

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-326/24

02 июля 2024 года Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> ;

с участием представителей СПб ГКУ «Управление заказчика» (далее — Организатор торгов), АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» (далее – Заказчик) и ООО "Гелион" (далее – Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (вх. №15234-ЭП/24 от 11.06.2024) ООО "Гелион" на действия АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558, далее - Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

30 мая 2024 года на сайте ЭТП АО «Сбербанк-АСТ» в сети Интернет было опубликовано извещение №4444/4.6.16-558 о проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район)

(далее – Извещение), включая документацию о Закупке (далее - Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг АО "Теплосеть Санкт-Петербурга", версия 30 от 03.04.2023 (далее – Положение о закупках), на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	99 053 000,38 руб. (без учета НДС)
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	30.05.24
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	05.06.2024 в 12:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	19.06.24
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	Электронная площадка АО «Сбербанк-АСТ»

2. Доводы жалобы:

1) Заявитель оспаривает действия Заказчика по неправомерному выбору способом проведения Закупки открытых маркетинговых исследований, отмечая, что ни Документация, ни Извещение не содержат обоснования, по которому Закупка проводится неконкурентным способом;

2) По мнению Заявителя Заказчиком в Техническом задании Документации приведено ненадлежащее описание предмета Закупки, согласно которому в перечень работ входит передача лицензионного права доступа сотрудникам Заказчика (единая или не менее 28 рабочих мест одновременно) к программному обеспечению платформы

мониторинга INFRAPORT (или аналога), а также содержащее условие о том, что смонтированные акустические датчики должны быть полностью интегрированы в существующую Систему мониторинга состояния тепловых сетей и выполнять все функции, реализованные ранее, в частности сохранять работоспособность в точке контакта с трубой до 150°C (виброфон), внутри тепловой камеры до 60°C (логгер), в то время как «Виброфон» и «Логгер» представляют собой оборудование, используемое исключительно компанией VonRoll;

3) Заявитель полагает, что в Документации незаконно не приведено указание на то, что используемое программное обеспечение должно быть включено в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации. Кроме того, в Документации также отсутствуют сведения о согласовании Закупки в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 22 августа 2022 г. № 1478.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя.

Документы, истребованные уведомлением №78/15772/24 от 14.06.2024 года, представлены в заседание Комиссии.

В заседании Комиссии по рассмотрению жалобы объявлялся перерыв общим сроком до 14-00 (МСК) 02.07.2024.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Заказчика, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы 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 N 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. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

- 1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;
- 2) утратил силу.
 - 2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;
- 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;
- 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;
- 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной

системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

б) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» относится к хозяйственным обществам, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, 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.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

На основании ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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 отношении первого довода жалобы:

В силу ч. 3 ст. 3 Закона №223-ФЗ конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

- 1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

На основании ч. 3.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Согласно ч. 3.2 ст. 3 Закона №223-ФЗ неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В силу п. 6.8.9 Положения о закупках маркетинговые исследования могут проводиться Заказчиком в случае, если условия закупки исходя из ее специфики (особенностей) не предполагают соблюдение хотя бы одного из условий, предусмотренных статьей 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ и пунктами 1.2.27, 1.2.28 для отнесения закупки к конкурентной, а именно в случаях если:

сведения о закупке не подлежат размещению в единой информационной системе, на официальном сайте в соответствии с Федеральным законом

от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ;

сведения о закупке Заказчик вправе не размещать в единой информационной системе в соответствии с настоящим Положением;

проводится закупка товаров, работ или услуг, ограниченных в свободном обороте на товарных рынках в соответствии с требованиями действующего законодательства (оружие, взрывчатые вещества и материалы, продукция двойного назначения и пр.) среди ограниченного круга участников, допущенных к данной деятельности;

проводится закупка товаров, работ и услуг в целях обеспечения безопасности, включая обеспечение информационной безопасности (систем охраны, защиты от несанкционированного вмешательства, антитеррористической защищенности и пр.) особо опасных, критически важных производственных объектов и объектов инфраструктуры Общества, публичное размещение информации о которых несет риски раскрытия подходов к обеспечению безопасности, ее критических элементов, а также позволит идентифицировать исполнителей;

