

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-132/22

03 марта 2022 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

с участием представителей от ООО «ГазификацияСпецПроект» (далее – Заказчик), от ООО «СТОУН-ХХI» (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 (от 15.02.2022 вх. №4356-ЭП/22) ООО «СТОУН-ХХI» на действия ООО «ГазификацияСпецПроект» при организации и проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) легковых автомобилей для нужд общества (извещение №32211112824), заслушав пояснения,

УСТАНОВИЛА:

08 февраля 2022 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано извещение №32211112824 (далее – Извещение) о проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) легковых автомобилей для нужд общества (далее – Закупка), 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 ООО «ГазификацияСпецПроект» (далее – Положение о закупках) версия 7 от 24.08.2021, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	8 978 591,40 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	08.02.22
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	16.02.2022 в 09:59 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	22.02.2022 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	http://etp.gpb.ru

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Заказчика, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в Техническом задании Документации ненадлежащего положения об определении продавца предмета лизинга лизингополучателем, что в отсутствие информации о продавце не позволяет, по мнению Заявителя, определить стоимость предмета договора, заключаемого по итогам Закупки.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

В рамках заседания Комиссии СПб УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «СТОУН-XXI» объявлялся перерыв до 03.03.2022 14:30 (МСК).

1.

1.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя 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 комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 3 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 № 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 том числе, в случае осуществления 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, а также неразмещения 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 нарушения сроков такого размещения.

ООО «Газификация СпецПроект» относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно 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 закупки.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который 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, 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.

4. Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «СТОУН-XXI» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/3580/22 от 17.02.2022, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/3580/22 от 17.02.2022, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно п. п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, а также равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следует 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.

На основании 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.

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно пп. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Как следует из части 6.1 статьи 3 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 описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, 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.

В соответствии с п. 1.2.31 Положения о закупке конкурентным отбором является способ конкурентной закупки, не являющийся торгами в соответствии со статьями 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации или публичным конкурсом в соответствии со статьями 1057-1061 Гражданского кодекса Российской Федерации, по результатам осуществления которой определяется победитель, наиболее полно соответствующий требованиям документации о конкурентной закупке и подавший заявку, признанную наилучшей по итогам оценки и сопоставления заявок.

Согласно п. 3.2 Документации предметом Закупки является оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) легкового автомобиля для нужд общества.

Требования к предмету Закупки установлены в соответствии с Техническим заданием (Приложением №2 к Документации).

В соответствии с п. 1.1 Технического задания Документации участник закупки для передачи в лизинг обязуется приобрести на основании договора купли-продажи автотранспортные средства у продавца, выбираемого Заказчиком.

Согласно п. 1.4 Технического задания Документации балансодержателем предмета лизинга является лизингополучатель.

В п. 1.5 Технического задания Документации указано, что поставщик предмета лизинга определяется по выбору лизингополучателя.

В соответствии с п. 1.7 Технического задания Документации предметом лизинга является Renault DUSTER или «эквивалент» не ранее 2021 г.в. – 4 шт.

В п. 1.8 Технического задания Документации указано, что выкупной платеж должен составлять не более 3 000 (трех тысяч) рублей (включая НДС) за 1 единицу.

Согласно п. 2.3.6.1 Документации предложение о цене договора участника (общая цена Договора, который предлагает заключить Участник) не должно превышать начальную (максимальную) цену предмета закупки, указанную в Информационной карте конкурентного отбора (п. 3.9) и в Извещении о проведении конкурентного отбора.

В соответствии с п. 3.9 Информационной карты Документации начальная (максимальная) цена закупки составляет 7 482 159,50 рублей (без НДС), 8 978 591,40 рублей (с НДС).

Как следует из п. 6.2.2.3 раздела 6.2 Документации, участник подготавливает собственный расчёт цены своей Заявки в соответствии с формой №2 «Коммерческое предложение», установленной в Документации:

№ п/п	Предмет лизинга	Размер аванса		Выкупной платеж		Общий размер лизинговых платежей за 60 месяцев, руб.		
		без НДС, рублей	с НДС, рублей	без НДС, рублей	с НДС, рублей	без НДС, рублей	НДС, рублей	с НДС, рублей
1								
	Итого:							

График лизинговых платежей:

Лизинговый период (месяц)	Аванс с НДС, руб.	Лизинговые платежи к уплате с НДС, руб.	Лизинговые платежи к учету с НДС, руб.	Выкупная цена к уплате НДС, руб.	Сумма закрытия сделки, с НДС, руб. (досрочное закрытие)
0					
1					

Заявитель в жалобе также указывает на то, что 11.02.2022 ООО «СТОУН-XXI» был направлен запрос на разъяснение документации с просьбой указать выбранного поставщика или внести изменения по выбору поставщика в Техническое задание Документации. 14.02.2022 со стороны Заказчика был получен ответ, что данные будут предоставлены победителю Закупки.

