

## **ВЫСШИЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

### **РАЗЪЯСНЕНИЯ ПОЛОЖЕНИЙ ДОКУМЕНТАЦИИ ОБ ОТКРЫТОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ ВАС-А-ИЗЗ-13 «ПРИСОЕДИНЕНИЕ ВЫСШЕГО АРБИТРАЖНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ К СИСТЕМЕ МЕЖВЕДОМСТВЕННОГО ЭЛЕКТРОННОГО ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ (ДАЛЕЕ – СМЭВ), РАЗРАБОТКА ЭЛЕКТРОННЫХ СЕРВИСОВ ДЛЯ ИНФОРМАЦИОННОГО ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ С ФССП РОССИИ, ПЕНСИОННЫМ ФОНДОМ РОССИИ, РОСРЕЕСТРОМ И ФЕДЕРАЛЬНЫМ КАЗНАЧЕЙСТВОМ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ ИНФРАСТРУКТУРЫ СМЭВ, ПОДКЛЮЧЕНИЕ К ЕДИНОЙ СИСТЕМЕ ИДЕНТИФИКАЦИИ И АУТЕНТИФИКАЦИИ И ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ УСИЛЕННОЙ КВАЛИФИЦИРОВАННОЙ ЭЛЕКТРОННОЙ ПОДПИСИ В ИНФОРМАЦИОННЫХ СИСТЕМАХ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»**

В соответствии со статьей 41.7 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Заказчик размещает разъяснение положений документации об открытом аукционе в электронной форме на поступивший запрос.

#### **Предмет запроса и разъяснения к нему:**

**Вопрос:** Разделом 3 Технической части аукционной документации установлено требование о том, что «Исполнитель и (или) привлекаемые соисполнители должны обладать исключительными правами на программные продукты, указанные в п. 1.6 настоящего ТЗ, либо правами на их модификацию для реализации п.2 настоящего ТЗ.». В соответствии с частью 2.1 ст.34 Закона № 94-ФЗ, государственному заказчику запрещается включать в аукционную документацию требования к исполнителю услуг, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена Федеральным законом № 94-ФЗ. В силу части 2 ст.11 Закона № 94-ФЗ при размещении заказа путем проведения торгов заказчик вправе установить требование об обладании участником размещения заказа исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, но только в том случае, если в связи с исполнением государственного контракта заказчик приобретает права на соответствующие объекты интеллектуальной собственности. По смыслу названной нормы государственный заказчик может установить требование об обладании участниками размещения заказа исключительными правами на программы для ЭВМ, баз данных, если в связи с исполнением государственного или муниципального контракта заказчик приобретает права на указанные программные продукты. При этом, права на информационные системы, перечисленные в п.6.1. Технической части аукционной документации уже приобретены Заказчиком в виде простой неисключительной лицензии на основании контрактов по разработке указанных систем. Исключительные права на информационные системы, указанные в п.6.1. Технической части аукционной документации принадлежат разработчикам этих систем: ЗАО «Информационная компания «Кодекс», ЗАО «КРОК инкорпорейтед», ЗАО «Право.ру». Согласно ст. 1270 ГК РФ, права на работы по

модификации информационных систем принадлежат исключительно разработчику/правообладателю. В 2011-2013 годах работы по модернизации, модификации и технической поддержке информационных систем, указанных в п.6.1. Технической части аукционной документации производились преимущественно вышеперечисленными правообладателями на основании государственных контрактов. Согласно части 3.1 ст.34 Закона № 94-ФЗ аукционная документация не может содержать требований к информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа. Вместе с тем, частью 1 ст.17 Закона № 135-ФЗ запрещаются действия, которые при проведении торгов приводят или могут привести к ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах. Частью 2 ст.17 Закона № 135-ФЗ запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах. Являясь участником размещения заказа считаем, что наши права и законные интересы нарушены тем, что положения аукционной документации ограничивают доступ к участию в открытом аукционе, а действия Заказчика приводят к созданию преимущественных условий участия в торгах вышеуказанных правообладателей исключительных прав информационных систем. На основании изложенного просим: 1. в целях приведения аукционной документации в соответствие с требованиями Закона № 94-ФЗ и Закона № 135-ФЗ внести соответствующие изменения в аукционную документацию, либо 2. разъяснить: - какими нормами федерального законодательства обоснованы действия заказчика по включению в аукционную документацию требования о наличии у исполнителя и/или соисполнителей исключительных прав на программные продукты, указанные в п.6.1. Технической части аукционной документации; - каким образом требование аукционной документации о наличии исключительных прав согласовывается с нормами Закона № 94-ФЗ и Закона № 135-ФЗ.

**Ответ:** Открытый аукцион в электронной форме «Присоединение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации к системе межведомственного электронного взаимодействия (далее – СМЭВ), разработка электронных сервисов для информационного взаимодействия с ФССП России, Пенсионным фондом России, Росреестром и Федеральным казначейством с использованием инфраструктуры СМЭВ, подключение к единой системе идентификации и аутентификации и обеспечение использования усиленной квалифицированной электронной подписи в информационных системах арбитражных судов Российской Федерации» носит интеграционный характер.

Требование раздела 3 Технической части аукционной документации о том, что Исполнитель и (или) привлекаемые соисполнители должны обладать исключительными правами на программные продукты либо правами на их модификацию, не ограничивает доступ участника размещения заказа к участию в открытом аукционе. Однако, поскольку в технических требованиях предусмотрена доработка информационных систем и

разработанное программное обеспечение должно являться их неотъемлемой составляющей, то и исключительные права должны по-прежнему принадлежать разработчикам систем. Таким образом, предполагается, что исполнителем работ по контракту должен выступить системный интегратор, который при заключении контракта должен либо приобрести исключительные права у разработчиков программных продуктов для их модернизации, либо привлечь их в качестве соисполнителей на основании п.8.14 Информационной карты аукциона в электронной форме для реализации требований технической части аукционной документации.

Кроме того, поскольку в связи с исполнением государственного контракта заказчик не приобретает права на объекты интеллектуальной собственности, то требование части 2 ст.11 Закона № 94-ФЗ обладания участником размещения заказа исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности не установлено.

В связи с этим правообладатели исключительных прав на информационные системы: ЗАО «Информационная компания «Кодекс», ЗАО «КРОК инкорпорейтед», ЗАО «Право.ру», - преимущественных условий для участия в торгах не имеют.

Следует отметить, что в аукционной документации не усматриваются действия, предусмотренные частью 1 ст.17 Закона № 135-ФЗ, которые при проведении торгов приводят или могут привести к ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, ограничение доступа к участию в торгах отсутствует и, соответственно, права и законные интересы участников размещения заказа не нарушены.

Исходя из изложенного следует, что аукционная документация не противоречит нормам Федеральных законов № 94-ФЗ и № 135-ФЗ и основания внесения изменений в аукционную документацию отсутствуют.

Начальник Управления информатизации и связи  
Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

 И.С. Соловьев