



Общество с Ограниченной Ответственностью «ПРОМЕДСЕРВИС»

ИНН: 7202260090

КПП: 720301001

625026, Тюменская область

г.Тюмень, ул.Мельникайте,

д.106, оф.409.

Тел. +7 (9044) 96-01- 47 e-mail: promedservice72@gmail.com

Исх. № 30

дата: 27.02.2017г.

Куда: Управление Федеральной антимонопольной службы

по Ямало-Ненецкому автономному округу

629001, Тюменская область, ЯНАО,

г. Салехард, ул. Губкина, 13

От кого: Общество с ограниченной

ответственностью «ПРОМЕДСЕРВИС» (ООО «ПРОМЕДСЕРВИС»)

625026, Тюменская область,

г. Тюмень, ул. Мельникайте, 106, оф. 409

Жалоба на действия заказчика

по электронному аукциону № 0190200000316014280.

1. Заказчик: Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Ямало-Ненецкого автономного округа «Надымская центральная районная больница», адрес: Ямало-Ненецкий автономный округ, г.Надым, ул. Сенькина, 2., тел. (3499) 59-71-25, E-mail: Jukova-ea@nadym.yamalzdruv.ru.

2. Участник размещения заказа (заявитель): ООО «ПРОМЕДСЕРВИС», ИНН: 7202260090. Адрес: 625026, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Мельникайте, 106, оф. 409; телефон: (9044) 960147; e-mail: promedservice72@gmail.com; контактное лицо: Сотников Валерий Павлович.

3. Адрес официального сайта на котором размещена информация о закупке: www.zakupki.gov.ru

Номер извещения: № 0190200000316014280.

Наименование аукциона: Оказание услуг по сервисному техническому обслуживанию спирального компьютерного томографа «Siemens Somatom Emotion 16».

4. Обжалуемые действия: Отказ Заказчика от заключения гражданско-правового договора с победителем электронного аукциона - обществом ограниченной ответственностью «ПРОМЕДСЕРВИС».

Доводы жалобы:

На официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок 17.02.2017 года Заказчиком размещен протокол об отказе от заключения гражданско-правового договора (далее по тексту – договор) с победителем электронного аукциона № 0190200000316014280 - обществом ограниченной ответственностью «ПРОМЕДСЕРВИС».

В протоколе указано, что основанием для отказа от заключения договора послужило то, что ООО «ПРОМЕДСЕРВИС» не выполнило условие, предусмотренное документацией об электронном аукционе, а именно: не предоставило лицензионное соглашение на право использования сервисного программного обеспечения при подписании контракта, и, нарушило требование п.8 ч. 2 ст.31 ФЗ от 05.04.2013г.№44-ФЗ.

Между тем, Заказчиком при принятии решения об отказе от заключения договора, не учтено следующее:

В соответствии с п.8 ч.1 ст. 31 ФЗ от 05.04.2013г.№44-ФЗ, Заказчик при осуществлении закупки устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

8. Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

Объектом закупки по аукциону является оказание услуг по сервисному **техническому обслуживанию** спирального компьютерного томографа «Siemens Somatom Emotion 16».

Одним из основных документов, регулирующих деятельность по техническому обслуживанию медицинской техники, являются Методические рекомендации «Техническое обслуживание медицинской техники», введенные в действие письмом МЗ РФ от 27.03.2003г. №293-22/233 (далее – Методические рекомендации).

Согласно пункту 5.2 Методических рекомендаций, к видам работ по техническому обслуживанию медицинской техники, отнесены:

- ввод в эксплуатацию;
- контроль технического состояния;
- периодическое и текущее техническое обслуживание;
- текущий ремонт.

Разделом 2 «Термины и определения» указанных рекомендаций установлено, что:

Техническое обслуживание медицинской техники – комплекс регламентированных нормативной и эксплуатационной документацией мероприятий и операций по поддержанию и восстановлению исправности и работоспособности медицинской техники при ее использовании по назначению, а также при хранении и транспортировании.

Результатом технического обслуживания является поддержание и восстановление работоспособности медицинской техники на первоначальном уровне, а не улучшение его технических характеристик по сравнению с первоначальными, что является модернизацией, и не входит в объем техобслуживания.

Таким образом, предмет договора по аукциону - оказание услуги по техническому обслуживанию медицинской техники, никаким образом не предполагает возникновение у Заказчика прав на результаты интеллектуальной деятельности, т.к. в процессе оказания услуги Исполнителем не создаются новые объекты интеллектуальных прав.

Согласно регистрационному удостоверению № ФСЗ 2007/00787 от 26 декабря 2007 года, выданному Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития, на томограф, техническое обслуживание которого является предметом договора, он состоит из:

Томограф рентгеновский компьютерный SOMATOM Emotion 16 с принадлежностями:

I. Томограф рентгеновский компьютерный SOMATOM Emotion 16:

5. Компьютерная система: модули управления сканированием, реконструкции скоростной графики и анализа изображений.

8. Базовое системное и прикладное программное обеспечение синго.

9. Программное обеспечение для трехмерной постобработки

10. Программное обеспечение для проведения КТ ангиографии

11. Программное обеспечение для редактирования объемов.

12. Программное обеспечение для трехмерного цветного представления анатомических объемов.

13. Программное обеспечение для прямой реконструкции срезов в произвольной ориентации из проекционных данных.

14. Программно-аппаратный модуль для модуляции тока на трубке в процессе сканирования.

Принадлежности:

8. Программно-аппаратный пакет для проведения сканирования для передачи данных для планирования лучевой терапии.

11. Программное обеспечение для расширения стандартного поля обзора.

12. Программно-аппаратный пакет для ЭКГ-синхронизированного сбора данных.

