132038_5688216

АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
http://www.msk.arbitr.ru тел. 600-98-28

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Москва

13 июня 2013г. **Дело № А40-39631/2013**

Резолютивная часть решения объявлена 10 июня 2013г.
Решение в полном объеме изготовлено 13 июня 2013г.

Арбитражный суд г. Москвы в составе:
Председательствующего судьи Вигдорчика Д.Г.
при ведении протокола судебного заседания секретарем с/з Игумновой А.В.
рассмотрев вопрос о принятии к производству искового заявления (заявления) Федерального казенного учреждения «Дирекция по строительству транспортного обхода города Санкт-Петербург Федерального дорожного агентства» (ОГРН 1027810321758, ИНН 7826062821, 199004, г.С.-Петербург, 4-я Линия, 9, литер А)
к Федеральной антимонопольной службе (ОГРН 1047796269663, ИНН 7703516539, дата регистрации 19.04.2004г., 123995, г.Москва, ул. Садовая-Кудринская, дом 11)
Третьи лица: Общество с ограниченной ответственностью «ЛенТрансСтрой» (195426, г. Санкт-Петербург, ул. Хасанская, д. 7, лит. А)
Закрытое акционерное общество «Производственное объединение Ремонта, Обслуживания, Содержания и Строительства Дорог» (191014, г. Санкт-Петербург, ул. Восстания, д. 18, лит. А)
Общество с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» (127006, г. Москва, ул. Долгоруковская, д. 38, стр. 1, оф. 211)
о признании незаконным и отмене решения и предписания от 04.02.2013г. по делу № К-151/13
при участии: от заявителя – неявка, извещен; **от ответчика** – Жукова Е.С., доверенность № ИА/6001/13 от 21.02.2013г.;
третьи лица – ООО «ЛенТрансСтрой» неявка, извещен; ЗАО «Производственное объединение Ремонта, Обслуживания, Содержания и Строительства Дорог» - неявка, извещен; ООО «РТС-тендер» неявка, извещен

УСТАНОВИЛ:

Федеральное казенное учреждение «Дирекция по строительству транспортного обхода города Санкт-Петербург Федерального дорожного агентства» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением к Федеральной антимонопольной службы о признании незаконным и отмене решения от 04.02.2013г. по делу № К-151/13 о нарушении законодательства РФ о размещении заказов и предписания от 04.02.2013г. по делу № К-151/13 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Заявитель в судебное заседание не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом, в связи с чем, суд счел возможным рассмотрение дела в отсутствии заявителя в порядке ст. 123 АПК РФ.

Ответчик в судебное заседание явился, возражал против удовлетворения требований заявителя по основаниям, указанным в письменном отзыве, со ссылкой на то, что оспариваемые решение, предписание являются законными и обоснованным, вынесенным в пределах компетенции ответчика.

Представители третьих лиц в судебное заседание не явились, о месте и времени рассмотрения дела извещены надлежащим образом, в связи с чем, суд счел возможным рассмотрение дела в отсутствии третьих лиц в порядке ст. 123 АПК РФ.

Рассмотрев материалы дела, исследовав доказательства, выслушав доводы представителей явившихся в судебное заседание сторон, арбитражный суд установил, что заявленные требования не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

04 февраля 2013г. Комиссией ФАС России вынесено Решение по делу № К-151/13 о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

На основании решения Комиссией ФАС России выдано Предписание от 04.02.2013г. по делу № К-151/13 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Не согласившись с указанными решением и предписанием заявитель обратился с настоящим заявлением в арбитражный суд.

Суд установил, что срок на обжалование ненормативных актов, установленный п. 4 ст. 198 АПК РФ заявителем не пропущен.

Согласно 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.

Таким образом, процессуальный закон устанавливает наличие одновременно двух обстоятельств, а именно, не соответствие оспариваемого акта закону или иному нормативному правовому акту и нарушение оспариваемым актом прав и законных интересов организаций в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, для признания недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц.

Согласно ст.13 ГК РФ ненормативный акт, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина, может быть признан судом недействительным.

Согласно п.1 Постановления Пленума ВС РФ от 01.07.1996 г. № 6 и Пленума ВАС РФ № 8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» если суд установит, что оспариваемый акт не соответствует закону или иным правовым актам и ограничивает гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, то в соответствии со статьей 13 ГК он может признать такой акт недействительным.

Таким образом, из существа приведенных норм следует, что для признания недействительными обжалуемых заявителем решения и предписания ФАС необходимо наличие двух обязательных условий, а именно, несоответствие их закону и наличие нарушения ими прав и охраняемых законом интересов юридического лица.

