



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**  
115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17  
<http://www.msk.arbitr.ru>

**Именем Российской Федерации**  
**Р Е Ш Е Н И Е**

22 марта 2013г.

**Дело № А40-166044/2012**

Резолютивная часть решения объявлена 28 февраля 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено 22 марта 2013г.

**Арбитражный суд в составе:** Председательствующего судьи Дранко ЛА,  
При ведении протокола судебного заседания секретарем судебного  
заседания Саламовой Е.А.

**рассмотрев в судебном заседании дело по** заявлению ФКУ "Дирекция по  
строительству транспортного обхода города Санкт-Петербург Федерального  
дорожного агентства"

к Комиссии Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов  
третьи лица: ООО «ЛенТрансСтрой», ООО «РТС-тендер»

об оспаривании решения, предписания от 28.11.2012 г. по делу № К-2282/12

**при участии** –от ФАС России Жукова Е.С. по доверенности от 21.02.2013г. №ИА/6001/13,от  
третьего лица ООО «ЛенТрансСтрой» - Герасименко ПВ дов. б/н от 10.12.2012 г.

**Установил:**

Федеральным казенным учреждением «Дирекция по строительству транспортного  
обхода города Санкт-Петербург Федерального дорожного агентства» (далее  
заявитель, Заказчик) оспариваются решение и предписание ФАС России от 28.11.2012  
г. по делу № К-2282/12 о нарушении законодательства Российской Федерации о  
размещении заказов.

Установленный ч.4 ст.198 АПК РФ срок заявителем соблюден.

Оспариваемым решением жалоба ООО «ЛенТрансСтрой» на действия заказчика при  
проведении аукциона признана необоснованной, в действиях заказчика признаны  
нарушения ч.2 ст.9,п.2 ч.9 ст.17,п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

На основании оспариваемого решения было вынесено оспариваемое предписание, в  
соответствии с которым заказчик обязан был привести документацию об Аукционе в  
соответствии с требованиями Закона о размещении заказов и разместить  
соответствующую документацию на официальном сайте РФ в информационно-  
телекоммуникационной сети Интернет, назначить новую дату окончания срока подачи  
заявок на участие в Аукционе, дату рассмотрения первых частей заявок на участие в  
Аукционе, дату проведения Аукциона с размещением такой информации на  
Официальном сайте.

Представитель ФАС России просит в удовлетворении заявленных требований  
отказать по мотивам, изложенным отзыве.

Суд посчитал возможным рассмотреть дело в отсутствие не явившихся лиц на  
основании ч.2 ст.200 АПК РФ.

Рассмотрев материалы дела, дав оценку приведенным доводам и возражениям, суд  
оставляет заявленные требования без удовлетворения по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от  
20.02.2006 г. №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.

Приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379 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 статье 17 и главе 8 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 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 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.

21.11.2012 г. в Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «ЛенТрансСтрой» на действия ФКУ «Дирекция по строительству транспортного обхода города Санкт-Петербург Федерального дорожного агентства» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения 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).

На основании указанной жалобы ФАС России было рассмотрено дело № К-2282/12 о нарушении законодательства о размещении заказов.

По итогам рассмотрения жалобы Комиссия ФАС России приняла следующее решение:

- признать указанную жалобу необоснованной;
- признать в действиях Заказчика части 2 статьи 9, пункта 2 части 9 статьи 17, пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов;
- выдать Заказчику, Оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений Закона о размещении заказов.