15. Программно-аппаратный пакет для синхронизации работы автоматического шприца с основной консолью.

17. Программно-аппаратный пакет для сканирования с респираторной синхронизацией.

19. Программно-аппаратный пакет для проведения интервенций под контролем компьютерного томографа.

26. Программное обеспечение для авторизации прав доступа к системе.

27. Программное обеспечение для количественной оценки степени обезызвествления коронарных сосудов.

28. Программное обеспечение для количественной оценки степени деминерализации костной ткани.

30. Программное обеспечение для реконструкции параксиальных срезов полости рта.

31. Программное обеспечение для количественной оценки плотности паренхимы легких.

32. Программное обеспечение для количественной оценки перфузии головного мозга.

33. Программное обеспечение для трехмерного отображения и количественной оценки зоны нарушения перфузии головного мозга.

34. Программное обеспечение для проведения прямой КТ ангиографии.

35. Программное обеспечение для подготовки и передачи данных для работы с пакетом прямой КТ ангиографии.

36. Программное обеспечение для количественной оценки перфузии внутренних органов.

37. Программное обеспечение для совмещения мультимодальных изображений.

38. Программное обеспечение для виртуальной эндоскопии.

39. Программное обеспечение для синхронизации спирального сканирования с прибытием контрастного вещества.

40. Программное обеспечение для систематизации данных пациента.

41. Программное обеспечение для комплексной диагностики в онкологии (поиск метастазов, стадирование, оценка эффективности лечения).

42. Программное обеспечение для проведения виртуальной колонографии.

43. Программное обеспечение для автоматического поиска новообразований в толстом кишечнике.

44. Программное обеспечение для интерактивного трехмерного просмотра анатомических объемов в реальном масштабе времени.

45. Программное обеспечение для количественной оценки сосудистых структур.

46. Программное обеспечение для количественной оценки паренхимы легких в случае острых обструктивных заболеваний.

47. Программное обеспечение для удаленного доступа к системе и проведения консультаций в режиме реального времени.

48. Программное обеспечение для комплексной диагностики в кардиологии.

49. Программное обеспечение для количественной оценки бляшек коронарных артерий.

50. Программное обеспечение для совещенной кардио диагностики изображений компьютерной томографии и ядерной медицины.

51. Программное обеспечение для автоматического поиска и количественной оценки тромбозмболии легочных артерий.

82. Программное обеспечение для расширения емкости хранения медицинских диагностических изображений.

84. Программное обеспечение для базовой трехмерной постобработки рабочей станции/сервера.

85. Программное обеспечение для расширенной трехмерной постобработки рабочей станции/сервера.

86. Программное обеспечение для сжатия графических файлов.

Как видно из регистрационного удостоверения, программное обеспечение уже установлено на компьютерном томографе, и Заказчик, при заключении контракта на поставку данного томографа, уже приобрел права на использование программного обеспечения.

Судебная практика устанавливает, что требование о наличии исключительных прав при осуществлении технического обслуживания в подобной ситуации фактически сводит на нет конкуренцию. Дело в том, что услуги по технической поддержке программ для электронных вычислительных машин являются вспомогательными услугами по отношению к установке ПО. Следовательно, обеспечение надежности функционирования программы для ЭВМ и предупреждение сбоев в работе системы не означают передачи исполнителю прав на программу (Постановление ФАС Уральского округа от 10 июня 2013 г. № Ф09-2121/13 по делу № А50-11517/2012). Соответственно, для оказания технической поддержки участнику закупки не требуется обладать исключительными правами или иметь лицензионный договор с правообладателем. Подобное требование со стороны заказчика неправомерно ограничивает доступ к участию в госзакупке и предоставляет необоснованные преимущества участникам, обладающим исключительными правами на ПО.

Дополнительным аргументом в пользу неправомерности установления такого требования служит тот факт, что осуществление сопровождения программных продуктов не относится к использованию произведения. Следовательно, пользователями программного продукта являются лица, установившие и использующие его, которые обладают неисключительным правом на использование программы, а не лица, осуществляющие ее обслуживание. В связи с этим, например, специализированная компьютерная организация может осуществлять обслуживание программного комплекса и при отсутствии исключительных и неисключительных прав на объект интеллектуальной собственности (постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 3 декабря 2012 г. по делу № А56-27112/2012).

Общая идея, получившая закрепление в судебных решениях, заключается в том, что техническая поддержка и поддержание надежности функционирования программы не являются способами ее использования и не означают передачу исполнителю прав на данную программу, в связи с чем не являются нарушением исключительных прав (постановление ФАС Уральского округа от 10 июня 2013 г. № Ф09-2121/13 по делу № А50-11517/2012).

На основании изложенного, Заявитель считает, при таком предмете контракта как техническое обслуживание медицинской техники, не могут устанавливаться требования к участнику по п.8 ч.1 ст. 31 ФЗ от 05.04.2013г.№44-ФЗ, «**Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты**, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма»;

ПРОШУ:

1. Приостановить процедуру заключения контракта по аукциону № 0190200000316014280 со вторым участником.

2.Обязать Заказчика отменить протокол об отказе от заключения гражданско-правового договора с победителем электронного аукциона № 0190200000316014280 - обществом ограниченной ответственностью «ПРОМЕДСЕРВИС».

3. Обязать Заказчика заключить гражданско-правовой договор с победителем электронного аукциона № 0190200000316014280 - обществом ограниченной ответственностью «ПРОМЕДСЕРВИС»

Приложения:

1. Регистрационное удостоверение на аппарат;
2. Копия протокола общего собрания участников № 1 от 19.03.2014г.;

Генеральный директор



В.П. Сотников