

5

**В Управление Федеральной антимонопольной  
службы по г. Москве (Московское УФАС  
России)**

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом  
4, стр. 1

Эл. почта: [to77@fas.gov.ru](mailto:to77@fas.gov.ru)

**Участник закупки (Заявитель): ООО «Датаграм»**

Адрес: 127051, г. Москва, Петровский бульвар,  
3, стр. 2, э. 3, пом. 1, к. 2, оф. 2Ж

Эл. почта: [am@data-gram.ru](mailto:am@data-gram.ru), [ag@lwise.pro](mailto:ag@lwise.pro)

Тел.: 8 (495) 946-76-94

**Заказчик (организатор торгов):**

ПАО «Транснефть»

Адрес: 123112, г. Москва, ул. Пресненская  
набережная, д.4, стр.2

Эл. почта: [KazminVA@ak.transneft.ru](mailto:KazminVA@ak.transneft.ru)

Тел.: 8 (495) 950-86-23

Факс: 8 (499) 799-84-84

**Оператор электронной площадки:**

ЗАО "Сбербанк - АСТ"

Адрес: 119435, г. Москва, Большой Саввинский  
переулок, дом 12, стр. 9

Эл. почта: [company@sberbank-ast.ru](mailto:company@sberbank-ast.ru)

Тел.: 8 (495) 787-29-97, 8 (495) 787-29-99

Факс: 8 (495) 787-29-98

Московское УФАС  
Рег. номер 67183/19  
зарегистрирован 19.11.2019



*Анастас*

Сайт закупки: <http://zakupki.gov.ru/>

Извещение № 31908481701

## Жалоба

на действия Заказчика, организатора торгов и комиссии по осуществлению закупок  
по нарушению Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ,  
услуг отдельными видами юридических лиц»

Публичное акционерное общество «Транснефть» (далее – Заказчик, ПАО  
«Транснефть») 05.11.2019 г. разместило в Единой Информационной Системе (далее –  
ЕИС) извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого  
могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, реестровый номер  
извещения № 31908481701, на электронной торговой площадке Сбербанк-АСТ (далее –

ЭТП) номер процедуры № SBR043-190111244501352, на поставку оборудования средств связи.

При размещении указанной закупки Заказчик нарушил установленные законом требования к проведению закупок, а так же права Общества с ограниченной ответственностью «Датаграм» (далее – Заявитель, Участник закупки, Участник, ООО «Датаграм»).

#### **I. Обстоятельства дела**

До объявления обжалуемой закупки, 11.09.2019 г. Заказчиком в ЕИС (извещение № 31908289483) и на ЭТП (извещение № SBR043-190111244501093) было размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, предметом которого являлось заключение договора на поставку оборудования средств связи.

Заказчиком в ЕИС 02.10.2019 г. был опубликован Протокол рассмотрения первых частей заявок № 0001-202-К-17-01091-2020/Р, на основании которого единственным допущенным участником признано ООО «Датаграм».

Заказчиком в ЕИС 11.10.2019 г. был опубликован Итоговый протокол № 0001-202-К-17-01091-2020/И, на основании которого Заказчик признал заявку ООО «Датаграм» не соответствующей требованиям, установленным закупочной документацией.

Не согласившись с Итоговым протоколом Заказчика, Участником 21.10.2019 г. была подана жалоба в Московский УФАС России (рег.номер 60512/19) на незаконные действия Заказчика по отклонению заявки Участника.

В соответствии с информацией, опубликованной на сайте Федеральной антимонопольной службы по делу № 077/07/00-13023/2019 (размещено по ссылке <https://br.fas.gov.ru/to/moskovskoe-ufas-rossii/b2a584ee-d4f1-4153-b228-03e0057be3e8/>), Московское УФАС назначило рассмотрение дела на 28.10.2019 г.

*На заседании комиссии антимонопольного органа было выдано предписание об отмене Итогового протокола и повторной оценке заявки Участника.*

По состоянию на 19.11.2019 г. решение Московского УФАС не изготовлено и на сайте Федеральной антимонопольной службы не опубликовано.

#### **II. Заказчик проигнорировал предписание антимонопольного органа и объявил повторную закупку под видом новой самостоятельной закупки**

Обжалуемая ООО «Датаграм» закупка и закупка, проведенная Заказчиком ранее (извещение № 31908289483), являются идентичными и различаются незначительно.

