировать предложение.

2. В соответствии с ч. 5.2. 223-ФЗ при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, в договор при его заключении включается информация о стране происхождения товара.

Указанная информация Заказчиком в проект договора не включена. Ни законодательством, ни положением о закупке для нужд Заказчика не предусмотрено изменение условий проекта договора в данной части.

3. В соответствии со ст. 1226 ГК РФ на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

В соответствии со ст. 1227 ГК РФ интеллектуальные права не зависят от права собственности и иных вещных прав на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи, за исключением случая, предусмотренного абзацем вторым пункта 1 статьи 1291 настоящего Кодекса.

К интеллектуальным правам не применяются положения раздела II настоящего Кодекса, если иное не установлено правилами настоящего раздела.

В соответствии с п. 1 ст. 1235 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

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.

При системном толковании приведенных норм, в отношении объекта рассматриваемой закупки можно сделать выводы:

- 1) лицензионный (сублицензионный) договор – договор о передаче права, которое отделено от материального носителя программного обеспечения.
- 2) Предмет лицензионного договора – право, которое не является объектом вещного права.
- 3) Материальный носитель – объект вещного права, на котором записано программное обеспечение, но не само право. Право записать на материальный носитель невозможно.
- 4) Источник наличия лицензионного права у стороны – лицензионный договор.

Учитывая, что предметом закупки предусмотрена поставка программно-аппаратного комплекса с предустановленным программным обеспечением, Заказчик обязан был установить в проекте договора условия предоставления прав на такое программное обеспечение, чего не было сделано. Отсутствие указанных условий нарушает наши права и законные интересы, как правообладателя программного обеспечения.

Таким образом, считаем, что при совокупности нарушений Заказчику надлежит внести изменения в документацию о закупке.

На основании вышеизложенного, просим:

1. Признать настоящую жалобу обоснованной.
2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.
3. Провести заседание в формате видеоконференцсвязи.

Приложения:

- 1) Свидетельство о государственной регистрации юридического лица – заявителя.
- 2) *Документ, подтверждающий полномочия заявителя.*

Генеральный директор ООО «АПРО»