

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

<http://www.msk.arbitr.ru>**Р Е Ш Е Н И Е****Именем Российской Федерации**

г. Москва

Дело № А40-145855/2012

07 февраля 2013 г.

Резолютивная часть решения объявлена 26 декабря 2012 года

Полный текст решения изготовлен 07 февраля 2013 года

Арбитражный суд в составе судьи Андрияновой С.М.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания

Мишиным Ю.С.,

рассмотрев в судебном заседании дело по исковому заявлению (заявлению)

Администрации города Королева Московской области

к Федеральной антимонопольной службе

третье лицо: ОАО «Единая электронная торговая площадка»

о признании недействительными решения, предписания.

при участии представителей

от истца (заявителя) - Кулешова Л.С. по дов. от 20.03.2012 № 12/Д, удостоверение;

Мухаметзянова Л.М. по дов. от 17.08.2012 3 47/Д, удостоверение

от ответчика (заинтересованного лица) – Семенов Р.В. по дов. от 16.03.2012 №

ИА/7810, удостоверение; Жукова Е.С. по дов. от 21.02.2012 № ИА/5050, удостоверение

от третьего лица - Потапкина М.Н. по дов. от 27.09.2012, паспорт

У С Т А Н О В И Л:

Администрация города Королева Московской области (далее – заявитель) обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением о признании недействительными решения и предписания Федеральной антимонопольной службы от 03.10.2012 по делу №П-520/12.

В судебном заседании представитель заявителя поддержал заявленные требования по основаниям, изложенным в заявлении.

Представитель ответчика представил материалы дела о нарушении законодательства о размещении заказов, по заявленным требованиям возражал, представил отзыв, в котором ссылается на основания, изложенные в оспариваемом решении.

Третье лицо представило письменные пояснения по заявлению, в котором оставило рассмотрение спора на усмотрение суда.

Рассмотрев материалы дела, выслушав объяснения представителей участвующих в деле лиц, изучив представленные доказательства, арбитражный суд приходит к выводу о том, что заявленные требования не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Спор возник из административных правоотношений о признании недействительными актов органа, принятых в сфере действия антимонопольного законодательства, который подлежит рассмотрению в порядке, предусмотренном ст. ст. 197 - 201 АПК РФ.

Как следует из материалов дела, 18.05.2012 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт) размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой государственного контракта 45 291 013 рублей 19 копеек.

07.06.2012 Комиссией ФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) рассмотрена жалоба ООО «Титан» на действия Заказчика при проведении Аукциона в части неразмещения на Официальном сайте в составе документации об Аукционе проектно-сметной документации в полном объеме.

В соответствии с решением Комиссии от 07.06.2012 по делу № К-1082/12 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Титан» вынесено решение о признании жалобы обоснованной и выдано предписание об устранении выявленных нарушений путем размещения проектно-сметной документации в составе документации об Аукционе на Официальном сайте в полном объеме.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 27.07.2012 по окончании срока подачи заявок на участие в Аукционе поступило шесть заявок от участников размещения заказа. По результатам рассмотрения первых

частей заявок к участию в Аукционе допущен один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в Аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона от 27.07.2012, заявка единственного участника Аукциона с порядковым номером «17» («ДСТ Строй») признана соответствующей требованиям документации об Аукционе. ООО «ДСТ Строй» признано победителем Аукциона.

03.08.2012 Инспекцией ФАС России по осуществлению внеплановых проверок (далее - Инспекция) рассмотрено обращение ООО «ГЛОБЭКС», содержащее информацию о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о размещении заказов в действиях Заказчика при проведении Аукциона.

В соответствии с решением Инспекции от 03.08.2012 по делу № П-418/12 в результате осуществления внеплановой проверки выявлены нарушения в действиях Заказчика и выдано предписание об устранении выявленных нарушений путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения Аукциона и внесения изменений в документацию об Аукционе в соответствии с принятым решением Инспекции.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 21.09.2012 по окончании срока подачи заявок на участие в Аукционе поступило две заявки от участников размещения заказа. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в Аукционе допущен один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в Аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона от 21.09.2012, заявка единственного участника Аукциона с порядковым номером «23» (ООО «ДСТ Строй») признана соответствующей требованиям документации об Аукционе.

ООО «ДСТ Строй» признано победителем Аукциона.

На основании телеграммы от 01.10.2012 г., ФАС России уведомило Заказчика явится 03.10.2012 года для проведения внеплановой проверки действий Заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на официальном сайте, для дачи объяснения (на основании части 1 ст. 17.1 Закона о размещении заказов).

По результатам внеплановой проверки ФАС России вынесло Решение и Предписание от 03.10.2012 года № П-520/12.

