

Исх. № 07/262021
от 26 июля 2021 г.

Куда: Санкт-Петербургское УФАС России

199004, Санкт-Петербург

4-я линия Васильевского острова, д.13, лит. А

От кого: ООО «Минимакс»

127521, Москва, Анненский проезд, д.1, стр.20,
помещение 3Б, 5 этаж

Жалоба на действия (бездействия) организатора торгов

- Заказчик:** АО «Газпром теплоэнерго» **Адрес:** 194044, г. Санкт-Петербург, Большой Сампсониевский пр., д.28, корпус 2, лит. Д., помещение 49-Н, №1-35.
- Организатор:** АО «Газпром теплоэнерго» **Адрес:** 194044, г. Санкт-Петербург, Большой Сампсониевский пр., д.28, корпус 2, лит. Д., помещение 49-Н, №1-35.
- Участник закупки (заявитель):** ООО «Минимакс», **ИНН:** 7716559836. **Адрес:** 127521, Москва, Анненский проезд, д.1, стр.20, помещение 3Б, 5 этаж; **телефоны для связи:** (499) 553-03-88; **e-mail:** Dima@minimax-Russia.com; **контактное лицо:** Пасенко Дмитрий Григорьевич.
- Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке:** www.zakupki.gov.ru
- Номер извещения:** № 32110497579
- Дата опубликования извещения о проведении закупки:** 23.07.2021
Ссылка:
<https://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/documents.html?regNumber=32110497579>
- Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя):** Закрытые маркетинговые исследования в электронной форме № 156_ГПТЭ/2021/В
- Наименование закупки:** выполнение работ по разработке проектной, рабочей, сметной документация подсистемы обеспечения информационной безопасности центра обработки данных АО «Газпром теплоэнерго».
- Адрес электронной площадки:** <http://etp.gpb.ru>
- Максимальное значение (предельной) цены договора составляет:** 5 476 043 (Пять миллионов четыреста семьдесят шесть тысяч сорок три) рубля 33 коп. без учета НДС

10. Мотивировочная часть жалобы:

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

11. Обжалуемые действия Заказчика:

Нарушение положений Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ (далее - Закона о защите конкуренции) и Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), выразившихся в нижеследующем:

1. Не размещение Документации, Технической части Документации, Проекта договора, Методики оценки заявок участников в Единой информационной системе о закупках (далее – ЕИС);
2. Несоответствие формы закупки (закрытых способов закупки), проводимой АО «Газпром теплоэнерго», требованиям Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 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. В соответствии с частью 2 статьи 3 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.

Частью 2 статьи 3 Закона о закупках установлено, что положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках 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.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках закреплено, что 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 извещению № 156_ГПТЭ/2021/В на выполнение работ по разработке проектной, рабочей, сметной документация подсистемы обеспечения информационной безопасности центра обработки данных АО «Газпром теплоэнерго», размещенному в ЕИС 23.07.2021, способом закупки (извещение № 32110497579) является закрытые маркетинговые исследования. Однако, данный способ закупки не соответствует требованиям действующего Закона о закупках по следующим основаниям: В случае если конкурентная закупка осуществляется иным способом, а не 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), то он должен соответствовать диспозиции части 3 статьи 3 Закона о закупках. При этом, в случае если Заказчиком информация о конкурентной закупке сообщается посредством направления приглашений принять участие в такой закупке, то данная закупка считается закрытой и должна соответствовать норме, установленной статьей 3.5 Закона о закупках. Однако закрытый конкурс, закрытый аукцион, закрытый запрос котировок, закрытый запрос предложений или иная конкурентная закупка, осуществляемая закрытым способом, проводится в случае, если сведения о такой закупке составляют государственную тайну, или если координационным органом Правительства Российской Федерации в отношении такой закупки принято решение в соответствии с пунктом 2 или 3 части 8 статьи 3.1 настоящего Федерального закона, или если в отношении такой закупки Правительством Российской Федерации принято решение в соответствии с частью 16 статьи 4 настоящего Федерального закона (далее также – закрытая конкурентная закупка) (статья 3.5 Закона о закупках).

Предметом закупки, проводимой АО «Газпром теплоэнерго» (извещение № 32110497579), является выполнение работ по разработке проектной, рабочей, сметной документация подсистемы обеспечения информационной безопасности центра обработки данных. Сведения о данной закупке не составляют государственную тайну, поскольку не попадают под критерии, установленные Федеральным законом от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне» к государственной тайной. Согласно данному закону под государственной тайной понимают защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации. Кроме того, никаких решений в соответствии с пунктом 2 или 3 части 8 статьи 3.1, с частью 16 статьи 4 координационным органом Правительства Российской Федерации не принято. Таким образом, закупка (извещение № 32110497579) не может являться закрытой.

