ДЕВЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
127994, Москва, ГСП-4, проезд Соломенной сторожки, 12
адрес электронной почты: info@mail.9aac.ru
адрес веб.сайта: http://www.9aas.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
№ 09АП-6781/2013

г. Москва
23 апреля 2013 года

Дело № А40-94929/12-152-512

Резолютивная часть постановления объявлена 11 апреля 2013 года
Постановление изготовлено в полном объеме 23 апреля 2013 года

Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:

Председательствующего судьи	Якутова Э.В.
Судей	Бекетовой И.В.
	Свиридова В.А.

при ведении протокола помощником судьи Бахтиаровой Н.К.

Рассмотрев в открытом судебном заседании в зале № 15 апелляционную жалобу ООО «Строительная компания «Дельта» на решение Арбитражного суда г. Москвы от 10.01.2013 по делу № А40-94929/12-152-512 судьи Семушкиной В.Н.

по заявлению	ООО «Строительная компания «Дельта» (ОГРН 1056604399037; 620137, г. Екатеринбург, ул. Блюхера, д.50)
к	Федеральной антимонопольной службе
третьи лица	ЗАО «Сбербанк-АСТ», ООО «Производственное объединение «МаркЛайн»

о признании недействительным решения и предписания

при участии:

от заявителя:	не явился, извещен
от ответчика:	Лапина Ю.А. по дов. от 04.10.2012
от третьих лиц:	не явились, извещены

У С Т А Н О В И Л:

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 10.01.2013 ООО «Строительная компания Дельта» (далее – Общество) было отказано в удовлетворении заявления о признании недействительными решения и предписания Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России) об устранении нарушений законодательства о размещении заказов от 17.04.2012 по делу № К-648/12.

Общество не согласилось с решением и обратилось с апелляционной жалобой, в которой полагает, что решение суда не основано на действующем законодательстве, фактических обстоятельствах дела и нарушает права и законные интересы Общества.

Указывает на то, что размещением информации о жалобе участника и ее содержании непосредственно перед датой рассмотрения жалобы, были нарушены права и законные интересы Общества как единственного участника и заинтересованного лица, поскольку он был лишен возможности воспользоваться правом на подачу возражения на жалобу и участия в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей.

Полагает, что участник аукциона заведомо участвовал в торгах именно теми суммами обеспечения, неправильное зачисление которых оспаривает.

Поясняет, что государственный контракт должен был быть заключен с Обществом как лицом, чья заявка была признана соответствующей требованиям, установленным в документации об Аукционе.

Просит отменить решение полностью и разрешить вопрос по существу.

Отзывы на апелляционную жалобу ФАС России и третьими лицами не представлены.

Дело рассмотрено в порядке ст.ст. 123, 156 АПК РФ в отсутствие представителей Общества и третьих лиц, надлежаще извещенных о времени и месте рассмотрения дела.

В судебном заседании представитель ФАС России поддержал решение суда первой инстанции, с доводами апелляционной жалобы не согласен, считает ее необоснованной, просил решение суда первой инстанции оставить без изменения, а в удовлетворении апелляционной жалобы – отказать, изложил свои доводы.

Указал на то, что действия Оператора электронной площадки, не зачислившего денежные средства на обеспечение соответствующей заявки участника на участие в Аукционе, нарушают Закон о размещении заказов.

Пояснил, что срок подачи жалобы участником и срок размещения информации о поступлении жалобы ФАС России соблюден.

Отметил, что в оспариваемых решениях и предписании не содержаться выводы в отношении прав и законных интересов Общества.

Законность и обоснованность решения проверены в соответствии со ст. ст. 266, 268 АПК РФ. Суд апелляционной инстанции, заслушав представителя ФАС России, исследовав и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, считает, что решение подлежит оставлению без изменения исходя из следующего.

