

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) организатора торгов, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, запроса котировок на закупку товаров, работ услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в составе:

Заместителя председателя комиссии:

заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок Кировского УФАС России;

Членов комиссии:

ведущего специалиста-эксперта отдела КЗ Кировского УФАС России;

специалиста 1 разряда отдела КЗ Кировского УФАС России;

в присутствии:

представителя АО «Автотранспортное предприятие», по доверенности,

представителя АО «Автотранспортное предприятие», по доверенности,

представителя ООО «ГлобалАвто», по доверенности,

представителя ООО «ГлобалАвто», по доверенности,

представителя ООО «ГлобалАвто», по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «ГлобалАвто» на действия Заказчика в качестве организатора торгов при проведении открытого запроса предложений на оказание услуг по финансовой аренде (Лизинг) автобуса в количестве 30 шт. в соответствии с Приложением №3 к извещению (номер извещения о закупке №31806998169),

УСТАНОВИЛА:

15.10.2018 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ООО «ГлобалАвто» (далее - Заявитель) на действия акционерного общества «Автотранспортное предприятие» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений на оказание услуг по финансовой аренде (Лизинг) автобуса в количестве 30 шт. в соответствии с Приложением №3 к извещению (номер извещения о закупке №31806998169).

Заявитель полагает, что документация о закупке сформирована Заказчиком с нарушением Федерального закона от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). По мнению Заявителя нарушения выразились в следующем:

- 1) описание объекта закупки выполнено с нарушением требований ч.6.1 ст.3 Закона о закупках, так как в описании предмета закупки использовано указание в отношении товарного знака «МАЗ» без применения слов «или эквивалент»;
- 2) Извещение о проведении запроса предложений не содержит сведений о дате, месте и времени рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;
- 3) в извещении о проведении запроса предложений указано, что разъяснения положений документации предоставляются в устной форме по телефонам, указанным в документации (п.27 извещения);
- 4) в техническом задании указаны характеристики, соответствующие только одной модели одного производителя автобуса «МАЗ» модели 206086, что ограничивает участие в закупке.

В соответствии с п.1 ч.10 ст.3 Закона о закупках 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" (далее – Закон о защите конкуренции), с учетом особенностей, установленных указанной 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 случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В силу ч.2 ст.18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Доводы Заявителя относятся, в том числе, к информации о нарушении Заказчиком установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, что может ущемлять права и законные интересы Заявителя.

Таким образом, рассмотрение жалобы проводится в соответствии с положениями ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрение жалобы, назначенное на 24.10.2018 г., переносилась на 01.11.2018 г.

Лицам, участвующим в деле, направлены уведомления о дате рассмотрения жалобы, у Заказчика, запрошены необходимые документы по исследуемой закупке, а также письменные пояснения по существу жалобы. Заказчику, как

организатору торгов, выставлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Заказчиком представлены письменные возражения на жалобу. По мнению Заказчика жалоба подана ненадлежащим лицом, так как Заявитель не является лизинговой компанией и не оказывает лизинговые услуги, а потому права Заявителя не могут быть нарушены. Отмечает, что нарушения в части отсутствия в извещении указания на место, дату и время рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов, а также отсутствия в описании предмета лизинга слов «или эквивалент» устранены Заказчиком. Указывает на то, что способ закупки определяется Заказчиком самостоятельно. Выбранный способ закупки в виде запроса предложений в письменной форме не противоречит Закону о закупках. Отмечает, что Заказчик не обязан обосновывать выбор предмета лизинга. Характеристики предмета лизинга указаны по итогам исследования рынка и в наибольшей степени отвечают потребностям Заказчика. Полагает, что в рассматриваемом случае закупка проводится не среди производителей автобусов, а среди лизинговых компаний. Считает жалобу необоснованной.

Представители Сторон на заседании комиссии подтвердили доводы, изложенные письменно.

Заслушав доводы сторон, исследовав извещение о проведении запроса предложений, проект договора, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

05.10.2018 г. в единой информационной системе опубликовано извещение о проведении запроса предложений. Предмет закупки - финансовая аренда (Лизинг) автобуса в количестве 30 шт. в соответствии с Приложением №3 к извещению. Начальная цена договора 288768334 (двести восемьдесят восемь миллионов семьсот шестьдесят восемь тысяч триста тридцать четыре) руб. 46 коп.

В соответствии со ст.665 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) 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.

В соответствии с ч.1 ст.1 Федерального закона от 29.10.1998 N 164-ФЗ (ред. от 16.10.2017) "О финансовой аренде (лизинге)" (далее – Закон о лизинге) сферой применения указанного Федерального закона является лизинг имущества, относящегося к непотребляемым вещам (кроме земельных участков и других природных объектов), передаваемым во временное владение и в пользование физическим и юридическим лицам.

В силу ч.1 ст.4 Закона о лизинге субъектами лизинга являются лизингодатель, лизингополучатель, продавец. В этой же норме указано, что продавец - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором купли-продажи с лизингодателем продает лизингодателю в обусловленный срок имущество, являющееся предметом лизинга.

Учитывая, что в спорной документации продавец указанного арендатором

имущества не определен, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу о том, что жалоба подана надлежащим лицом, так как Заявитель может выступать в качестве продавца, а потому может являться субъектом лизинга.

