

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
<http://www.msk.arbitr.ru>

**ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
РЕШЕНИЕ**

**Дело № А40-34615/12
139-324**

**г. Москва
05 мая 2012 г.**

Резолютивная часть объявлена 02 мая 2012 г.
Решение изготовлено в полном объеме 05 мая 2012 г.

Арбитражный суд г. Москвы в составе:

Судьи Корогодова И.В.,

при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Козловой Н.М.,
рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению

ООО Охранное агентство "Витязь-С"

к ФАС России

третьи лица - ГБУЗ «Сахалинский областной наркологический диспансер», ЗАО
«Сбербанк-АСТ»

о признании недействительным решения от 03.02.2012г. № П-50/12

в заседании приняли участие:

от заявителя – Горских О.В., дов. от 20.02.2012 г. б/н

от ответчика – Лапина Ю.А., дов. от 07.10.2011 г. № ИА/37026

от третьих лиц:

от ГБУЗ «Сахалинский областной наркологический диспансер»- не явился, извещен

от ЗАО «Сбербанк-АСТ» - Гордиенко В.М., дов. от 18.04.2012 г. б/н

УСТАНОВИЛ:

ООО Охранное агентство "Витязь-С" обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением, в котором просит признать недействительным решение ФАС России по делу №П-50/12 о результатах внеплановой проверки соблюдения законодательства о размещении заказов от 03.02.2012 г.

Оспариваемым решением Федеральная антимонопольная служба России признала действия Оператора электронной площадки соответствующими требованиям Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

В обоснование заявленных требований ООО Охранное агентство "Витязь-С" ссылается на следующие обстоятельства.

Как указывает заявитель, из решения по результатам проверки оператором электронной площадки подтверждается факт направления ему 06 апреля 2011 г. от Заявителя приказа о назначении директора Карпова И.В. с указанием срока полномочий с 10.02.2011 по 10.02.2016 годы. Кроме того, на сайте электронной площадки в личном кабинете Заявителя в папке входящих документов имеется уведомление об одобрении регистрации пользователя от 06.04.2011 года. Однако

оператором электронной площадки предоставленный заявителем приказ на руководителя не был им добавлен в реестр доверенностей Оператора электронной площадки, следовательно, файл приказа не был включен в состав сведений карточки участника размещения заказа ООО ОА «Витязь-С». Все вышеуказанные и установленные действия оператора электронной площадки, по утверждению заявителя, свидетельствуют о допущении нарушения закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 года, а также регламента самой электронной площадки.

Согласно п.4.16.. 4.1.8. регламента организации и проведения открытых аукционов в электронной форме для размещения заказов на поставку товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд, размещенного на сайте Сбербанк-АСТ оператор электронной площадки обязан обеспечить использование электронных документов на электронной площадке в соответствии с действующим законодательством РФ и настоящим регламентом. Обеспечить процедуру участия в электронном аукционе зарегистрированным/аккредитованным Сторонам регламента, имеющим права в соответствии с выданными им полномочиями и сертификатами ЭЦП. Данные обязанности ЗАО «Сбербанк-АСТ» не исполнены, что привело к грубому нарушению прав Заявителя.

В оспариваемом решении от 03.02.2012 года при вынесении результативной части в качестве аргумента исполнения своих обязательства оператором Инспекцией ФАС России приняты доводы о том, что 17.05.2011 года Заявителю в личный кабинет было направлено уведомление о необходимости размещения копий документов, подтверждающих полномочий лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа в реестре доверенностей оператора электронной площадки.

Данные заявления оператора, по утверждению заявителя, не соответствуют действительности. Согласно копии страницы Заявителя с сайта электронной площадки в реестре документов за период с 01.01.2011 по 31.05.2011 года отсутствуют какие-либо документы от оператора датированные 17.05.2011 года, а так же отсутствуют какие-либо сообщения или уведомления о заявленных выше действиях.

Вышеперечисленные действия оператора электронной площадки сделали невозможным заключение государственного контракта заявителем по итогам прошедшего электронного аукциона, победителем которого было признано ООО Охранное агентство "Витязь-С".

Ответчик по заявлению возражает, ссылаясь на законность, обоснованность оспариваемого решения, отсутствие правовых оснований для его отмены.

ЗАО «Сбербанк-АСТ» по заявлению возражает, поддерживает правовую позицию ответчика.