Согласно предписанию об устранении нарушений выданного Комиссией на основании решения о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов от 29.10.2012 г. по делу К-2044/12 (далее - Предписание по делу №К-2044/12), Заказчику предписано привести документацию об аукционе в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов и с учетом решения от 29.10.2012 г. по делу № К-2044/12, в том числе надлежащим образом установить в документации об аукционе показатели для определения соответствия товара, используемого при выполнении работ, потребностям Заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к

функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

В приложении № 4 к документации об аукционе установлены «требования к техническим характеристикам материалов (товаров), применяемых при выполнении работ (оказание услуг) по предмету контракта». Вместе с тем, максимальные и минимальные значения, по которым необходимо представить конкретные показатели характеристик материалов (товаров), применяемых при выполнении работ (оказание услуг) в Требованиях отсутствуют. В Требованиях есть лишь ссылки на пункты приложения № 5 к проекту государственного контракта документации об аукционе, что не позволяет определить, какими конкретно показателями и подпунктами (таблицами, строками, колонками, абзацами, в том числе пунктами из ГОСТов) в указанных пунктах Приложения № 5 необходимо руководствоваться для представления конкретных показателей по пунктам Требования в составе первой части заявки на участие в аукционе.

Согласно пунктам 1-2 Требования необходимо указать конкретные показатели в пунктах 1.1-1.16 и 2.1-2.14 свойств, предлагаемого к использованию материала, в соответствии с пунктом 4.5 приложения № 5. При этом, каким конкретно подпунктом необходимо руководствоваться для представления конкретных показателей пунктам 1-2 Требования в составе первой части заявки на участие в аукционе не указано.

Таким образом, Заказчиком в документации об аукционе в нарушение пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов не установлены показатели для определения соответствия товара, используемого при выполнении работ, потребностям Заказчика.

При этом Заказчик в соответствии с пунктом 3 Предписания по делу № К-2044/12, не установил надлежащим образом в документации об аукционе показатели для определения соответствия товара, используемого при выполнении работ, потребностям Заказчика, чем нарушил пункт 2 части 9 статьи 17 Закона о размещении заказов.

В соответствии с ч. 2 статьи 9 Закона о размещении заказов контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений Закона о размещении заказов.

Согласно пункту 2 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации государственные (муниципальные) контракты заключаются и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, кроме случаев, установленных пунктом 3 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации в случае, если предметами государственного (муниципального) контракта являются выполнение работ, оказание услуг, длительность производственного цикла выполнения, оказания которых превышает срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств, такие государственные (муниципальные) контракты могут заключаться в пределах средств, установленных на соответствующие цели долгосрочными целевыми программами (проектами), на срок реализации указанных программ (проектов), а также в соответствии с решениями Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации, принимаемыми в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

В соответствии с приказами Министерства Финансов Российской Федерации от 23.11.2011 г. № 159н «Об утверждении Порядка составления и ведения сводной бюджетной росписи федерального бюджета и бюджетных росписей главных

распорядителей средств федерального бюджета (главных администраторов источников финансирования дефицита федерального бюджета)», от 30.09.2008 г. № 104н (в ред. от 17.08.2010 г. № 92н) «О Порядке доведения бюджетных ассигнований, лимитов бюджетных обязательств при организации исполнения федерального бюджета по расходам и источникам финансирования дефицита федерального бюджета и передачи бюджетных ассигнований, лимитов бюджетных обязательств при реорганизации участников бюджетного процесса федерального уровня» Федеральное дорожное агентство является главным распорядителем бюджетных средств и доводит объемы бюджетных ассигнований, а так же лимиты бюджетных обязательств, в том числе для и до Заказчика.

Согласно телеграмме руководителя Федерального дорожного агентства от 17.08.2012 г. № 01-753, представленной Заказчиком на заседании Комиссии, объемы финансирования доводятся по годам к 2018 году в соответствии с нормативной потребностью и рассчитываются в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 23.08.2007 г. № 539.

Федеральным законом от 30.11.2011 г. № 371-ФЗ «О федеральном бюджете на 2012 год и плановый период 2013 и 2014» пределы лимитов бюджетных обязательств и объемы бюджетных ассигнований установлены по 2014 год.

Согласно пункту 5.1 проекта государственного контракта документации об аукционе начало выполнения работ: 01.01.2013 г., окончание работ: 30.06.2018 г..

Вместе с тем, на заседание Комиссии представителями Заказчика не представлены сведения о решении Правительства Российской Федерации или иных нормативно правовых актах, согласно которым государственный контракт по итогам проведенного аукциона заключается и оплачивается в пределах лимитов бюджетных обязательств.

