

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

**РЕШЕНИЕ**

г. Москва

Дело № А40-29562/2013

15 июля 2013 года

Резолютивная часть объявлена 11 июля 2013 года

Решение изготовлено в полном объеме 15 июля 2013 года

Арбитражный суд в составе судьи Кузина М.М.

при ведении протокола секретарем судебного заседания Шапошниковой В.И.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению Федерального государственного бюджетного учреждения культуры «Всероссийское музейное объединение «Государственная Третьяковская галерея» (119017, Москва, Лаврушинский пер., д.10, ОГРН 1027739407079)

к Федеральной антимонопольной службе России (123995, Москва, ул.Садовая-Кудринская, 11, ОГРН 1047796269663)

третьи лица: Общество с ограниченной ответственностью «Центр подрядных торгов и строительства», Закрытое акционерное общество «ГорСпецПроект»

о признании незаконными решения и предписания

с участием:

от заявителя: Гитоева И.А. (дов. от 14.01.2013г. №К46/15)

от ответчика: Жукова Е.С. (дов. от 09.07.2013г. №ИА/26404/13)

от 3-х лиц: не явились, извещены

**УСТАНОВИЛ:**

Федеральное государственное бюджетное учреждение культуры «Всероссийское музейное объединение «Государственная Третьяковская галерея» обратилось в Арбитражный суд г.Москвы с заявлением о признании незаконными (недействительными) решения ФАС России по делу №К-2425/12 о нарушении законодательства о размещении заказов от 13.12.2012г. и предписания от 13.12.2012г. по делу №К-2425/12 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

В обоснование заявленных требований общество указывает на то, что оспариваемое решение и предписание является незаконным и нарушает права заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

Ответчик возражает против требований заявителя по основаниям, изложенным в отзыве.

Общество с ограниченной ответственностью «Центр подрядных торгов и строительства» и Закрытое акционерное общество «ГорСпецПроект», извещенные в установленном порядке о времени и месте судебного заседания, представителей в суд не направили, возражений по спору не представили. Дело рассмотрено без их участия, в соответствии со ст.ст.123, 156 АПК РФ.

Выслушав представителей заявителя и ответчика, рассмотрев материалы дела, оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимной связи, суд приходит к выводу, что требования заявителя не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно ч.1 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 акт (решение или действие) не соответствует закону или иному нормативному правовому акту и нарушает их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагает на них какие-либо обязанности, создает иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, основаниями для принятия арбитражным судом решения о признании акта государственного органа и органа местного самоуправления недействительным (решения или действия - незаконным) являются одновременно как несоответствие акта закону или иному правовому акту (незаконность акта), так и нарушение актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

Учитывая изложенное, в круг обстоятельств, подлежащих установлению при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных актов, входят проверка соответствия

оспариваемого акта закону или иному нормативному правовому акту и проверка факта нарушения оспариваемым актом прав и законных интересов заявителя.

В соответствии с п.1 постановления Правительства Российской Федерации от 20.02.2006г. №94 ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу, осуществляемых Федеральной службой по оборонному заказу в соответствии с указом Президента Российской Федерации.

В соответствии с приказом ФАС России от 16.01.2013г. №12/13 создана Комиссия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия ФАС России). На комиссию ФАС России возложены обязанности по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Согласно положениям, содержащимся в ст.17 и гл.8 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) на федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, возложена обязанность по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд.

Из содержания ч.ч.1, 2 и 4 ст.57 Закона о размещении заказов следует, что любой участник размещения заказа вправе обжаловать действия (бездействие) заказчика уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии (далее - Заказчик), при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для федеральных нужд, путем направления письменной жалобы в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, со дня проведения аукциона или со дня рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Порядок рассмотрения дел о нарушении законодательства о размещении заказов установлен ст.17 и гл.8 Закона о размещении заказов.

06.12.2012 в Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ЗАО «ГорСпецПроект» на действия Заказчика при проведении Аукциона.

