

**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 № А40-137110/12

94-50

30 января 2013 г.

Резолютивная часть решения объявлена 23 января 2013 года

Полный текст решения изготовлен 30 января 2013 года

Арбитражный суд в составе судьи Лапшиной В. В.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем Бобоедовым В.С.,

рассмотрев в судебном заседании дело

по делу по заявлению ЗАО НПП «ТЕХНОМЕДИКА» (ОГРН 1027700416072)

к Федеральной антимонопольной службе

третьи лица: Министерство промышленности и торговли Российской Федерации, ООО

«Венчурная фармацевтическая компания»

о признании недействительным решения

при участии:

от заявителя – Андреева Н.М. по дов от 14.06.2012 №б/н

Безруков А.В. по дов от 14.12.2012 №б/н

от ФАС России – Семенов Р.В. по дов от 16.03.2012 №ИА/7810

от Минпромторга России – Носальская А.Н. по дов от 24.12.2012 №МД-14699/14

от ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания» - не явился, извещен

У С Т А Н О В И Л:

С учетом уточнения заявленных требований ЗАО НПП «ТЕХНОМЕДИКА» (далее – заявитель, общество) обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением об оспаривании решения Федеральной антимонопольной службы от 03 сентября 2012 года по делу №К-1683/12.

В обоснование заявленных требований ЗАО НПП «ТЕХНОМЕДИКА» ссылается на нарушение требований 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) при проведении открытого конкурса на право заключения государственных контрактов на право заключения государственных контрактов на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по федеральной целевой программе «Развитие фармацевтической и медицинской промышленности Российской Федерации на период до 2020 года и дальнейшую перспективу», а также на проведение антимонопольным органом ненадлежащим образом: изложенные в жалобе доводы ЗАО НПП «ТЕХНОМЕДИКА» не проверены в полном объеме, что нарушает законные права и интересы ЗАО НПП «ТЕХНОМЕДИКА» как добросовестного участника размещения заказа.

Ответчик ФАС России требования заявителя не признал, просил отказать в их удовлетворении по основаниям, изложенным в оспариваемом решении и письменном отзыве, ссылаясь на то, что заявитель не доказал нарушение оспариваемыми ненормативными актами его прав и законных интересов. Антимонопольный орган также указал, что Комиссия не вправе рассматривать жалобы, проводить внеплановые проверки в отношении результатов оценки заявок на участие в конкурсе по критерию, в том числе, «качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг».

Третье лицо Министерство промышленности и торговли Российской Федерации возражало против удовлетворения заявленных требований по мотивам, изложенным в отзыве, указав, что в настоящее время с ООО «Венчурная Фармацевтическая компания» заключен государственный контракт № 12411.1008799.13.154 от 10 сентября 2012 г., первый этап работы принят Государственным заказчиком.

Третье лицо ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания» в судебное заседание не явилось, о времени и месте проведения судебного заседания извещено судом надлежащим образом. При отсутствии возражений со стороны заявителя, ответчика и третьего лица дело рассматривается в порядке ч. 5 ст. 156 АПК РФ.

Рассмотрев материалы дела, заслушав объяснения представителей сторон, 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 усматривается из материалов дела, 09.07.2012 г. на сайте

www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0173100009512000209 о проведении Открытого конкурса на право заключения государственных контрактов на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по федеральной целевой программе «Развитие фармацевтической и медицинской промышленности Российской Федерации на период до 2020 года и дальнейшую перспективу» Конкурс № 35; Заказчик: Министерство промышленности и торговли Российской Федерации; Уникальный номер закупки 180/13-ФМП-09.07ок.; Лот № 1. НИОКР «Разработка технологии и организация производства экспресс-анализатора гемоглобина на основе одноразовых оптических картриджей» Шифр «3.2-Гемоглобинометр».

До окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе (13.08.2012 г.) было подано две заявки от ЗАО НПП «ТЕХНОМЕДИКА» и ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания».

По результатам вскрытия конвертов составлен Протокол № 144в//01-13 от 13.08.2012 г.

Согласно решению конкурсной комиссии, отраженному в Протоколе №152оц/01-13 оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе, победителем признано ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания», заявке которого присвоен первый номер.

Не согласившись с решением конкурсной комиссии, ЗАО НПП «ТЕХНОМЕДИКА» обратилось в ФАС России с жалобой на действия Конкурсной комиссии при проведении заказчиком конкурса.

На основании указанной жалобы Комиссией ФАС России возбуждено и рассмотрено дело № К - 1683/12 от 03.09.2012 о нарушении законодательства о размещении заказов. В результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении Заказов и на основании части 9 статьи 17, части 6 статьи 60 Закона о размещении заказов Комиссией ФАС России жалоба ЗАО НПП «ТЕХНОМЕДИКА» признана обоснованной в части нарушения Конкурсной комиссией содержания протокола вскрытия, составленного в ходе проведения Конкурса, в действиях Конкурсной комиссии установлено нарушение части 8 статьи 26 Закона о размещении.