Как следует из материалов дела, 05.03.2012 ГКУ Свердловской области «Управление автомобильных дорог» (далее – Заказчик), Департаментом государственного заказа Свердловской области (далее – уполномоченный орган) на сайте электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» по адресу в сети Интернет: http://www.sberbank-ast.ru, а также на официальном сайте РФ для размещения информации о размещении заказов по адресу в сети Интернет www.zakupki.gov.ru было размещено извещение и аукционная документация об открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по горизонтальной разметке автомобильных дорог общего пользования регионального значения Свердловской области на период с 20.04.2012 по 20.09.2014 по Блоку № 4 – реестровый № 0162200011812000248 с начальной максимальной ценой контракта 70 358 221 рублей.

22.03.2012 Оператор электронной площадки направил Кредитующей организации (Санкт-Петербургский филиал ОАО «МНХБ») уведомление о получении от участника размещения заказа отложенной заявки на участие в аукционе (платежное поручение ООО «ПО «МаркЛайн» от 22.03.2012 № 110).

Подтверждение кредитной заявки на участие в Аукционе Оператору электронной площадки поступило 23.03.2012.

Кредитующая организация согласно платежному поручению от 22.03.2012 №110 отправила денежные средства участника размещения заказа на расчетный счет Оператора электронной площадки.

Средства по обеспечению участия в Аукционе в размере 3 517 911,05 рублей поступили на счет Оператора электронной площадки и были зачислены на счет ООО «ПО «МаркЛайн», открытый для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах, в качестве обеспечения заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме № 0162200011812000246, поскольку средства по обеспечению участия открытых аукционах распределились по хронологии поступления заявок на участие в аукционах.

В связи с тем, что по аукциону № 0162200011812000248 денежные средства в обеспечение заявки ООО «ПО «МаркЛайн» на участие в аукционах на счет не поступили, протоколом проведения Аукциона от 02.04.2012 № 0162200011812000248-2 победителем было признано ООО «Строительная компания Дельта» как единственный участник. В соответствии с ч.11 ст.21.11 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), указанный Аукцион, признан несостоявшимся.

11.04.2012 в ФАС России поступила жалоба ООО «ПО «МаркЛайн» на действия Оператора электронной площадки, в которой ООО «ПО «МаркЛайн» указало на то, что оператор электронной площадки неправомерно не обеспечил возможность подать заявку на участие в аукционе, в связи с отсутствием на счете ООО «ПО «МаркЛайн», открытом для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, денежных средств в размере не менее чем размер обеспечения заявки на участие в аукционе.

Решением Комиссии ФАС России по контролю в сфере размещения заказов от 17.04.2012 по делу № К-648/12, жалоба ООО «ПО «МаркЛайн» признана обоснованной; в действиях Оператора электронной площадки было установлено нарушение ч.9 ст.41.2 Закона о размещении заказов.

ФАС России также было вынесено предписание от 17.04.2012 по делу № К-648/12 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Отказывая в удовлетворении заявленных Обществом требований, суд первой инстанции обоснованно исходил из того, что оспариваемые решение и предписание вынесены в соответствии с действующим законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и не нарушают прав и законных интересов заявителя.

При этом, суд правомерно указал на то, что в соответствии с ч.2 ст.41.8 Закона о размещении заказов, участие в открытом аукционе в электронной форме возможно при наличии на счете участника размещения заказа, открытом для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах, денежных средств, в отношении которых не осуществлено блокирование операций по счету в соответствии с частью 11 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, в размере не менее чем размер обеспечения заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, предусмотренный документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно п.2 ч.13 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, Оператор электронной площадки в течение одного часа с момента получения заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме возвращает заявку подавшему ее участнику размещения заказа в случае отсутствия на счете, открытом для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе, денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в открытом аукционе, в отношении которых не осуществлено блокирование в соответствии с Законом о размещении заказов.

Дополнением к Регламенту электронной площадки «Автоматизированная система торгов» от 02.09.2010 (далее – Дополнение к Регламенту) установлено, что

отложенная заявка – это заявка на участие в электронном аукционе, оформленная в соответствии с положениями указанного Дополнения к Регламенту и приобретающая статус заявки на участие в электронном аукционе в понимании статьи 41.8 Закона о размещении заказов с момента поступления на счет участника денежных средств в размере не менее чем размер обеспечения заявки.