Предметом обжалуемой закупки является поставка оборудования средств связи и содержит в себе 126 позиций с начальной максимальной ценой договора 27 860 760,66 рублей. Срок поставки товара не позднее 01.05.2020 г.

Предметом опубликованной ранее закупки (извещение № 31908289483) является поставка оборудования средств связи и содержит в себе 128 позиций с начальной максимальной ценой договора 28 386 674,70 рублей. Срок поставки товара не позднее 01.05.2020 г.

В заполняемой участниками закупок Форме 2.1 содержится указание на код позиции, составленный Заказчиком. Указанный код позиции привязан к поставке конкретного товара на конкретный объект заказчика и имеет уникальный 15-значный код.

*В обеих закупках полностью совпадают 124 кода позиции, включая конечного получателя товара, начальную максимальную цену, наименование товара, количество товара и объект, на который поставка осуществляется.*

Так, например, код позиции 000101200908441 устанавливает поставку радиостанции портативной в количестве 2-х штук для заказчика АО «Транснефть Приволга», поставляемых на объект НПС «Совхозная-2» стоимостью 124 454,86 рублей (с учетом НДС) за единицу продукции.

Код позиции 000101200947268 устанавливает поставку коммутатора в количестве 1 шт. для заказчика АО «Транснефть Приволга», поставляемый на объект Магистральный нефтепровод "Куйбышев-Тихорецк". Участок 176 км - 225 км, Ду-1000. Самарское РНУ, Саратовское РНУ по цене 32 697,02 рублей (с учетом НДС).

Код позиции 000101201051990 устанавливает поставку шкафа телекоммуникационного напольного 19" 27U размером 600х600 мм в количестве 1 шт. для заказчика АО «Транснефть – Западная Сибирь», поставляемого на объект Система телемеханизации МН Омск-Иркутск, участок 7 - 132 км. 10 КП. Омская ЛПДС. Омское РНУ по цене 90 411,41 рублей (с учетом НДС).

Остальные 121 позиция (из 124) являются полностью идентичными за исключением двух:

Код позиции 000101200658613 в первоначальной закупке был заменен на код позиции 000101201201979 в обжалуемой закупке, однако закупаемый товар остался идентичным – коммутатор в количестве 2-х штук для заказчика ООО «Транснефть - Балтика», поставляемые на объект МН "Ярославль-Кириши 1", уч. Быково-Песь. DN720, Замена участка, ЯРНУ по цене 64 741,91 рублей (с учетом НДС) за штуку.

Код позиции 000101200658614 в первоначальной закупке был заменен на код позиции 000101201202060 в обжалуемой закупке, однако закупаемый товар остался идентичным – коммутатор в количестве 2-х шт. для заказчика ООО «Транснефть - Балтика», поставляемые на объект МН "Ярославль-Кириши 1", уч. Быково-Песь. DN720, Замена участка, ЯРНУ по цене 54 070,56 рублей (с учетом НДС) за штуку.

Из первоначальной закупки были исключены два кода позиции: 000101200946609 и 000101200946610. Общая стоимость исключенных позиций составляет 525 914 рублей. При этом разница в начальной максимальной цене первоначальной и оспариваемых закупок составляет 525 914,04 рублей, что отличается от стоимости исключенных позиций всего на 04 копейки.

Для подтверждения идентичности обжалуемых закупок, Заявителем приложены Формы 2, входящие в состав конкурсной документации первоначальной и обжалуемой закупок. В указанных формах, составленных Заказчиком, присутствуют все товарные позиции, предусмотренные техническим заданием.

Заказчиком так же совершены дополнительные действия, которые могут быть расценены как действия, направленные на сокрытие идентичности закупок. Например, полное исключение конкретных указаний на марку товара и наименование поставляемой

модели, изменение порядка позиций товара в закупочной документации, замена некоторых юридических лиц из списка конечных получателей поставляемого товара.

*По сути, первоначальная закупка (извещение № 31908289483) и обжалуемая закупка (извещение № 31908481701) совпадают по объему поставляемого товара, его наименованиям, конечным получателям товара, стоимости за единицу товара и сроку поставки.*

В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ, Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно п. 3 ст. 455 ГК РФ, условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

На основании п. 2 ст. 465 ГК РФ, если договор купли-продажи не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным.

