

## РЕШЕНИЕ № 067/10/18.1-399/2020

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

16 сентября 2020 года  
Смоленск

г.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе:

<...>

<...>

<...>

при участии в дистанционном режиме рассмотрения жалобы представителей:

- заказчика – ОГУП «Э»: <...> (доверенность, паспорт <...> <...> (доверенность, паспорт <...>

- заявителя - ООО «Б»: <...> (доверенность, паспорт <...> <...> (доверенность, паспорт <...> <...> (доверенность, паспорт <...>

в целях осуществления возложенных на Комиссию полномочий по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров, рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Б» (далее - ООО «Б», Общество, заявитель) на действия заказчика – областного государственного унитарного предприятия «Э» (далее - ОГУП «Э») при проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг финансовой аренды (лизинга) на приобретение трактора промышленного (извещение № 32009406331 размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru>),

### УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 09.09.2020 поступила жалоба Общества на действия заказчика при проведении вышеуказанного конкурса в электронной форме. В жалобе и в дополнение к ней заявитель указал, что

«поскольку предметом закупки является приобретение товара (бульдозера) в лизинг, а не предоставление услуги лизинга, заказчик, указывая конкретную марку и модель в описании объекта закупки, обязан был прописывать слова «или эквивалент».

Заявитель также указал, что конечной целью приобретения товара в лизинг, является его фактическое приобретение в собственность, а лизинг - это способ финансирования приобретения товара.

Кроме того, заказчик в техническом задании обозначил систему пуска двигателя – пусковой двигатель - при этом такая система соответствует только двигателям Д180, которые в настоящее время сняты с производства. По мнению заявителя, несмотря на то, что к поставке требуется трактор 2020 года выпуска, техническое задание составлено для техники уже бывшей в употреблении. Общество также указало, что есть много заводов-изготовителей, которые готовы поставить аналогичную технику, и заказчик должен был обеспечить конкуренцию среди таких производителей.

Заказчиком обжалуемой закупки является ОГУП «Э».

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, просили признать жалобу Общества необоснованной, представили письменные возражения по доводам, изложенным в жалобе.

На момент рассмотрения жалобы договор не заключен.

Комиссией при рассмотрении жалобы Общества установлено следующее.

17.08.2020 заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в информационно – телекоммуникационной сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32009406331 о проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг финансовой аренды (лизинга) на приобретение трактора промышленного и конкурсная документация; начальная (максимальная) цена договора (цена лота) – 7 466 739,40руб.

Данная закупка проводится в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее -

Положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 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 данного закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд областного государственного унитарного предприятия «Э» (новая редакция), утвержденным директором ОГУП «Э» 22.01.2019 (далее – Положение), конкурсной документацией на право заключения договора на оказание услуг финансовой аренды (лизинга) на приобретение трактора промышленного (далее – документация о закупке).

Согласно извещению № 32009342552, размещенному на сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>:

- дата начала срока подачи заявок: 17.08.2020;
- дата и время окончания срока подачи заявок: 07.09.2020 в 08:00 (время московское);
- место и дата рассмотрения заявок участников конкурса и подведения итогов конкурса: 07.09.2020 в 13:00 (время московское) по адресу: <...>.

Пунктом 3.1 Информационной карты установлено, что предметом закупки является оказание услуг финансовой аренды (лизинга) на приобретение трактора промышленного.

Как было указано выше, по мнению заявителя, предметом обжалуемой закупки должна быть поставка товара, а не финансовая аренда (лизинг). В тоже время данное утверждение является несостоятельным ввиду следующего.

Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ) выделяет разные виды договоров, в частности, определяет как самостоятельные виды «поставка товара» (§3 ГК РФ) и «финансовая аренда (лизинг)» (§6 ГК РФ).

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлено, что целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 данной статьи, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей

участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, под закупкой понимается удовлетворение потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств.

Из изложенного следует, что заказчик определяет свои потребности самостоятельно.

При этом Комиссия отмечает, что нормативно-правовых препятствий к проведению закупок техники в лизинг Закон о закупках не содержит. Закупка может быть осуществлена любым способом определения поставщика, предусмотренным положением о закупках.

Как пояснил представитель заказчика, приобретение трактора промышленного с характеристиками, указанными в техническом задании, связано с тем, что в собственности ОГУП «Э» уже имеется в наличии новая и бывшая в употреблении специальная техника с аналогичными характеристиками двигателя, что дает возможность для взаимозаменяемости запчастей.

