

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-108/15А о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск

резюлютивная часть оглашена «11» декабря 2015

г.

изготовлено в полном объеме «14» декабря 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Ярыгиной О.А. – Заместителя руководителя-начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

Халдеевой А.С. – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

Мандаровой А.Е. – государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии,

При участии:

От заявителя: - Общество с ограниченной ответственностью «ЯкутскМегаСтрой», не явились, извещены должным образом;

От ответчика:- Государственное бюджетное учреждение Республики Саха (Якутия) «Государственная противопожарная служба Республики Саха (Якутия)», явились, представитель по доверенности <...> (№3800-19 от 30.11.2015 г.) и <...> (№1317-19 от 12.05.2015 г.);

От заинтересованного лица: - Государственный комитет Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов, явились, представитель по доверенности <...> (без номера от 14.01.2015 г.),

рассмотрев дело № 02-108/15А о нарушении антимонопольного законодательства

возбужденное в отношении Государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) «Государственная противопожарная служба Республики Саха (Якутия)» по признакам нарушения части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

05.11.2015 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от общества с ограниченной ответственностью «ЯкутскМегаСтрой» (вхд. № 6542 от 05.11.2015 г.), в котором заявитель ссылается на нарушение антимонопольного законодательства, а именно на положения документации при проведении электронного аукциона на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) специальных пожарных машин с переходом права собственности (извещение № 0116200007915008769).

Заявитель считает, что Заказчиком при осуществлении данной закупки допущены следующие нарушения:

В соответствии с частью 2 аукционной документации описание объекта закупки приложения №1 требования к предмету лизинга на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) специальных пожарных машин, описываются к закупке только автомашины двух производителей, а именно автоцистерны марки урал и мерседес с ценой описания начальной (максимальной) цены последнего не учитывая иных Российских производителей.

Согласно ст. 8 Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с частью 2 аукционной документации описание объекта закупки приложение №1 технические требования к предмету лизинга на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) специальных пожарных машин в п.8 Требования к качеству, услуг, в том числе технология оказания услуг, методы и методики оказания услуг. Указывается следующее «Исключительное право собственности на Предмет лизинга, передаваемый в лизинг, принадлежит Лизингодателю». Следовательно, Лизингодатель за счет собственных и/или привлеченных денежных средств, приобретает в собственность и предоставляет Лизингополучателю во временное владение и пользование лизинг в качестве Предмета лизинга –

пожарные машины в количестве 42 единиц. Предмет лизинга является собственностью Лизингодателя. Предмет лизинга передается в лизинг вместе со всеми принадлежностями и со всеми документами (техническим паспортом, гарантийным талоном, и другими необходимыми для пользования предметом лизинга для исполнения своих обязательств по настоящему договору). Что противоречит Федеральному закону от 29.10.1998 г. №164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)». Согласно ст. 4 Федерального закона №164-ФЗ Субъекты лизинга (лизингодатель, лизингополучатель, продавец) в нашем случае продавец это завод производитель, лизингодатель – участник торгов (у которого нет исключительного права собственности), лизингополучатель – заказчик. В соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе в описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. В соответствии с частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Действия Заказчика Государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) «Государственная противопожарная служба Республики Саха (Якутия)» при установлении данного положения в аукционной документации, указывают на признаки нарушения части 2 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Приказом Якутского УФАС России от 27.11.2015 №158 возбуждено дело №02-108/15А о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции в отношении Государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) «Государственная противопожарная служба Республики Саха (Якутия)».

С учетом необходимости запроса дополнительных сведений и документов Комиссия Якутского УФАС России объявило перерыв в заседании комиссии по делу №02-108/15А.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» устанавливает, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции - наряду с установленными [частью 1](#) настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами

или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Ответчик – ГБУ РС (Я) «Государственная противопожарная служба Республики Саха (Якутия)» не согласен с доводами заявителя и в своем возражении указывает следующее:

В части 2 аукционной документации описание объекта закупки приложения №1 установлены лишь минимальные критерии для поставляемых автомобилей, что не ограничивает число участников и не указывает на определенную марку автомобиля.

В соответствии со ст. 665 Гражданского Кодекса Российской Федерации – 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, продавец автомобилей не участвует в договоре лизинга и не является стороной по договору лизинга.

Согласно ст. 667 ГК РФ – арендодатель, приобретая имущество для арендатора, должен уведомить продавца о том, что имущество предназначено для передачи его в аренду определенному лицу.

Уполномоченный орган – Государственный комитет Республики Саха (Якутия) по регулированию контрактной системы в сфере закупок поясняет следующее:

В соответствии с пп.2 п. 5.2 Порядка взаимодействия Уполномоченного органа и заказчиков при осуществлении полномочий на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков Республики Саха (Якутия), утвержденного Указом Президента Республики Саха (Якутия) от 27.12.2013 №2425, заказчик разрабатывает и утверждает описание объекта закупки к документации о закупке.

Согласно п. 6.2 Порядка ответственность за соответствие требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе описания объекта закупки, обоснования начальной (максимальной) цены контракта возлагается на заказчика.

Комиссия Якутского УФАС по РС (Я) по рассмотрению дела, изучив материалы дела и доказательства, выслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, приходит к следующим выводам:

14 октября 2015 года уполномоченным органом на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на сайте оператора электронной площадки ЭТП ММВБ опубликовано извещение № 0116200007915008769 на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) специальных пожарных машин с переходом права собственности, а также аукционная документация.

Форма торгов: электронный аукцион.

Начальная (максимальная) цена контракта: 498 969 550, 00 руб. (извещение № 0116200007915008769).