Представитель Заказчика пояснил, что в соответствии со статьей 2 Федерального закона от 29.10.1998 № 164-ФЗ «О финансовый аренде (лизинге)» (далее - Закон о лизинге) установлено, что договором лизинга является договор, в соответствии с которым лизингодатель обязуется

приобрести в собственность указанное Лизингополучателем имущество у определенного им продавца и предоставить лизингополучателю это имущество за плату во временное владение и пользование.

Аналогичная норма закреплена в ст. 655 Гражданского кодекса РФ, согласно которой по договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца.

Таким образом, законодательством прямо предусмотрена возможность выбора или согласования продавца по договору лизинга со стороны лизингополучателя (арендатора). Кроме того, Заказчик в добровольном порядке принял на себя ответственность за продавца во избежание поставки некачественного товара.

Кроме того, Заказчик на этапе формирования начальной (максимальной) цены договора обеспечивает сбор коммерческих предложений, содержащих стоимость предмета лизинга, авансовый платеж 10% и выкупной платеж, а также общую стоимость лизинговых платежей с учетом стоимости предмета лизинга.

Участник конкурентного отбора получает механизм ценообразования относительно предмета лизинга, реальную цену предмета лизинга на рынке в текущем периоде, технические параметры, желаемые Заказчиком, имеет полное представление о сроке лизинга и о виде платежей (аннуитетные платежи), таким образом, Участник закупки имеет полную возможность сформировать ценовое предложение с учетом заложенных параметров, подав ценовое предложение либо равное начальной максимальной цене, либо применив демпинговый механизм.

При этом законодатель предусмотрел конструкцию, согласно которой от выбора продавца зависит, кто несет ответственность за этот выбор. Если предмет лизинга обладает не теми качествами, которые обговаривались (или продавец задержал его поставку), то лизингополучатель, выбравший продавца, обязан платить лизинговые платежи, даже если имущество он фактически не использует.

Лизинг подразумевает первичность заключения договора лизинга между лизингодателем и лизингополучателем, а уже затем договора купли-продажи предмета лизинга между продавцом и лизингодателем. Поэтому отсутствие в Документации информации о предполагаем продавце не является нарушением, кроме того в процессе исполнения договора продавец может быть заменен.

Заказчиком в целях реализации положения о выборе им продавца, были совершены соответствующие действия, свидетельствующие о том, что именно он выбирает продавца. Например, передана заявка продавцу на заключение договора купли-продажи.

Представитель Заказчика отметил, что с учетом вышеизложенного, довод Заявителя в части противоречия Документации действующему законодательству является необоснованным.

Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что условие, изложенное в п. 1.5 Технического задания Документации, об определении поставщика предмета лизинга лизингополучателем в отсутствие информации о продавце (поставщике), является незаконным и нарушает права потенциальных участников Закупки по определению стоимости предмета договора с учетом отсутствия расчета начальной (максимальной) цены договора.

Комиссия СПб УФАС России также полагает, что неуказание Заказчиком в Техническом задании Документации сведений о поставщике (продавце) предмета лизинга противоречит принципам, изложенным в ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, так как не позволяет определить расчет

стоимости предмета договора, заключаемого по итогам Закупки, с условием наличия такого участника договорных отношений, как поставщик (продавец) предмета лизинга, выбираемый лизингополучателем — Заказчиком.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Заказчика по неправомерному установлению в п. 1.1 и п. 1.5 Технического задания Документации незаконного положения об определении поставщика предмета лизинга по выбору лизингополучателя и неуказанию сведений о лизингополучателе нарушения п. п. 1, 2 ч. 1, ч. 6.1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившиеся в несоблюдении принципов информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенные при организации и проведении процедуры Закупки.

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

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу (от 15.02.2022 вх. №4356-ЭП/22) ООО «СТОУН-XXI» на действия ООО «ГазификацияСпецПроект» при проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) легковых автомобилей для нужд общества (извещение №32211112824) обоснованной.

2) Признать в действиях заказчика ООО «ГазификацияСпецПроект» (ИНН:7802614946; ОГРН:1177847097504) при организации и проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) легкового автомобиля для нужд общества (извещение №32211112604) нарушения п. п. 1, 2 ч. 1, ч. 6.1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившиеся в несоблюдении принципов информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенные путем неправомерного установления в п. 1.1 и п. 1.5 Технического задания Документации незаконного положения об определении поставщика предмета лизинга по выбору лизингополучателя, а также неуказания сведений о лизингополучателе.

3) Заказчику ООО «ГазификацияСпецПроект» (ИНН:7802614946; ОГРН:1177847097504) и его закупочной комиссии выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, допущенных при организации и проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) легкового автомобиля для нужд общества (извещение №32211112604), путем аннулирования процедуры Закупки 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.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику ООО «ГазификацияСпецПроект» (ИНН:7802614946; ОГРН:1177847097504) и его закупочной комиссии выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, допущенных при организации и проведении **конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) легковых автомобилей для нужд общества (извещение №32211112824)**, путем аннулирования процедуры Закупки с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС в срок до 04 апреля 2022 года с приложением подтверждающих документов.

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