Представитель ГБУЗ «Сахалинский областной наркологический диспансер», извещенный надлежащим образом о дате, месте, времени проведения судебного разбирательства, в судебное заседание не явился.

Дело рассмотрено в отсутствие представителя ГБУЗ «Сахалинский областной наркологический диспансер» в соответствии со ст.ст. 123, 156 АПК РФ.

Выслушав представителей явившихся участников процесса, рассмотрев материалы дела, арбитражный суд установил, что заявленные требования необоснованны и не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии со ст.198 АПК РФ, граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на

них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно ч.1 ст.65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующие орган или должностное лицо.

Как следует из материалов дела, 15.12.2011 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении Министерством здравоохранения Сахалинской области (далее - Уполномоченный орган), ГБУЗ «Сахалинский областной наркологический диспансер» (далее - Заказчик) открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на оказание услуг по охране помещений и территории ГБУЗ «Сахалинский областной наркологический диспансер» (номер извещения 0161200001711000331) (далее - Аукцион) с начальной (максимальной) ценой контракта 1 666 632 рубля. Согласно указанному извещению о проведении Аукциона дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе 26.12.2011 11:00.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 27.12.2011 № 331.1 на момент окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе поступило пять заявок участников размещения заказа и аукционной комиссией Заказчика допущены к участию в Аукционе пять участников размещения заказа.

Согласно протоколу проведения Аукциона от 30.12.2011, в ходе проведения Аукциона предложения о цене контракта подавали 3 участника Аукциона, и минимальное предложение о цене контракта поступило от участника Аукциона, заявке которого присвоен порядковый номер «3», и составило 1 089 830 рублей.

В силу действия пункта 5 части 2 статьи 41.3 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) для получения аккредитации участник размещения заказа представляет оператору электронной площадки копии документов, подтверждающих полномочия руководителя. В случае если от имени участника размещения заказа действует иное лицо, также представляются доверенности, выданные физическому лицу или физическим лицам на осуществление действий от имени участника размещения заказа по участию в открытых аукционах в электронной форме (в том числе на регистрацию на открытых аукционах), заверенные печатью участника размещения заказа и подписанные руководителем или уполномоченным им лицом. В случае если такая доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем, должна представляться копия документа, подтверждающего полномочия данного лица, заверенная печатью участника размещения заказа и подписанная руководителем участника размещения заказа.

В соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 41.4 Закона о размещении заказов, в реестре участников размещения заказа, получивших аккредитацию на электронной площадке, в отношении каждого участника размещения заказа должны содержаться копии документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа - юридического лица по участию в открытых аукционах в электронной форме (в том числе на регистрацию на открытых аукционах в электронной форме) в соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 41.3 Закона о размещении заказов.

Оператор электронной площадки в соответствии с частью 4 статьи 41.4 Закона о размещении заказов размещает измененные документы и сведения в Реестре, которые добавлены в карточку организации - участника размещения заказа. Оператор электронной площадки не вправе самостоятельно добавлять в Реестр измененные

документы и сведения, поскольку содержащиеся в Реестре документы и сведения подписаны электронной подписью лица, уполномоченного, участником размещения заказа.

В соответствии с частью 1 статьи 41.11 Закона о размещении заказов, аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в аукционе в электронной форме, а также документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 20 статьи 41.10 Закона о размещении заказов, на соответствие их требованиям, установленным документацией об аукционе в электронной форме.

На основании пункта 1 части 6 статьи 41.11 Закона о размещении заказов заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в случае непредставления документов, определенных частью 6 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, с учетом документов, ранее представленных в составе первых частей заявок на участие в открытом аукционе, отсутствия документов, предусмотренных пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 41.4 Закона о размещении заказов, или их несоответствия требованиям документации об открытом аукционе, а также наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа. Отсутствие документов, предусмотренных пунктами 1,3-5, 7 и 8 части 2 статьи 41.4 Закона о размещении заказов, или их несоответствие требованиям документации об открытом аукционе, а также наличие в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа определяется на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе.