Норма статьи 3.5 Закона о закупках содержит императивную норму и не предоставляет возможность заказчику самостоятельно устанавливать иные основания для выбора закрытой формы, чем те, которые поименованы в указанной статье. В свою очередь 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. Неконкурентная закупка должна проводиться строго по основаниям, предусмотренным положением о закупке, в случаях, когда проведение конкурентной процедуры невозможно. При проведении неконкурентной закупки (вне зависимости от способа ее проведения) в Положении необходимо предусмотреть, в частности (часть 2 статьи 2 Закона о закупках): порядок и условия применения такого способа закупки; порядок подготовки и осуществления закупки; порядок заключения и исполнения договора, в том числе срок его заключения по итогам закупки. Таким образом, используемый АО «Газпром теплоэнерго» способ

закупки, а именно закрытые маркетинговые исследования, не соответствует нормам действующего законодательства.

Исходя из положений Закона о закупках, Заказчик размещает в ЕИС извещение о проведении закупки и документацию, 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 иную информацию, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках и положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром теплоэнерго». Однако в нарушение норм законодательства в ЕИС отсутствует информация, обязательная для опубликования АО «Газпром теплоэнерго». Таким образом, АО «Газпром теплоэнерго» при проведении закупочной процедуры должно руководствоваться в том числе частью 5 статьи 4 Закона о закупках, а именно 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.

Исходя из буквального толкования диспозиции части 5 статьи 4 Закона о закупках, АО «Газпром теплоэнерго» обязано опубликовать извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке. В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, в том числе требования к участникам такой закупки; критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке. При этом, отсутствие в открытом доступе Документации не позволяет потенциальным участникам закупочной процедуры получить достоверную информацию о порядке присвоения баллов по критериям оценки, следовательно, определение правомерности победителя закупочной процедуры, а равно выбора участников закупочной процедуры, которым АО «Газпром теплоэнерго» направлено приглашение, не представляется возможным.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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. Таким образом, отсутствие в открытом доступе требований к потенциальным участникам такой закупки, критериев оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке не позволяют участникам получить достоверную информацию о порядке присвоения баллов поданным заявкам, а также не обеспечивает равные права и возможности для участников закупки и равные условия для участия в закупке.

Статьей 3 Закона о защите конкуренции установлено, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели. Согласно

пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимают соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции 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 том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции 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 том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Исходя из буквального толкования указанных пунктов, достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции является создание условий и возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. Согласно нормам действующего законодательства Российской Федерации, торги представляют собой особый способ заключения договора, при котором договор заключается с лицом, предложившим наиболее высокую цену или лучшие условия исполнения договора. Процедура проведения торгов основана на состязательности хозяйствующих субъектов. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку.

Целью публикации извещения о проведении закупочной процедуры является привлечение всех заинтересованных лиц (конкурентов) и обеспечение им равных возможностей на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной, рабочей, сметной документация подсистемы обеспечения информационной безопасности центра обработки данных АО «Газпром теплоэнерго», а также обеспечение принципов информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Важным условием прозрачности и открытости проведения закупочной процедуры является информационное обеспечение. Утверждение способа проведения закупочной процедуры в форме, не соответствующей действующему законодательству, отсутствие информации в открытом доступе, обязательной для размещения в ЕИС, а также нарушение порядка проведения процедуры, установленного нормами Закона о закупках, приводит к недопущению конкуренции, созданию дискриминационных условий по отношению к потенциальным участникам закупки.

Данные обстоятельства подтверждаются в том числе тем, что потенциальные участники закупки не имеют возможности подать заявку на участие, а также восстановить свои права путем обжалования действий заказчика в антимонопольный орган.

12. На основании изложенного, руководствуясь требованиями действующего законодательства РФ, ПРОШУ:

1. Признать в действиях АО «Газпром теплоэнерго» нарушение положений пунктов 2, 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Выдать АО «Газпром теплоэнерго» предписание о прекращении нарушения положений пунктов 2, части 1, части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
3. Обязать АО «Газпром теплоэнерго» внести изменение в действующее Положение о закупках, в части исключения возможности осуществления закупочной деятельности с применением неконкурентных способов закупки, в том числе закрытых способов.

4. Выдать предписание об аннулировании закупки, номер закупки на www.zakupki.gov.ru №32110497579
5. Обязать заказчика опубликовать закупку, способом торги.

13. Приложение:

1. Извещение о проведении закрытых маркетинговых исследований в электронной форме на выполнение работ по разработке проектной, рабочей, сметной документация подсистемы обеспечения информационной безопасности центра обработки данных АО «Газпром теплоэнерго».