проводится закупка товаров, работ или услуг на товарных рынках, где спрос на товар (работу, услугу) превосходит предложение и/или договор заключается на условиях продавцов (исполнителей работ, услуг) по устанавливаемым ими правилам (рынок продавца);

проводится закупка товаров, работ или услуг, оборот которых в силу сложившиеся деловых обычаев или правил, установленных саморегулируемыми организациями участников рынка, осуществляется с применением особых механизмов размещения заказа, включая использование специализированных информационных систем;

проводится закупка товаров, работ или услуг в электронной форме, потенциальными исполнителями по которой могут быть лица, не являющиеся резидентами Российской Федерации, и которые в силу правил функционирования единой информационной системы и положений нормативных правовых актов не могут зарегистрироваться и подавать заявки для участия в конкурентных закупках в электронной форме на российских электронных площадках;

проводится закупка товаров, работ, услуг, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, при которой в силу особенностей предмета закупки (в том числе, описание предмета закупки, порядок формирования лота), необходимых сроков удовлетворения потребностей Заказчика, либо целесообразности определения победителя с учётом опыта, квалификации участников закупки, иных критериев, осуществление конкурентной закупки не будет

в полной мере соответствовать принципам закупок, определенным настоящим Положением;

проводится закупка Квотируемых товаров российского происхождения в целях обеспечения выполнения установленной постановлением от 03 декабря 2020 г. № 2013 минимальной доли закупок товаров российского происхождения.

Представители Заказчика в возражениях указали, что в соответствии с п. 6.8.9 Положения о закупках маркетинговые исследования могут проводиться заказчиком в случае, если условия закупки, исходя из ее специфики (особенностей), не предполагают соблюдение хотя бы одного из условий, предусмотренных ст. 3 Закона № 223-ФЗ и п. п. 1.2.27, 1.2.28 Положения о закупках, среди данных условий, помимо прочего целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Согласно позиции Заказчика в рассматриваемом случае проводилась закупка товаров, работ, услуг, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, что согласно п. 6.8.9 Положения (абз. 4 стр. 58 Положения о закупках) также является основанием для проведения маркетинговых исследований.

Также представители Заказчика отметили, что, исходя из п. 1.1.3 Положения о закупках, одним из принципов закупочной деятельности является, в частности, обеспечение безопасности функционирования опасных производственных объектов электроэнергетики, а с учетом того, что предметом Закупки является специфический вид работ, результат которых (монтаж акустических датчиков, функционирующих с помощью определенного программного обеспечения) при этом должен быть полностью интегрирован в уже существующую в АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» систему мониторинга состояния тепловых сетей, Заказчиком был выбран способ закупки путем открытых маркетинговых исследований.

Вместе с тем, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает, что несоблюдение определенного в п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ принципа целевого и экономически эффективного расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика, не может служить законным основанием для проведения закупки неконкурентным способом.

Также, из предмета Закупки и Технического задания Документации не следует, что Закупка проводится в целях обеспечения безопасности, включая обеспечение информационной безопасности (систем охраны,

защиты от несанкционированного вмешательства, антитеррористической защищенности и пр.) особо опасных, критически важных производственных объектов и объектов инфраструктуры Заказчика.

Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России определено, что открытые маркетинговые исследования в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558) обладали всеми признаками конкурентной закупки, определенными в ч. 3 ст. 3 Закона №223-ФЗ, тогда как неразмещение Извещения и Документации явилось следствием выбора неконкурентного способа проведения Закупки, вместе с тем Заказчиком неправомерно выбран неконкурентный способ проведения закупки.

Исходя из изложенного по первому доводу жалобы Заявителя, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по неправомерному выбору неконкурентного способа проведения закупки на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558) нарушение ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в нарушении положения о закупках заказчика, несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

В отношении второго довода жалобы:

В силу п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и

применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Также, согласно п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 6.1 ст. 3.2 Закона №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, 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.