*Первая и текущая закупка совпадают по существенным условиям (поставляемому товару) почти полностью, а так же по иным условиям, таким как срок поставки, место доставки, количество товарных позиций.*

*Исходя из изложенных фактов, очевидно следует, что Заказчиком опубликована идентичная обжалованной ранее Заявителем закупка.*

Незначительные изменения в объеме поставляемого товара и смена кодов позиций может являться недобросовестным поведением Заказчика, направленным исключительно на уклонение от исполнения предписания Московского УФАС и заключения договора с Заявителем.

### **III. Заказчиком нарушена обязанность по подписанию договора по итогам проведения конкурса в электронной форме**

В соответствии с предписанием Московского УФАС России, Заявитель является единственным допущенным участником по первоначальной закупке и согласно Положению о закупке Заказчика, с ним должен быть заключен договор.

Решение и предписание Московского УФАС России, принятые на заседании комиссии Московского УФАС России от 28.10.2019 г. Заказчиком в настоящее время не оспорены, следовательно, оно имеют силу и должны быть исполнены.

На основании п. 3.28.6 Положения о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» (далее – Положение о закупке, Положение), если после отклонения осталась одна заявка на участие в закупке, то конкурсная комиссия рассматривает такую заявку на участие в закупке в порядке, предусмотренном настоящим Положением о закупке. В случае, если заявка соответствует требованиям документации о закупке, конкурсная комиссия принимает решение о заключении договора с единственным участником конкурентной закупки.

Согласно Положению о закупках Заказчика, по итогам прошедшей закупки с Заявителем должен быть заключен договор.



Сходной позиции придерживается антимонопольный орган. В своем решении от 02.09.2019 по делу N 077/07/00-8880/2019, Московское УФАС России отмечает следующее: «В соответствии с п. 1 ст. 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем.

*По смыслу приведенной нормы организатор вправе отказаться лишь от проведения торгов, до завершения их итогов с определением победителя, но не от заключения договора».*

В решении Московского УФАС России от 29.07.2019 по делу N 077/07/00-6443/2019 содержатся такие же выводы: «довод заказчика о том, что он вправе не заключать договор, поскольку закупка признана несостоявшейся, подлежит отклонению, поскольку конечным результатом торгов, даже признанных несостоявшимися, при условии соответствия заявки участника соответствующей требованиям закупочной документации, является заключение с этим участником контракта по результатам таких торгов.

*Названный правовой подход соответствует судебной практике (дела NN А40-178332/18-120-2097, А40-146101/13, А40-124169/15, А40-163328/15, А40-164411/15, А40-124169/15, А40-134436/17)».*

Исходя из смысла Положения о закупках заказчика, сложившейся практики антимонопольного органа, Заказчик обязан заключить с Заявителем договор по первоначальной закупке.

#### **IV. Действия Заказчика направлены на уклонение от исполнения предписания УФАС и подписания договора с Заявителем**

В соответствии с ч. 2 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции», 135-ФЗ), резолютивная часть решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит оглашению по окончании рассмотрения дела, должна быть подписана всеми членами комиссии, участвовавшими в принятии решения, и приобщена к делу.

На основании ч. 1 ст. 49 ФЗ «О защите конкуренции», по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Заседание Комиссии Московского УФАС России состоялось 28.10.2019 г. в присутствии представителей Заказчика. По итогам рассмотрения жалобы, Комиссией Московского УФАС России было принято решение и предписание.

На основании ч. 1 ст. 51 135-ФЗ, предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний.

Заказчик с решением и предписанием антимонопольного органа был ознакомлен, поскольку указанные решение и предписание были оглашены на заседании комиссии в его присутствии.

В соответствии с п. 3. Ст. 1 ГК РФ, при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

В связи с тем, что предписание Московского УФАС, выданное на заседании комиссии 28.10.2019 г., Заказчику известно, однако не исполнено, Заявитель считает, что действия Заказчика в виде публикации новой закупки могут являться недобросовестным поведением, целью которого является нарушение установленного законом порядка заключения договоров по итогам торгов.