Объем оказываемых услуг: Оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) специальных пожарных машин с переходом права собственности в количестве 42 единиц (извещение № 0116200007915008769).

Заказчик: Государственное бюджетное учреждение Республики Саха (Якутия) «Государственная противопожарная служба Республики Саха (Якутия)».

Уполномоченный орган: Государственный комитет Республики Саха (Якутия) по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

05 ноября 2015 года проведена процедура рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, о чем составлен протокол № 0116200007915008769-1.

Согласно указанному протоколу от оператора электронной площадки поступило 3 (три) заявки на участие в электронном аукционе с порядковыми номерами 615325, 617029, 621691.

Данный электронный аукцион признан несостоявшимся в связи с не допуском участников (заявок).

Про обоснование части 2 Описание объекта закупки. В части 2 аукционной документации описание объекта закупки (приложение №1) установлены лишь минимальные критерии для поставляемых автомобилей, что не ограничивает число участников и не указывает на определенную марку автомобиля.

Финансирование лизинговых сделок, перечень объектов и предмет лизинга было установлено Распоряжением Правительства Республики Саха (Якутия) № 867-р от 10.08.2015 года «О предварительном согласовании крупной сделки государственному бюджетному учреждению Республики Саха (Якутия) «Государственная противопожарная служба Республики Саха (Якутия)» на оказание услуги финансовой аренды (лизинга) специальной и основной пожарной техники на 2015-2019 годы» ГБУ РС(Я) «Государственная противопожарная служба РС(Я)».

В соответствии с Приложением №1 к указанному Распоряжению установлен перечень объектов крупной сделки - наименование марки основной и специальной пожарной техники и количество основной и специальной пожарной техники, единиц:

N п/п	Наименование марки основной и специальной пожарной техники	Количество основной и специальной пожарной техники, единиц
1	Автоцистерна пожарная АЦ-6/6-40 (5557)-9ДВР	74 (семьдесят четыре)
2	Автоцистерна пожарная с лестницей АЦЛ-6,0-50-18(4320)	4 (четыре)
3	Автоцистерна пожарная АЦ-4,0-40	36 (тридцать шесть)
4	Автоцистерна пожарная АА-8-60(431118)	2 (две)
	Итого:	116 (сто шестнадцать)

В соответствии со ст. 1 Федерального закона от 29.10.1998 г. №164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» - сферой применения настоящего 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.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 29.10.1998 г. №164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» - договор лизинга - договор, в соответствии с которым арендодатель (далее - лизингодатель) обязуется приобрести в собственность указанное арендатором (далее - лизингополучатель) имущество у определенного им продавца и предоставить лизингополучателю это имущество за плату во временное владение и пользование. Договором лизинга может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется лизингодателем.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 29.10.1998 г. №164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» - 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;

- *продавец* - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором купли-продажи с лизингодателем продает лизингодателю в обусловленный срок имущество, являющееся предметом лизинга. Продавец обязан передать предмет лизинга лизингодателю или лизингополучателю в соответствии с условиями договора купли-продажи. Продавец может одновременно выступать в качестве лизингополучателя в пределах одного лизингового правоотношения.

В соответствии со статьей 223 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) - право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии со статьей 665 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, таким образом, продавец автомобилей не участвует в договоре лизинга и не является стороной по договору лизинга.

Согласно статьи 667 ГК РФ - Арендодатель, приобретая имущество для арендатора, должен уведомить продавца о том, что имущество предназначено для передачи его в аренду определенному лицу.

Таким образом, для переоформления права собственности достаточно передачи имущества с отметкой в ПТС о смене собственника. Кроме того, получение в государственных органах каких-либо документов, удостоверяющих право собственности на такую автотехнику не требуется.

В соответствии с п. 5.2.8. договора Лизингополучатель является лицом, осуществляющим права владения и пользования Предметом лизинга и получает все необходимые разрешения в государственных органах и своевременно осуществляет все иные необходимые действия, обеспечивающие правомерную эксплуатацию Предмета лизинга, в том числе вносит все регистрационные сборы и иные необходимые платежи, если они предусмотрены законодательством РФ.

Следует иметь в виду, что потенциальные участники закупки являются лизинговыми компаниями, основным видом деятельности которых является финансирование сделок купли-продажи как за собственный счет, так и за счет средств привлеченных. Целью закупки является выявление лизинговых компаний способных в указанные сроки осуществить финансирование на наиболее выгодных условиях.

Закупки в виде электронного аукциона направлены на выявление не поставщиков, а лизинговых компаний готовых на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) основных пожарных машин с переходом права собственности на условиях определенных в конкурсной документации. Возможность приобрести предмет лизинга у любого поставщика и передать его в аренду имеется у любого участника закупки, так как выбор поставщиков лежит на Лизингодателе. Количество и местоположение таких поставщиков, как и объем закупки транспортных средств у каждого из них документацией не ограничено.

Таким образом, вышеуказанный Федеральный закон описывает статус субъектов договора аренды (лизинга).

Действия Заказчика Государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) «Государственная противопожарная служба Республики Саха (Якутия)» при установлении данного положения в аукционной документации, не указывают на признаки нарушения части 2 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела №02-108/15А, руководствуясь пунктом 3 части 1 [статьи 23](#), [частями 1 - 3 статьи 41](#), [статьей 49](#), статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела в отношении Государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) «Государственная противопожарная служба Республики Саха (Якутия)» при проведении открытого электронного

аукциона в связи с отсутствием нарушения части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель комиссии: _____

О.А. Ярыгина

Члены комиссии: _____

А.С. Халдеева

А.Е. Мандарова