На основании указанной жалобы ФАС России было рассмотрено дело №К-2425/12 о нарушении законодательства о размещении заказов.

По итогам рассмотрения жалобы Комиссия ФАС России приняла решение признать указанную жалобу обоснованной; признать в действиях Конкурсной комиссии нарушение ч.2 ст.12 Закона о размещении заказов, а также выдано предписание Заказчику, Конкурсной комиссии, Специализированной организации отменить протокол рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 03.12.2012г., протокол оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе от 03.12.2012г.; осуществить рассмотрение заявок на участие в Конкурсе в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов и с учетом Решения ФАС России.

Частью 1 ст.12 Закона о размещении заказов определены случаи, при которых, при рассмотрении заявок на участие в конкурсе участник размещения заказа не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсе, в том числе, на основании несоответствия заявки на участие в конкурсе требованиям конкурсной документации.

При этом в соответствии с ч.2 ст.12 Закона о размещении заказов отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям, кроме указанных в ч.1 ст.12 Закона о размещении заказов случаев, не допускается.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 03.12.2012г. №0373100009912000078-2 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе по следующему основанию: «Информация о качественных характеристиках выполняемых работ, указанная в предложении о качестве работ (Приложение №1 к заявке на участие в конкурсе), являющимся неотъемлемой частью заявки участника размещения заказа на участие в открытом конкурсе, описана без учета требований формы, приведенной в Разделе 1.4. конкурсной документации, а именно в составе предложения о качестве работ отсутствует информация о порядке применения таких трудовых ресурсов, как субподрядчики».

Вместе с тем, согласно п.2 р.1.4 Конкурсной документации, Заказчиком установлено, что «Участник может указать — сколько специалистов и каких специальностей будут задействовано для выполнения работ. Может быть, по усмотрению Участника, подтверждено копиями сертификатов специалистов либо копиями договоров с привлекаемыми организациями».

Таким образом, Заказчиком данное требование установлено в диспозитивной форме и его отражение в заявке на участие в Конкурсе связывается с волеизъявлением самого участника размещения заказа.

Соответственно, отказ в допуске к участию в Конкурсе по необязательному для участника размещения заказа требованию является неправомерным.

Заявка ЗАО «ГорСпецПроект» содержит предложения о порядке применения трудовых и материальных ресурсов, используемых для оказания услуг (в том числе инженерно-технический персонал, инженеры-строители, оборудование, компьютеры и программное обеспечение, техника), которое соответствует требованиям, установленным в Конкурсной документации, в том числе разделу 1.4 Конкурсной документации.

Таким образом, Конкурсной комиссией неправомерно отказано ЗАО «ГорСпецПроект» в допуске к участию в Конкурсе, что является нарушением ч.2 ст.12 Закона о размещении заказов.

При указанных обстоятельствах доводы заявителя о том, что в действиях Конкурсной комиссии отсутствует нарушение ч.2 ст.12 Закона о размещении заказов судом признаются несостоятельными.

Учитывая изложенные обстоятельства, суд приходит к выводу, что оспариваемое решение и предписание соответствует требованиям Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и не нарушает прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

Судом проверены все доводы заявителя о незаконности оспариваемого предписания, однако они не могут быть основанием для признания недействительным оспариваемого предписания.

Согласно ч. 3 ст. 201 АПК РФ, в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Расходы по уплате государственной пошлины относятся на заявителя в соответствии со ст.110 АПК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.64, 65, 71, 75, 123, 124, 156, 167-170, 176, 198, 200, 201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Проверив на соответствие Федеральному закону «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005г. №94-ФЗ, отказать Федеральному государственному бюджетному учреждению культуры «Всероссийское музейное объединение «Государственная Третьяковская галерея» в удовлетворении заявления о признании незаконными (недействительными) решения ФАС России по делу №К-2425/12 о нарушении законодательства о размещении заказов от 13.12.2012г. и предписания от 13.12.2012г. по делу №К-2425/12 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Решение может быть обжаловано в течение месяца с даты принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

М.М. Кузин