Кроме того, в организации отсутствует возможность единоразовых платежей на приобретение дорогостоящей техники, в связи с чем в качестве предмета закупки была выбрана финансовая аренда (лизинг).

Учитывая вышеизложенное, жалоба в рассматриваемой части не нашла своего подтверждения, нарушений при выборе предмета закупки установлено не было.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе, 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, 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 соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, 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.

Аналогичные требования установлены пунктами 2.4 и 5.3 Положения.

Статья 665 Гражданского кодекса Российской Федерации

предусматривает, что 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.

Правовые и организационно-экономические особенности лизинга определены Федеральным законом от 29 октября 1998 года № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» (далее - Закон о финансовой аренде (лизинге)). Целями данного закона являются развитие форм инвестиций в средства производства на основе финансовой аренды (лизинга) (далее - лизинг), защита прав собственности, прав участников инвестиционного процесса, обеспечение эффективности инвестирования.

Статья 4 Закона о финансовой аренде (лизинге) определяет, что субъектами лизинга являются:

- лизингодатель - физическое или юридическое лицо, которое за счет привлеченных и (или) собственных средств приобретает в ходе реализации договора лизинга в собственность имущество и предоставляет его в качестве предмета лизинга лизингополучателю за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование с переходом или без перехода к лизингополучателю права собственности на предмет лизинга;

- лизингополучатель - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором лизинга обязано принять предмет лизинга за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование в соответствии с договором лизинга.

Согласно статье 19 Закона о финансовой аренде (лизинге) договором лизинга может быть предусмотрено, что предмет лизинга переходит в собственность лизингополучателя по истечении срока договора лизинга или до его истечения на условиях, предусмотренных соглашением сторон.

Конечной целью объявленного конкурса, предметом которого обозначена услуга по финансовой аренде (лизингу), является приобретение в собственность трактора промышленного.

Таким образом, в данном случае лизинг является способом приобретения транспортного средства в собственность заказчика.

Это подтверждается и указанием в Части II конкурсной документации того обстоятельства, что переход права собственности на предмет лизинга к Лизингополучателю по окончании срока временного владения и пользования предметом лизинга осуществляется на основании отдельно заключенного договора купли-продажи (выкупа) по выкупной цене в размере не более 100

000 (Сто тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС (если Лизингодатель является плательщиком НДС). Досрочный выкуп предмета лизинга возможен не ранее 6 (шести) месяцев с момента заключения договора финансовой аренды (лизинга) по цене закрытия сделки, установленной для текущего периода графиком платежей.

Как было указано выше, пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании в Документации предмета закупки Заказчик в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак должен использовать слова «или эквивалент».

Установлено, что требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работ, услуг содержатся в части II конкурсной документации (Техническое задание).

Из анализа конкурсной документации следует, что ссылки на товарный знак в документации отсутствуют, а есть указание на модельный ряд - T10BT3, а также артикул - B10M.0111-1E трактора промышленного.

При таких обстоятельствах, при описании предмета лизинга «трактор промышленный T10BT3 артикул B10M.0111-1E» указание слов «или эквивалент» не требуется.

Выводы Комиссии Смоленского УФАС России также подтверждаются сложившейся судебной практикой, а именно решением Арбитражного суда Республики Башкортостан от 27.01.2015 по делу № А07-22653/2014, постановлением Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.04.2015 по делу № 07-22653/2014, постановлением Арбитражного суда Уральского округа от 20.08.2015 по делу № А07-22653/2014.

Комиссией установлено, что согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в процедуре № 32009406331 от 07.09.2020 на участие в конкурсе заявки подали 4 (четыре) участника закупки. Ссылка заявителя на то, что в рамках закупки может быть поставлен только бывший в употреблении товар, также не нашла своего подтверждения, поскольку согласно анализу поданных заявок всеми участниками процедуры предложен новый товар 2020 года выпуска.

Количество участников, принявших участие в конкурсе в электронной форме, также свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что жалоба Общества является необоснованной.

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

## **РЕШИЛА:**

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Б» на действия заказчика – областного государственного унитарного предприятия «Э» при проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг финансовой аренды (лизинга) на приобретение трактора промышленного (извещение № 32009406331), необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.