В соответствии с п/п 2.3 п.2 Дополнения к Регламенту, в течение одного часа с момента поступления отложенной заявки, Оператор электронной площадки направляет юридическому лицу, предоставляющему участнику размещения заказа денежные средства в кредит (заем) для внесения обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, или осуществляющему консультационную и иную оговоренную договором с участником размещения заказа поддержку участника размещения заказа по получению кредита (займа) в иных организациях (далее – Кредитующая организация), уведомление о получении от участника размещения заказа отложенной заявки на участие в аукционе.

Согласно п.3 Дополнения к Регламенту, в течение одного часа с момента отправки денежных средств участника размещения заказа на расчетный счет Оператора электронной площадки, Кредитующая организация средствами электронной площадки направляет Оператору электронной площадки подтверждение об отправке денежных средств.

В соответствии с п.6, п/п 2.2 п.2 Дополнения к Регламенту, в случае если по состоянию на 18:00 последнего рабочего дня предшествующего дате окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе, на счет участника размещения заказа на электронной площадке не поступили денежные средства в размере не менее обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, Оператор электронной площадки возвращает участнику размещения заказа отложенную заявку на участие в электронном аукционе.

Пунктом 2.2 «Регламента открытия и ведения счетов Оператором электронной площадки для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме» определено, что Оператор электронной площадки зачисляет денежные средства на счёт Участника размещения заказа не позднее 1 (одного) часа после получения Оператором электронной площадки информации от Расчетной организации о перечислении Участником размещения заказа соответствующих денежных средств на счет Оператора электронной площадки. Данные о поступлении денежных средств обновляются Оператором ежедневно по рабочим дням, в 10:00, 12:00, 15:30, 18:00.

Оценивая материалы дела, суд первой инстанции правомерно согласился с выводами ФАС России о том, что действия Оператора электронной площадки, не зачислившего денежные средства на обеспечение соответствующей заявки ООО «ПО «МаркЛайн» на участие в Аукционе, нарушают ч.9 ст.41.2 Закона о размещении заказов.

Исследуя материалы дела, суд обоснованно отметил, что жалоба ООО «ПО «МаркЛайн» поступила в ФАС России на девятый день со дня размещения на электронной площадке протокола проведения аукциона в электронной форме, что не нарушает положения ч.2.1 ст.57 Закона о размещении заказов.

Доводы апелляционной жалобы Общества о том, что оно было лишено возможности участвовать в рассмотрении жалобы, поскольку информация о жалобе была размещена только 17.04.2012, опровергаются представленной в материалы дела распечаткой с официального сайта РФ (л.д.126 т.1), согласно которой информация о жалобе ООО «ПО «МаркЛайн» была опубликована 13.04.2012.

С учетом того, что 15.06.2012 по результатам проведения Аукциона между Заказчиком и ООО «ПО «МаркЛайн» был заключен государственный контракт, который оспорен не был, не могут повлиять на правильный по существу вывод суда

доводы Общества о том, что и ошибочно зачисленной на другой счет суммы обеспечения было недостаточно для принятия заявки ООО «ПО «МаркЛайн» на участие в аукционе.

При таких обстоятельствах, суд апелляционной инстанции считает обоснованным и основанным на законе вывод суда первой инстанции об отсутствии оснований для удовлетворения заявленных Обществом требований.

Руководствуясь ст.ст. 266, 268, 269, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

П О С Т А Н О В И Л:

решение Арбитражного суда г. Москвы от 10.01.2013 по делу № А40-94929/12-152-512 оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев со дня изготовления постановления в полном объеме в Федеральном арбитражном суде Московского округа.

Председательствующий судья: Э.В. Якутов

Судьи: И.В. Бекетова

В.А. Свиридов

Телефон справочной службы суда – 8 (495) 987-28-00.