В соответствии с п.п.1 и 5.3.1 Положения о Федеральной антимонопольной службе**,** утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 г. № 331 «Об утверждении положения о федеральной антимонопольной службе» Федеральная антимонопольная служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации антимонопольного законодательства; за действиями, которые совершаются с участием или в отношении субъектов естественных монополий

и результатом которых может являться ущемление интересов потребителей товара, в отношении которого применяется регулирование, либо сдерживание экономически оправданного перехода соответствующего товарного рынка из состояния естественной монополии в состояние конкурентного рынка; за соблюдением требований обеспечения доступа на рынки услуг естественных монополий и оказанием услуг субъектами естественных монополий на недискриминационных условиях.

В соответствии с п.5.3.6 Положения о Федеральной антимонопольной службе последняя проводит проверку соблюдения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами и физическими лицами, получает от них необходимые документы и информацию, объяснения в письменной или устной форме, а также возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства.

Из материалов дела следует, что ФКУ «Дирекция по строительству транспортного обхода города Санкт-Петербург Федерального дорожного агентства» проведен открытый аукцион в электронной форме на право заключения государственного контракта на оказание услуг по содержанию автомобильной дороги общего пользования федерального значения Кольцевая автомобильная дорога вокруг г. Санкт-Петербург (А-118) с км 0-381 по км 115+527.

Номер извещения: 0372100009912000042.

Начальная (Максимальная) цена контракта: 1 420 915 882,60 руб.

Извещение и документация об открытом аукционе в электронной форме размещены 12.09.2012 года на официальном сайте Российской Федерации (www.zakupki.gov.ru), а также на сайте оператора электронной площадки - ООО «РТС-тендер» (http://www.rts-tender.ru/).

25.01.2013 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» государственным заказчиком ФКУ «Дирекция по строительству транспортного обхода города Санкт-Петербург Федерального дорожного агентства» опубликован Протокол № 03721000099000042-3 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме.

Постоянно действующая Единая комиссия по размещению заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд ФКУ ДСТО «Санкт-Петербург» по вопросам содержания участков КАД вокруг Санкт-Петербурга (далее комиссия) на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на соответствие требованиям, установленным в документации об аукционе, решила:

Признать заявку ООО «ЛенТрансСтрой» (порядковый номер 1) несоответствующей требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме на основании п. 1 ч. 6 ст. 41.11 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 года (далее – Закон 94-ФЗ) в связи с непредставлением документа, предусмотренного п. 7 ч. 2 ст. 41.4 Закона 94-ФЗ, а именно документа, подтверждающего полномочия руководителя участника размещения заказа. Представленное решение единственного участника от 19.08.2010 года № 1/2010 не может считаться надлежащим исполнением обязанности по представлению документов, предусмотренных п. 7 ч. 2 ст. 41.4 Закона 94-ФЗ, т.к. подписано единственным участником ООО "ЛенТрасСтрой", при этом наименование участника размещения заказа – ООО "ЛенТрансСтрой". Кроме того, вышеизложенное является представлением недостоверных сведений об участнике размещения заказа в части его наименования.

Протоколом также установлено, что вследствие принятия решения большинством голосов о соответствии только одной второй части заявки на участие в аукционе требованиям, установленным документацией об аукционе, аукцион признается несостоявшимся, контракт заключить с ЗАО «ПО РОСДорСтрой».

Посчитав факт отклонения заявки неправомерным, ООО «ЛенТрансСтрой» обратилось в Федеральную антимонопольную службу с жалобой.

04.02.2013 Комиссией Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов рассмотрена жалоба ООО «ЛенТрансСтрой» на действия Единой комиссии Заказчика.

По результатам рассмотрения жалобы 04 февраля 2013г. Комиссией ФАС России вынесено Решение по делу № К-151/13 о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

На основании решения Комиссией ФАС России выдано Предписание от 04.02.2013г. по делу № К-151/13 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Из содержания частей 1, 2 и 4 статьи 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 статьей 17 и главой 8 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 6 статьи 41.8 Закона № 94-ФЗ вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие документы и сведения – фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика.

В соответствии с пунктом 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 том числе, в случае непредставления документов, 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.

Согласно пункту 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 в том числе копии документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа - юридического лица по участию в открытых аукционах в электронной форме в соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 41.3 Закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 41.3 для получения аккредитации участник размещения заказа представляет оператору электронной площадки, в том числе копии документов, подтверждающих полномочия руководителя.