При этом пункт 2 статьи 79 БК РФ ФАС России регламентирует порядок определения бюджетных ассигнований, а не порядок утверждения лимитов бюджетных средств

Действия Заказчика, по утверждению документации об аукционе, согласно которой государственный контракт заключается вне пределов лимитов бюджетных обязательств, не соответствует пункту 2 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации, и являются нарушением части 2 статьи 9 Закона о размещении заказов.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 23.08.2007 г. № 539 Министерство транспорта Российской Федерации и Федеральное дорожное агентство в III квартале 2007 г. обеспечивает разработку мероприятий по внедрению современных технологий и материалов с целью увеличения межремонтных сроков автомобильных дорог для включения их в проект подпрограммы «Автомобильные дороги» федеральной целевой программы «Развитие транспортной системы России (2010 - 2015 годы)».

Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.12.2012 г. № 848 (в ред. от 27.09.2012 г.) «О федеральной целевой программе «Развитие транспортной системы России (2010 - 2015 годы)» за пределами сроков реализации указанной федеральной целевой программы, т.е. после 2015 года, не предусмотрены объемы финансирования работ согласно предмету аукциона.

Согласно статье 4 АПК РФ заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном АПК РФ.

Судебная защита нарушенных прав направлена на восстановление прав, целью защиты является восстановление нарушенного или оспариваемого права, избранный стороной способ защиты нарушенного права должен соответствовать такому праву и быть направлен на его восстановление.

Между тем, оспариваемое предписание исполнено.

Таким образом, оспариваемое Решение ФАС России не ограничивает гражданские права и охраняемые законом интересы заявителя, не ограничивает его в осуществлении им экономической деятельности, в том числе и в сфере размещения государственного

заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а, следовательно, оспариваемые акты не нарушают прав и законных интересов заявителя.

В соответствии с ч.1 ст.198 АПК РФ организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений государственных и иных органов, осуществляющих публичные полномочия, если полагают, что такие акты, решения 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 указанной деятельности.

Вместе с тем, по настоящему спору такие обстоятельства судом в совокупности не установлены.

Согласно статье 13 Гражданского кодекса Российской Федерации, статье 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативный акт, не соответствующие закону или иным правовым актам и нарушающие гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, могут быть признаны судом недействительными.

Анализ указанных норм свидетельствует о том, что в судебном порядке ненормативный акт может быть признан недействительным лишь при одновременном его несоответствии закону и нарушении прав заявителя его принятием.

Обязанность Заявителя доказать нарушение своих прав вытекает из части 1 статьи 4, части 1 статьи 65, части 1 статьи 198 и части 2 статьи 201 АПК РФ.

Вместе с тем, Заявитель не представил доказательств фактического нарушения его прав. Заявителем не указано, какое именно его право было нарушено оспариваемым Решением ФАС России, и какое право подлежит восстановлению.

При изложенных обстоятельствах суд признает оспариваемое решение и предписание принятым при наличии предусмотренных законодательством оснований и в пределах компетенции.

С учетом изложенного не может быть установлен и факт нарушения оспариваемыми актами каких-либо прав или законных интересов заявителя в сфере предпринимательской или иной осуществляемой им экономической деятельности.

Проверив оспариваемые решение и предписание на соответствие Закону о размещении заказов, руководствуясь ст.ст.71,167-170,197,198, 200, 201, 208-210 АПК РФ, суд

#### **Решил:**

В удовлетворении заявления Федерального казенного учреждения «Дирекция по строительству транспортного обхода города Санкт-Петербург Федерального дорожного агентства» (199004, г. Санкт-Петербург, 4-я Линия, 9, литер А, ОГРН 1027810321758, ИНН 7826062821) об оспаривании решения и предписания Комиссии Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов (123242. г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) от 28.11.2012 г. по делу № К-2282/12 - отказать.

Решение может быть обжаловано в месячный срок с даты его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

**Судья**

**Дранко ЛА**