В соответствии с ч. 4 ст. 51 135-ФЗ, под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного предписания является нарушением антимонопольного законодательства.

Подобные действия квалифицируются антимонопольным органом, как недопустимые. Так, в решении Московского УФАС России от 11.03.2019 по делу N 1-00-536/77-19 указано: *«лицо, реализуя свои субъективные права в урегулированных законом правоотношениях, должно соблюдать все предусмотренные законом требования к их реализации. При этом волеизъявление на реализацию прав в конкретном правоотношении будет регулироваться нормами права, предусмотренными для данного правоотношения, вне зависимости от того, как оно названо, действия заказчика по незаключению договора и завершению процедуры нарушают баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает необоснованные преимущества для заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора с участником закупки.*

*Таким образом, Комиссия признает действия Заказчика по незаключению договоров неправомерными, не соответствующими п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках.*

*Указанный подход в полной мере не соответствует принципу информационной открытости, поскольку до настоящего времени участнику Закупок неизвестны точные даты заключения договоров».*

#### **V. У Заказчика отсутствуют основания для проведения повторной процедуры закупки**

Согласно п. 3.28.8. Положения о закупках, в случае, если по результатам закупки договор не заключен, заказчик, организатор закупки при необходимости объявляет о проведении повторной закупки любым способом, предусмотренным настоящим Положением о закупке (при наличии соответствующих оснований).

В соответствии с п. 3.28.9. Положения о закупках, в случае объявления повторной закупки заказчик, организатор закупки изменяет условия закупки либо оставляет их прежними.

На основании п. 3 ч. 1 ст. 3 Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – 223-ФЗ), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

В связи с изложенным выше, Заявитель считает первоначальную закупку фактически завершенной. У Заказчика отсутствуют основания для проведения повторной закупки.

Такой же позиции придерживается антимонопольный орган. В своем решении Московский УФАС России от 06.06.2019 по делу N 077/07/00-2937/2019 указал: *«исходя из содержания решения по делу N 077/07/00-2811/2019 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров следует, что Заказчиком при признании первоначальной процедуры несостоявшейся неправомерно было принято решение о незаключении договора с единственным участником процедуры в связи с чем такая процедура подлежала завершению по правилам части 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации».*

*Вышеуказанное свидетельствует о том, что фактически такая процедура является состоявшейся.*

*В силу 416 Положения о закупках если запрос котировок признан несостоявшимся, заказчик вправе объявить новый запрос котировок или осуществить закупку другим способом.*

*При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что у Заказчика отсутствовали правовые основания для проведения повторной процедуры».*

Сходная правовая позиция содержится в решении Московского УФАС России от 18.07.2019 по делу N 077/07/00-5482/2019, в решении Московского УФАС России от 22.04.2019 по делу N 077/07/00-2228/2019

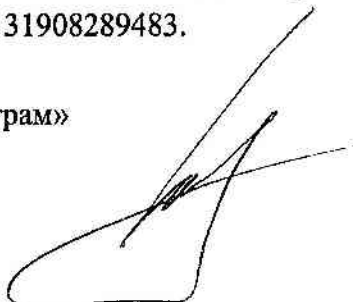
С учетом изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### ПРОШУ:

1. Признать жалобу ООО "Датаграм" обоснованной.
2. Выдать ПАО «Транснефть» предписание об аннулировании открытого конкурса в электронной форме, извещение № 31908481701.
3. Обязать ПАО «Транснефть» заключить договор по итогам проведения открытого конкурса в электронной форме, № 31908289483.

Представитель ООО «Датаграм»  
По доверенности

Приложения:



/Грановский А.И./

1. Копия доверенности на представителя;
2. Извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № 31908481701;
3. Извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № 31908289483;
4. Документы, подтверждающие регистрацию заявки ООО «Датаграм» (скриншот с ЭТП);
5. Незаполненная Форма 2, извещение о проведении закупки № 31908481701;
6. Незаполненная Форма 2, извещение о проведении закупки № 31908289483;
7. Копия жалобы Заявителя (рег.номер 60512/19), поданная на первоначальную закупку (извещение № 31908289483);
8. Извещение о заседании комиссии Московского УФАС России по жалобе ООО «Датаграм», назначенного на 28.10.2019 г.