В соответствии с частью 11 статьи 41.3 Закона о размещении заказов, ответственность за действия, совершенные на основании документов и сведений, представляемых в соответствии с частью 2 статьи 41.3 Закона о размещении заказов, за замену или прекращение действия указанных документов несет участник размещения заказа, представивший такие документы и сведения.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона от 10.01.2012 № 331.2, аукционной комиссией Заказчика рассмотрены вторые части заявок участников размещения заказа на участие в Аукционе. При этом аукционной комиссией Заказчика рассмотрена и признана не соответствующей требованиям документации об Аукционе вторая часть заявки на участие в Аукционе Заявителя ООО «Охранное агентство Витязь-С» (порядковый номер «3») на основании пункта 1 части 6 статьи 41.11 Закона о размещении заказов в связи с отсутствием в составе второй части заявки Заявителя на участие в Аукционе документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа.

Файл «Лицензия (Витязь-С).pdf», входящий в состав заявки Заявителя на участие в Аукционе подписан электронной цифровой подписью Карпова И.В.

Как следует из материалов аукционной документации, Заявитель предоставил, в том числе, копии документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа согласно пункту 5 части 2 статьи 41.3 Закона о размещении заказов Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ», а именно в реестр участников размещения заказа, получивших аккредитацию на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ».

Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени Заявителя, в именно приказ о назначении на должность директора Карпова И.В., на момент окончания подачи заявок на участие в Аукционе не добавлен в реестр доверенностей Оператора электронной площадки, что означает, что файл приказа не был включен в состав сведений карточки участника размещения заказа ООО

«Охранное агентство Витязь-С», что подтверждается распечаткой «Аккредитационные данные на дату и время окончания срока подачи заявок» из личного кабинета электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ», из которой следует, что в качестве документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа - ООО «Охранное агентство Витязь-С», прикреплен файл «решение.JPG», который также представлен в распечатанном виде. Документ из открытого файла «решение.JPG» озаглавлен «Решение единственного учредителя Общества с ограниченной ответственностью «Витязь-С» (от 20.12.2006), и содержит сведения о продлении полномочий единственного учредителя Общества - Нестерова В.Б. в качестве директора сроком до 20.12.2011. Достоверность указанных сведений уполномоченный орган подтверждает прилагаемым в материалы дела видеоизображением, иллюстрирующим сведения и документы, отображающиеся в закрытой части электронной площадки (личном кабинете уполномоченного органа), в отношении ООО «Охранное агентство Витязь-С». При этом, во второй части заявки ООО «Охранное агентство Витязь-С» на участие в данном аукционе в качестве документа, подтверждающего соответствие участника размещения заказа требованию, установленному п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов, содержался файл «Лицензия (Витязь-С).pdf», загруженный на электронную площадку 21.12.2011, и который был подписан электронной цифровой подписью Карпова И.Н., что подтверждается распечаткой из закрытой части электронной площадки, представленной в материалы дела уполномоченным органом, и не оспаривается заявителем. В извещении о проведении данного аукциона определены дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе - 26.12.2011 11-00 час.

Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа, а именно приказ от 10.02.2011 №1 о приеме на работу Карпова И.В. на должность директора Заявителем был направлен на электронную площадку только 13.01.2012, то есть после даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе - 26.12.2011.

Отсутствие документа, подтверждающего полномочия Карпова И.Н. на осуществление действий от имени участника размещения заказа - приказ о приеме на работу от 10.02.2011 № 1 отсутствовал в составе документов, направленных оператором электронной площадки в составе второй части заявки на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе - 11-00 час. 26.12.2011, послужило причиной принятия решения о несоответствии заявки на участие в аукционе ООО «Охранное агентство Витязь-С» требованиям документации об аукционе.

Новый пользователь (Карпов И.Н.) в личном кабинете участника размещения заказа ООО Охранное агентство «Витязь-С» был введен (зарегистрирован) 06.04.2011 г. При введении нового пользователя (на электронной площадке - функционал формирования новой доверенности) заполняется форма, в которой указываются Ф.И.О. пользователя и прикладывается копия документа, подтверждающая полномочия пользователя (доверенность). Данная электронная форма подписывается электронной подписью пользователя с ролью «Администратор участника», ранее зарегистрированного на электронной площадке в личном кабинете данного участника размещения заказа и хранится в виде электронного документа «Регистрация пользователя». При регистрации пользователя (Карпов И.Н.) в качестве документа, подтверждающего его полномочия, была приложена приказ о приеме на работу Карпова И.Н. от 10.02.2011 № 1 на должность директора ООО «Охранное агентство Витязь-С».