Согласно Решению ФАС России № П-520/12 от 03.10.2012 г, на заседании Инспекции установлено, что 31.08.2012 Заказчиком на Официальном сайте размещена новая редакция документации об Аукционе в расширении файла «pdf», при этом на заседании Инспекции установлено, что возможность поиска и копирования фрагментов текста отсутствует.

Администрации города Королёва Московской области посчитав, что решение и предписание ФАС России № П-520/12 от 03.10.2012 г. являются незаконными и затрагивают его законные права и интересы, обратилось в суд с настоящим заявлением.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суд исходит из следующего.

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.

В соответствии со ст. 13 Гражданского кодекса РФ, п. 6 Постановления Пленума ВС и Пленума ВАС РФ от 01.07.1996г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта недействительным, является, одновременно как несоответствие его закону или иному нормативно-правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых интересов граждан или юридических лиц, обратившихся в суд с соответствующим требованием.

Согласно ч. 4 ст. 200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, в круг обстоятельств подлежащих установлению при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных актов, действий (бездействий) госорганов входит проверка соответствия оспариваемого акта закону или иному нормативно-правовому акту и проверка факта нарушения оспариваемым актом, действием (бездействием) прав и законных интересов заявителя 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 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.

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

Порядок рассмотрения дел о нарушении законодательства о размещении заказов установлен статьей 17 и главой 8 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 9 статьи 17 Закона о размещении заказов при выявлении нарушений в результате проведения плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы ФАС России вправе выдать указанным лицам обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 3.35 Административного регламента в случаях, если при рассмотрении жалобы и/или в ходе проведения проверки в действиях (бездействии) Заказчика выявлены нарушения законодательства о размещении заказов, Комиссия выдает предписание об устранении таких нарушений.

Согласно пункту 3.37 Административного регламента действиями, направленными на устранение нарушений законодательства о размещении заказов, могут быть:

отмена протоколов, составленных в ходе проведения процедур размещения заказов. Предписание об отмене протоколов выдается также в том случае, если выдается предписание о внесении изменений в извещение о проведении торгов, запроса котировок и/или документацию о торгах;

внесение изменений в конкурсную документацию, документацию об аукционе, извещение о проведении конкурса, аукциона, запроса котировок. При этом срок подачи заявок на участие в торгах, запросе котировок должен быть продлен так, чтобы с момента опубликования и размещения таких изменений он составлял не менее двадцати дней для конкурса, пятнадцати дней для аукциона и четырех рабочих дней для запроса котировок;

проведение процедур размещения заказов в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов;

иные действия, направленные на устранение нарушений законодательства о размещении заказов.

Таким образом, судом установлено, что предписание от 03.10.2012 № П-520/12 выдано с соблюдением норм действующего законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о размещении заказов названный Федеральный закон 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.

Частью 1 статьи 16 Закона о размещении заказов официальным сайтом Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг является www.zakupki.gov.ru.

В соответствии с частями 6, 8 статьи 16 Закона о размещении заказов информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков размещается на официальном сайте без взимания платы.

Согласно с частью 7 статьи 16 Закона о размещении заказов порядок регистрации на официальном сайте пользователей, осуществляющих размещение на официальном сайте информации о размещении заказов, в том числе сроки регистрации, а также порядок размещения на официальном сайте и форма планов-графиков размещения заказа, порядок пользования официальным сайтом и требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанным сайтом устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Приказом Минэкономразвития России и Федерального казначейства от 14.12.2010 № 646/21 н утверждены Положения о пользовании официальным сайтом Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанным сайтом (далее - Положения).

В соответствии с пунктом 3 Положений информация, размещаемая на официальном сайте, должна быть круглосуточно доступна пользователям официального сайта для ознакомления без взимания платы и иных ограничений.

Частью 1 статьи 41.6, частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что документация об аукционе не может содержать требования, в том числе, к информации, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Следовательно, из названных положений Закона о размещении заказов следует, что заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обязаны разместить информацию об Аукционе на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» без каких либо ограничений, связанных с ее ознакомлением, то есть, как в визуальном, так и фактическом восприятии ее содержания. Установление тех или иных технических ограничений к восприятию указанной информации, когда без использования общедоступных способов и методов восприятия такой информации не представляется возможным, влечет за собой ограничение количества участников

размещения заказа, поскольку в столь короткие сроки подготовить правильно, в соответствии со всеми требованиями, установленными в такой документации об аукционе, заявку на участие в торгах, затруднительно.

Как следует из материалов дела, документация об Аукционе в редакции от 23.08.2012, размещенная Заказчиком на Официальном сайте, содержит ограничения для ознакомления, а именно отсутствует возможность поиска и копирования фрагментов текста средствами веб-обозревателя, что является нарушением части 7 статьи 16 Закона о размещении заказов.