Генеральный директор



Рассадина Елена Сергеевна



Извещение о проведении закрытых маркетинговых исследований в электронной форме № 156_ГПТЭ/2021/В на выполнение работ по разработке проектной, рабочей, сметной документация подсистемы обеспечения информационной безопасности центра обработки данных АО «Газпром теплоэнерго»

Наименование Заказчика, контактная информация:	АО «Газпром теплоэнерго» Юридический адрес: 194044, г. Санкт-Петербург, Большой Сампсониевский пр., д.28, корпус 2, лит. Д., помещение 49-Н, №1-35
Наименование Организатора, контактная информация:	АО «Газпром теплоэнерго» Отдел организации конкурентных процедур, mailto:ookp@gpte.ru По вопросам организации, проведения, подготовки и подачи документов: Отдел организации конкурентных процедур: 7 (812) 207-01-05 добавочный: 2365-Каратаева Ксения Минировна; 2341-Кожевникова Ксения Викторовна. По вопросам заключения договора/техническим вопросам: Головин Александр Алексеевич – Главный специалист отдела информационной безопасности. Телефон: (812) 207-01-05, доб. 2354 mailto: golovin.aa@gpte.ru

Способ закупки	Закрытые маркетинговые исследования в электронной форме
Предмет договора	Выполнение работ по разработке проектной, рабочей, сметной документация подсистемы обеспечения информационной безопасности центра обработки данных АО «Газпром теплоэнерго»
Место поставки товара/ выполнения работ/оказания услуг:	г. Санкт-Петербург
Сведения о начальной (максимальной) цене договора:	5 476 043 (Пять миллионов четыреста семьдесят шесть тысяч сорок три) рубля 33 коп. без учета НДС
Классификация по ОКДП2:	71.12.19
Классификация по ОКВЭД2:	71.12.1
Требование о том, что Участниками закрытых маркетинговых исследований могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства	Не предусмотрено

Срок, место порядок предоставления документации о закупке.	До окончания срока подачи Заявок на участие в закрытых маркетинговых исследованиях. Заказчик (Организатор) закрытых маркетинговых исследований пригласил юридических лиц к участию в закрытых маркетинговых исследованиях. Документация о маркетинговых исследованиях предоставляется только лицам, приглашенным к участию в закрытых маркетинговых исследованиях (п.15.12.6. Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром теплоэнерго») Документация в электронном виде на Официальном сайте (www.zakupki.gov.ru) не предоставляется.
Размер, порядок и сроки внесения платы за предоставление копии документации на бумажном носителе	Плата за предоставление документации на бумажном носителе не предусмотрена
Место, даты и время начала и окончания срока подачи заявок на участие в маркетинговых исследованиях	Заявки принимаются с 23 июля 2021 г. до 10:00 (время московское) 02 августа 2021 г. Заявки на участие в закрытых маркетинговых исследованиях принимаются только от лиц, приглашенных Организатором к участию в закрытых маркетинговых исследованиях, которым Организатором была предоставлена документация о маркетинговых исследованиях в электронной форме (п. 15.12.7 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром теплоэнерго»).
Место и дата рассмотрения предложений участников и подведения итогов закупки:	не позднее 31 августа 2021 г. 194044, г. Санкт-Петербург, Большой Сампсониевский пр., д.28, корпус 2, лит. Д., помещение 49-Н, №1-35,
Дата размещения извещения Размещение информации о проведении закрытых маркетинговых исследований	23 июля 2021 г. Закрытое маркетинговое исследование объявлено настоящим Извещением, опубликованным на Официальном сайте (www.zakupki.gov.ru) 23 июля 2021 г.
Заказчик вправе вносить изменения в извещение о проведении маркетинговых исследований и документацию о маркетинговых исследованиях в любое время до истечения срока подачи заявок на участие в маркетинговых исследованиях. Заказчик вправе продлить срок подачи заявок на участие в маркетинговых исследованиях и соответственно перенести дату и время проведения процедуры вскрытия (открытия доступа к заявкам) в любое время до проведения процедуры вскрытия заявок (открытия доступа к заявкам) на участие в маркетинговых исследованиях, а также до подведения итогов закупки изменить дату рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов маркетинговых исследований.	
Заказчик вправе отказаться от проведения маркетинговых исследований в любое время до подведения его итогов, а также вправе не заключать договор по результатам маркетинговых исследований.	
Маркетинговые исследования не являются торгами (конкурсом, аукционом, запросом предложений, запросом котировок) или публичным конкурсом в соответствии со статьями 447–449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и статьями 1057–1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации, и не накладывают	

на Организатора и Заказчика обязательств, установленных указанными статьями Гражданского кодекса Российской Федерации

Основание проведения закрытых маркетинговых исследований: Пункт 6.8.9. Положения о закупках товаров, работ и услуг АО «Газпром теплоэнерго»