В то же время следует отметить, что несоблюдение Заказчиком условия о том, что продавец приобретаемого в лизинг имущества определяется им самим, позволяет рассматривать такие правоотношения как аренду имущества, которые регулируются параграфом 1 главы 34 ГК РФ. При аренде имущества арендодателем может выступать как собственник имущества, сдаваемого в аренду, так и иные лица, уполномоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду (ст.608 ГК РФ).

Указанные обстоятельства, при наличии условия о передаче в аренду имущества эквивалентного описанному в техническом задании, позволяют, в том числе, Заявителю полагать свои права нарушенными, а потому не лишают его права на обжалование действий Заказчика при осуществлении спорной закупки.

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, [Гражданским кодексом](#) Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу ч.2 ст.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](#) Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с п.2 ч.3.1 ст.3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями [части 3](#) указанной статьи.

Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что осуществляемая Заказчиком закупка в виде запроса коммерческих предложений является конкурентной закупкой, так как извещение о ее проведении с приложением документации о закупке размещено в единой информационной системе и доступно неограниченному кругу лиц.

При этом в соответствии с ч.3 ст.4 Федерального закона от 31.12.2017 N 505-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Федерального [закона](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (в редакции от 31.12.2017), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года. Закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Федерального [закона](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц" (в редакции от 31.12.2017), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Таким образом, при осуществлении рассматриваемой закупки Заказчик обязан руководствоваться Положением о закупке товаров, работ, услуг акционерного общества «Автотранспортное предприятие» (новая редакция), утвержденным решением совета директоров АО «АТП» 20.04.2016 г. (протокол №04 от 20.04.2016 г.) (далее – Положение).

Разделом 5 Положения регламентировано осуществление закупки путем проведения запроса коммерческих предложений.

В соответствии с подп.3 п.5.2.3 Положения в извещении о проведении запроса коммерческих предложений указывается предмет договора, с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

В соответствии с подп.3 п.5.3.1 Положения в документации о проведении запроса коммерческих предложений должны быть указаны требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

В извещении о проведении запроса предложений (ред. №5 от 24.10.2018 г.) Заказчиком установлены:

- п.9 Порядок подачи запросов о разъяснении положений документации о закупке;
- п.10 место и дата рассмотрения предложений участников и подведение итогов запроса предложений 13:00 час. 19 октября 2018 года по адресу: г. Киров, ул. Сормовская, д.2.

Таким образом, нарушения, на которые ссылается Заявитель в части доводов, указанных в п.2,3 жалобы, устранены Заказчиком до рассмотрения жалобы по существу.

В то же время, Комиссия Кировского УФАС России, оценивая доводы о нарушении Заказчиком правил описания предмета закупки и об установлении совокупности требований к предмету лизинга, которая приводит к ограничению количества участников закупки, приходит к следующим выводам.

Пунктом 6 извещения о проведении запроса предложений определен предмет договора: Финансовая аренда (Лизинг) автобуса в количестве 30 шт. в соответствии с приложением №3 к извещению.

Приложением №3 «Техническое задание» Заказчиком определены требования к техническим, функциональным характеристикам городского автобуса средней вместимости. Низкопольный автобус МАЗ 206086 или «эквивалент». При этом в таблице требований указаны характеристики соответствующие конкретной модели автобуса – МАЗ 206086 (например совокупность: габаритных размеров, количества мест для сидения, двигателя Mercedes-Benz OM 924LA.V/2, тип АКПП Allison T270w/Ret и других).

В соответствии с п.1 ч.2 ст.1 Закона о закупках указанный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Таким образом, Заказчик, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг, обязан руководствоваться положениями Закона о закупках, который по отношению к нормам ГК РФ и Закона о лизинге является специальной нормой.

В соответствии с п.2 ч.6.1 ст.3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 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.

Кроме этого, в соответствии с ч.1 ст.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.

Формальное соблюдение Заказчиком требования о сопровождении словами «или эквивалент» указания на товарный знак при описании предмета закупки, по мнению Комиссии Кировского УФАС России, не свидетельствует об отсутствии ограничения участия в закупке.

Представители сторон, в том числе Заказчик, на заседание Комиссии Кировского УФАС России представили документы о различных моделях автобусов различных производителей. При этом ни один из автобусов, информация о которых изучена при рассмотрении жалобы, по совокупности своих характеристик не отвечает требованиям технического задания, сформированного Заказчиком.

При таких обстоятельствах Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу о том, что участники Закупки лишены возможности предложить в качестве предмета арендуемого Заказчиком имущества товар, эквивалентный товару, указанному в техническом задании. Такие действия Заказчика, учитывая, что продавец предмета лизинга в документации о закупке не определен, нарушают требования п.2 ч.6.1 ст.3 Закона о закупках и ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции, в связи с чем, жалоба Заявителя является обоснованной.

Устранение допущенного нарушения возможно путем выдачи предписания.

На основании изложенного, руководствуясь ч.20 ст.18.1, п.3.1 ч.1 ст.23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу ООО «ГлобалАвто» на действия АО «Автотранспортное предприятие» при проведении запроса предложений на оказание услуг по финансовой аренде (Лизинг) автобуса в количестве 30 шт. в соответствии с Приложением №3 к извещению (номер извещения о закупке №31806998169), в связи с нарушением п.2 ч.6.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

В соответствии с ч.23 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.