Примером недопустимости размещения информации с указанными ограничениями для ее ознакомления приведены в пункте 3 Требований к технологическим, программным и лингвистическим средствам обеспечения пользования официальными сайтами федеральных органов исполнительной власти, утвержденных Приказом Минэкономразвития России от 16.11.2009 № 470, согласно которому информация в виде текста размещается на официальном сайте в формате, обеспечивающем возможность поиска и копирования фрагментов текста средствами веб-обозревателя.

При этом, довод Заявителя о том, что Заказчиком размещена документация об Аукционе в формате PDF с целью осуществления контроля за целостностью информации и в целях принятия мер по ее защите от несанкционированного изменения и уничтожения, по мнению ФАС России является несостоятельным.

Так, в соответствии с частью 2 статьи 41.2 Закона о размещении заказов, документы и сведения, направляемые в форме электронных документов участником размещения заказа, направляемые заказчиком, уполномоченным органом, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти либо размещаемые ими на официальном сайте или электронной площадке в форме электронных документов, должны быть подписаны электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника размещения заказа, заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти

Таким образом, Законом о размещении заказов предусмотрены гарантии сохранения целостности размещаемых на Официальном сайте документов.

Следовательно, опубликование Заказчиком документации об Аукционе с ограничениями для ознакомления (в виде поиска и копирования) является необоснованным.

Довод Заявителя об отсутствии правовых оснований для проведения ФАС России внеплановой проверки, подлежит также отклонению.

В соответствии с частью 6 статьи 17 Закона о размещении заказов, в случае поступления информации о совершении Заказчиком действия, содержащего признаки административного правонарушения, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти вправе осуществлять также внеплановые проверки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг.

При этом, предметом рассмотрения по делу П-520/12 являлась документация об Аукционе от 23.08.2012, в то время как Решением ФАС Росси от 03.08.2012 по делу № П-418/12 ФАС России выявлено нарушение в действиях Заказчика, выразившихся в утверждении документации об Аукционе, не соответствующей требованиям законодательства о размещении заказов, в редакции от 06.07.2012.

Таким образом, доводы Заявителя о нарушении его прав и законных интересов оспариваемыми решением и предписанием признаются судом необоснованным.

При указанных обстоятельствах суд полагает, что оспариваемые решение и предписание Федеральной антимонопольной службы России по делу №П-520/12 от 03.10.2012 соответствует действующему законодательству, и не нарушает права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с абзацем 1 статьи 13 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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.

В совместном постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.96 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», в частности в абзаце втором пункта 1 установлено следующее: «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 РФ он может признать такой акт недействительным».

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суд исходил из того, что удовлетворение заявленных требований не приведет к восстановлению нарушенных прав заявителя.

Согласно статье 65 АПК РФ заявитель должен доказать в защиту и на восстановление каких прав предъявлены требования о признании недействительным оспариваемого решения.

Заявителем не указано, какое именно его право было нарушено оспариваемым Решением и Предписанием ФАС России, и какое право подлежит восстановлению.

Также, в заявлении не указана норма материального права, предоставляющая Заявителю нарушенное, по его мнению, Решением ФАС России право.

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.

Целью подачи заявления о признании решения ФАС России недействительными является восстановление прав Заявителя (Определение ВАС РФ от 16.03.2010 №17906/09, от 31.07.2009 № 9797/09).

Вместе с тем, Заявитель не указывает каким именно образом решение и предписание ФАС России от 03.10.2012 по делу № П-520/12 ограничивают его права и законные интересы в сфере экономической деятельности и не указывает каким именно образом отмена указанных решения и предписания восстановит его права в уже завершившемся аукционе на выполнение работ по реконструкции здания муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения города Королёва Московской области детского сада №23 "Чебурашка" компенсирующего вида по адресу: Московская область, г. Королёв, ул. Гагарина, д. 26Б. (номер извещения 0348300030812000058) (далее - Аукцион) поскольку Заявителем 05.10.2012 заключен государственный контракт с ООО «ДСТ Строй» на сумму 45 291 013.19 рублей.

Более того, в судебном заседании о признании недействительными решения и предписания ФАС России 03.08.2012 по делу № П-418/12 установлено, что данный контракт находится на завершающем этапе исполнения, а как следует из правового смысла ч.1 ст.4 АПК РФ обращение с иском в суд должно иметь своей целью восстановление нарушенных прав.

В связи с изложенным, а также руководствуясь ст. ст. 4, 27, 29, 65, 69, 71, 123,156, 110, 167-170, 199-201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления Администрации города Королева Московской области о признании недействительными решения и предписания Федеральной антимонопольной службы от 03.10.2012 по делу №П-520/12 – отказать.

Проверено на соответствие Федеральному закону от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Решение может быть обжаловано в месячный срок с даты его принятия (изготовления в полном объеме) в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

С.М.Андрянова