Функционалом электронной площадки предусмотрено, что пользователь, не зарегистрированный на электронной площадке, не может проводить операции от имени участника размещения заказа. Поэтому факт подписания документа при подаче заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме свидетельствует о

предварительном введении данного пользователя в личном кабинете участника размещения заказа ООО Охранное агентство «Витязь-С».

В соответствии со статьей 41.4 Закона о размещении заказов, оператор электронной площадки ведет реестр участников размещения заказа, аккредитованных на электронной площадке (далее - Реестр). В Реестр включается информация, представленная участником размещения заказа при подаче заявления на аккредитацию организации в качестве участника размещения заказа и при дальнейшем самостоятельном внесении изменений в карточку организации - участника размещения заказа на электронной площадке. Информация хранится в виде электронных документов, подписанных электронной подписью представителя участника размещения заказа, введенного в качестве пользователя в личном кабинете такого участника.

Оператор электронной площадки в соответствии с частью 4 статьи 41.4 Закона о размещении заказов размещает измененные документы и сведения в Реестре, которые добавлены в карточку организации - участника размещения заказа. Оператор электронной площадки не вправе самостоятельно добавлять в Реестр измененные документы и сведения, поскольку содержащиеся в Реестре документы и сведения подписаны электронной подписью лица, уполномоченного участником размещения заказа.

Для изменения в Реестре документов и сведений, содержащихся в карточке участника размещения заказа, функционалом электронной площадки предусмотрена форма в личном кабинете: «Личный кабинет» - «Изменение данных», с помощью которой представитель участника размещения заказа приводит в актуальное состояние документы и сведения и подписывает их своей ЭЦП. С момента успешного подписания указанной формы, документы и сведения в Реестре автоматически приводятся в соответствие с документами и сведениями, содержащимися в подписанной форме.

Приказ о приеме на работу Карпова И.Н. от 10.02.2011 № 1 на должность директора ООО «Охранное агентство Витязь-С» в указанном выше порядке не был добавлен в карточку организации - участника размещения заказа.

Порядок внесения изменений в сведения об участнике размещения заказа в Реестре подробно регламентирован пунктом 7.5 Регламента организации и проведения открытых аукционов в электронной форме для размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (далее - Регламент), а порядок регистрации пользователей - пунктом 7.7 Регламента. Таким образом, действия участника размещения заказа по внесению изменений в карточку своей организации и регистрации уполномоченного пользователя направлены на достижение разного результата и вследствие этого фиксируются в разных реестрах.

Из представленных материалов следует, что все аккредитованные на электронной площадке участники размещения заказа, в том числе заявитель, уведомлены Оператором электронной площадки 17.05.2011 в личный кабинет на сайте Оператора электронной площадки о необходимости размещения копий документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа в реестре доверенностей Оператора электронной площадки.

В соответствии со ст. 13 ГК РФ, п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01.07.1996 г. "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативного акта государственного органа или органа местного самоуправления недействительным являются одновременно как его несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица, обратившихся в суд с соответствующим требованием.

Заявитель, в нарушение требований ст. 65 АПК РФ не представил доказательств, с достоверностью подтверждающих нарушение оспариваемым решением его прав и законных интересов, и не указал какое его право подлежит восстановлению путем признания оспариваемого решения недействительными.

Судом установлено, что оспариваемый акт не создает заявителям каких-либо препятствий при осуществлении ими экономической деятельности и не возлагает на них какие-либо обязанности.

При изложенных обстоятельствах, судом установлено, что оспариваемое решение соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», не нарушает прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, в связи с чем, у суда отсутствуют правовые основания для удовлетворения требований заявителя.

Расходы по госпошлине возложить на заявителя, в соответствии со ст. 110 АПК РФ.

На основании ст.ст. 8, 12, 13 Гражданского кодекса РФ, ст.ст. 41.3, 41.4, 41.10, 41.11 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», и руководствуясь ст.ст. 65, 66, 71, 110, 167-170, 176, 198, 200, 201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении требований ООО Охранное агентство "Витязь-С" о признании недействительным решения ФАС России от 03.02.2012г. по делу № П-50/12 отказать (проверено на соответствие Федеральному закону от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»).

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья

И.В. Корогодов