Согласно п. 1 разд. II Технического задания Документации смонтированные акустические датчики должны быть полностью интегрированы в существующую Систему мониторинга состояния тепловых сетей и выполнять все функции, реализованные ранее:

передать записи параметров уровня шума на компьютер диспетчерских служб (специализированных рабочих мест) для обеспечения контроля состояния тепловых сетей. Оперативно выявлять дефекты, для последующей организации ремонтных работ;

обеспечивать контроль режимов эксплуатации тепловой сети (стабильный/нестабильный, опорожнение, заполнение, проведение АВР), по ежедневно предоставляемым записям уровня шума;

осуществлять дистанционную корреляцию (без выезда на место вероятного дефекта) в ручном (MANUAL) и автоматическом режимах (AUTOCO);

сохранять работоспособность в точке контакта с трубой до 150оС (вибродфон), внутри тепловой камеры до 60оС (логгер).

В соответствии с п. 3.6 разд. IV Технического задания Документации объем выполняемых работ включает передачу лицензионного права доступа сотрудникам Общества (единая или не менее 28 рабочих мест одновременно) к программному обеспечению платформы мониторинга INFRAPORT (или аналог) с момента монтажа и настройки оборудования на участке тепловой сети и на всё в дальнейшем устанавливаемое оборудование в рамках реализации настоящего Технического задания

сроком не менее чем до 31.05.2025.

Согласно позиции Заказчика указание в закупочной документации товарного знака может быть признано допустимым в случаях, когда закупка эквивалентного товара приведет к дополнительным и подтвержденным затратам, превышающим возможную выгоду заказчика. Такие затраты, например, могут быть связаны с необходимостью переобучения персонала, увеличения затрат на разноплановое техническое обслуживание в связи с низким уровнем технологической совместимости различных производителей и др.

Представители Заказчика в возражениях указали, что в рассматриваемом случае, производилась закупка по «Модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» с применением акустических датчиков». Указанный предмет закупки является сложнотехническим, использование иных акустических датчиков и иного программного комплекса (отличного от того, что уже используется Обществом), однозначно приведет к указанным выше негативным последствиям.

Представители Заказчика пояснили, что на сегодняшний день АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» используется программный комплекс INFRAPORT, о чем свидетельствует, в частности, заключенный и исполненный ранее договор возмездного оказания услуг № 23-2086 от 29.09.2023, в рамках которого такая система мониторинга уже была установлена. В свою очередь предметом Закупки является модернизация уже существующей системы мониторинга, а не создание новой такой системы, работающей на ином программной обеспечении и с иным техническим оборудованием. Создание же новой системы не отвечает экономическим и производственным интересам АО «Теплосеть Санкт-Петербурга».

Согласно позиции Заказчика в письме ООО «ВОПРОЛЛ ГИДРО.РУ» исх. № 109 от 18.06.2024, являющегося правообладателем вышеуказанного программного обеспечения на территории Российской Федерации, сообщается, что для работы комплекса используются серверы платформы ООО «Яндекс.Облако», расположенные на территории Российской Федерации.

Представители Заказчика пояснили, что Заявителем в жалобе не приводятся аналоги программного обеспечения платформы INFRAPORT, включенные в федеральную государственную информационную систему «Реестры программ для электронных вычислительных машин и баз данных». Между тем, аналогичное отечественное программное обеспечение с полным функционалом, имеющимся в программном

обеспечении INFRAPORT, в настоящий момент отсутствует.

Согласно позиции Заказчика, исходя из специфики деятельности предприятия, в соответствии с законодательством о промышленной безопасности не допускается в производственном процессе на ОПО использовать некачественные, ненадежные товары производственно-технического назначения, тем более товары необходимые для ремонта, эксплуатации систем и сетей инженерно-технического обеспечения или их элементов объектов ОПО, так как неисправность данных материалов и оборудования может привести к аварийной и чрезвычайной ситуации; причинению вреда жизни и здоровью обслуживающего персонала и третьих лиц; причинение материального ущерба- повреждение государственного и частного имущества.

В данный момент АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» для мониторинга состояния тепловых сетей используются акустические датчики, функционирующие в программном комплексе INFRAPORT, и эксплуатация иных датчиков в ином программном обеспечении может привести к отсутствию единообразия и унификации на ОПО, к увеличению времени производимого ремонта, к ошибкам обслуживающего персонала при работе с новым программным обеспечением и т. д.