Решение 1/2010 единственного участника Общества с ограниченной ответственностью «ЛенТрансСтрой» от 19.08.2010 года содержит все необходимые сведения, позволяющие однозначно установить: фирменное наименование организации ООО «ЛенТрансСтрой», которое встречается в тексте решения 5 раз, (в том числе на оттиске печати), личность, подписавшего документ единственного участника ООО

«ЛенТрансСтрой» Букато И.В. (Ф.И.О, паспортные данные), указаны в преамбуле документа.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона от 24.01.2013 №0372100009912000042-3 вторая часть заявки Заявителя на участие в Аукционе признана не соответствующей требованиям документации об Аукционе на основании пункта 1 части 6 статьи 41.11 Закона о размещении заказов в связи с непредоставлением документа предусмотренного пунктом 7 части 2 статьи 41.4 Закона о размещении заказов, а именно: «представленное решение единственного участника от 19.08.2010 № 1/2010 не может считаться надлежащим исполнением обязанности по представлению документов предусмотренных п.7.ч.2 ст. 41.4 Закона 94-ФЗ т.к. подписано единственным участником ООО «ЛенТрасСтрой», при этом наименование участника ООО «ЛенТрансСтрой».

В соответствии с пунктом 2 решения от 19.08.2010 № 1/2010 единственного участника Общества с ограниченной ответственностью «ЛенТрансСтрой» (далее - Решение единственного участника), единственный участник Заявителя - физическое лицо, действуя на основании Устава Заявителя и руководствуясь статьей 39 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» назначил на должность генерального директора ООО «ЛенТрансСтрой» Акимова Кирилла Вадимовича с 01.09.2010 сроком на пять лет. Кроме того в Решении единственного участника неоднократно упоминается корректное наименование ООО «ЛенТрансСтрой».

На заседании Комиссии установлено, что Решение единственного участника подписано с расшифровкой единственного участника Заявителя, а так же скреплено печатью Общества с ограниченной ответственностью «ЛенТрансСтрой».

При этом, участником размещения заказа ООО «ЛенТрансСтрой» на заседание Комиссии ФАС России представлено Решение единственного участника от 30.01.2013 № 1/2013 об исправлении опечатки, допущенной в тексте решения от 19.08.2010 № 1/2010 о назначении на должность генерального директора ООО «ЛенТрансСтрой».

Имеющаяся в решении техническая ошибка носит очевидно малозначительный характер и не влияет на возможность идентификации участника размещения заказа и полномочий его исполнительного органа.

Кроме того, суд, оценив представленные сторонами документы пришел к выводу о том, что в основу решения аукционной комиссии о признании заявки не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе, был положен вывод не об отсутствии или недостоверности каких-либо документов, как предусматривает часть 6 статьи 41.11 Федерального закона №94-ФЗ, а вывод о недостоверности сведений, что законом не предусматривается. Аукционная комиссия располагала выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении ООО «ЛенТрансСтрой», где был указаны все необходимые данные об обществе.

В связи с изложенным, действия единой комиссии, отклонившей вторую часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, противоречат положениям части 7 статьи 41.11 Закона N 94-ФЗ.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к верному выводу, что документ предусмотренный пунктом 7 части 2 статьи 41.4 Закона о размещении заказов на рассмотрение Аукционной комиссии был представлен.

Частью 1 статьи 1 Закона о размещении заказа регулируются отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной

конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В соответствии с ч. 3 ст. 209 АПК РФ в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, 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.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 4 ст. 41 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган по рассмотрении дела и принятии решения выдает обязательные, в силу ст. 36 Закона, предписания об устранении нарушений антимонопольного законодательства. Согласно правовой позиции Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (п. 14), антимонопольный орган, рассматривая дела о нарушениях антимонопольного законодательства, принимает решения и выдает предписания, направленные на защиту гражданских прав, нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции, что является, по смыслу ч. 2 ст. 11 ГК РФ и гл. 9 Закона о защите конкуренции способом восстановления нарушенных гражданских прав.

На основании вышеизложенного 04.02.2013 г. ФАС России вынесено Предписание по делу № К-151/13. В связи с тем, что оспариваемое решение признано судом законным и обоснованным, то суд не находит оснований для удовлетворения требований заявителя в части признания обжалуемого предписания незаконным.

С учетом указанных обстоятельств суд считает заявленные требования не подлежащими удовлетворению.

В соответствии с 110 АПК РФ расходы по госпошлине возлагаются на заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 64, 65, 75, 167-170, 176, 180, 181, 197-201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления отказать полностью.

Решение может быть обжаловано месячный срок со дня его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья: **Д.Г. Вигдорчик**