На основании изложенного по второму доводу жалобы Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России находит указанный довод неподтвержденным и не усматривает нарушений Закона №223-ФЗ в действиях Заказчика при организации и проведении процедуры Закупки.

В отношении третьего довода жалобы:

Извещением определено, что предметом Закупки является выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков.

Согласно п. 6 статьи 2 Федерального закона от 26.07.2017 № 187-ФЗ «О безопасности критической информационной инфраструктуры Российской Федерации» (далее - Закон № 187) критическая информационная инфраструктура (далее - КИИ) - объекты критической информационной инфраструктуры, а также сети электросвязи, используемые для организации взаимодействия таких объектов.

Субъекты критической информационной инфраструктуры - государственные органы, государственные учреждения, российские юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели, которым на праве собственности, аренды или на ином законном основании

принадлежат информационные системы, информационно-телекоммуникационные сети, автоматизированные системы управления, функционирующие в сфере здравоохранения, науки, транспорта, связи, энергетики, государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, банковской сфере и иных сферах финансового рынка, топливно-энергетического комплекса, в области атомной энергии, оборонной, ракетно-космической, горнодобывающей, металлургической и химической промышленности, российские юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели, которые обеспечивают взаимодействие указанных систем или сетей (п. 8 ст. 2 Закона № 187).

В силу ст. 7 Закона № 187 после определения того, что организация является субъектом КИИ, она проводит категорирование объектов КИИ: организация самостоятельно определяет объекты категорирования, которым затем присваиваются те или иные категории значимости: первая, вторая и третья (самая низкая). Для наиболее значимых объектов КИИ предусмотрены жесткие технические и организационные требования в плане надёжности и защиты. Порядок категорирования регламентирован постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2018 №127.

Контроль и надзор за объектами КИИ осуществляется Федеральной службой по техническому и экспортному контролю (ФСТЭК), которая, помимо прочего, занимается созданием информационной автоматизированной системы для управления деятельностью по технической защите информации и обеспечению безопасности значимых объектов КИИ и функционирования этой системы; ведет централизованный учет информационных систем и иных объектов КИИ по отраслям экономики, а также мониторинг текущего состояния технической защиты информации и обеспечения безопасности значимых объектов КИИ.

Согласно представленным Заказчиком сведениям в рассматриваемом случае предмет Закупки не относится к категории КИИ, его категорирование не проводилось, в соответствующей информационной автоматизированной системе он отсутствует. Следовательно, требования Закона № 187, а также Указа Президента Российской Федерации от 30.03.2022 № 166, на предмет Закупки не распространяются.

Таким образом третий довод жалобы Заявителя не нашел своего подтверждения в ходе заседания Комиссии по рассмотрению жалобы Заявителя.

4. Рассмотрев жалобу ООО "Гелион" (вх. №15234-ЭП/24 от 11.06.2024) на действия АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях заказчика АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» нарушение ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "Гелион" (вх. №15234-ЭП/24 от 11.06.2024) на действия АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» (ОГРН 1107847010941, ИНН 7810577007) при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» (ОГРН 1107847010941, ИНН 7810577007) при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский,

Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558) нарушение ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в нарушении положений о закупках заказчика, несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенное путем неправомерного выбора неконкурентного способа проведения закупки на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558).

3. Заказчику АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» (ОГРН 1107847010941, ИНН 7810577007) выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558) путем аннулирования открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558) с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

02 июля 2024 года Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> ;

на основании решения Комиссии от 02.07.2024 № Т02-326/24 по жалобе на действия АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558, далее – Закупка), руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику АО «Теплосеть Санкт-Петербурга» (ОГРН 1107847010941, ИНН 7810577007) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-

Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558), путем аннулирования открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение модернизации системы мониторинга состояния сетей теплоснабжения АО "Теплосеть Санкт-Петербурга" с применением акустических датчиков (г. Санкт-Петербург, районы: Василеостровский, Выборгский, Красногвардейский, Калининский, Невский; Ленинградская область: Всеволожский район) (извещение №4444/4.6.16-558) с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 01 августа 2024 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

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