На основании пункта 3 оспариваемого Решения, частей 9, 10 статьи 17, части 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, в связи с тем, что указанное нарушение не повлияло на результаты размещения заказа, Комиссия решила предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о размещении заказов на основании решения по делу от 03.09.2012 № К-1683/12 не выдавать.

Не согласившись с решением ФАС России, полагая свои права и законные интересы нарушенными, заявитель обратился в Арбитражный суд г. Москвы с

указанными выше требованиями.

Согласно пункту 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений и устанавливает их соответствие закону или иному нормативно-правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа, принявшего оспариваемый акт, а также устанавливает, нарушает ли оспариваемый акт права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Судом установлено, что оспариваемые ненормативные правовые акты приняты ответчиком в соответствии с его полномочиями, предусмотренными Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд», Приказом ФАС России от 14.10.2008 г. № 394.

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.

В соответствии с ч.ч. 1, 6 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» контроль за соблюдением, в том числе, заказчиком законодательства Российской Федерации и иных нормативно-правовых актов Российской Федерации о размещении заказов осуществляется ФАС России путем проведения плановых и внеплановых проверок. ФАС России вправе осуществлять внеплановые проверки соблюдения заказчиком законодательства Российской Федерации и иных нормативно-правовых актов Российской Федерации о размещении заказов, в случае поступления информации о совершении должностным лицом заказчика действий, содержащих признаки состава административного правонарушения.

Контроль за соблюдением законодательства о размещении заказов осуществляется в соответствии с положениями статьи 17 Закона о размещении заказов, Административного регламента по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа,

специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (далее - Регламент), утвержденного приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379.

Согласно пункту 3.6 Регламента ФАС России рассматривает жалобы на действия (бездействие) заказчика при размещении заказа для федеральных нужд федерального органа исполнительной власти.

Таким образом, оспариваемое решение принято в соответствии с полномочиями антимонопольного органа.

Согласно части 1 статьи 27 Закона о размещении заказов Конкурсная комиссия рассматривает заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 Закона о размещении заказов.

На основании части 2 статьи 28 Закона о размещении заказов оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются конкурсной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения контракта в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией.

Конкурсной документацией установлено, что к задачам работы относятся: разработка конструкции и технологии производства Изделия; организация производства Изделия; выпуск установочной серии (опытно-промышленной партии) Изделия (п. 2 Технического задания).

Так, в заявке ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания» указаны задачи работы: разработка конструкции и технологии производства Изделия; организация производства Изделия; выпуск установочной серии (опытно-промышленной партии) Изделия (п. 3 формы 4.5 заявки). При этом в заявке ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания» представлен перечень, этапы и содержание работ, предлагаемых к выполнению за счет средств федерального бюджета.

Техническим заданием Конкурсной документации установлено, что должны быть разработаны следующие варианты изделия: экспресс-анализатор общего гемоглобина крови портативный; экспресс-анализатор производных гемоглобина портативный; экспресс-анализатор общего гемоглобина крови настольный; экспресс-анализатор производных гемоглобина настольный.

ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания» в поданной заявке предложило к разработке следующие варианты изделия: экспресс-анализатор общего гемоглобина крови портативный; экспресс-анализатор производных гемоглобина портативный; экспресс-анализатор общего гемоглобина крови настольный; экспресс-анализатор

производных гемоглобина настольный.

Таким образом, ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания» предложило к разработке 4 образца изделия.

Информационной картой Конкурсной документации для оценки заявок на участие в конкурсе по критерию «качество работ и квалификация участника конкурса» установлено, в том числе, наличие системы менеджмента качества у участника конкурса по ГОСТ Р ИСО 9001-2008 или по ГОСТ Р ИСО 13485-2004 (Окв).

В заявке ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания» указаны сведения о наличии системы менеджмента качества у участника размещения заказа по ГОСТ Р ИСО 9001-2008 или по ГОСТ Р ИСО 13485-2004, а также приложена копия сертификата соответствия системы менеджмента качества стандарту ГОСТ Р ИСО 9001-2008 № РОСС RU.UHP00.K00427, а также приложение № 1 к сертификату № РОСС Ки.ЦШ00.K00427, в соответствии с которым областью сертификации являются: научные исследования и разработки, исследования, производств в области медицины, медицинских технологий, медицинской техники, медицинской аппаратуры и приборов, медицинского инструмента, изделий медицинского назначения, ортопедических изделий и приспособления, медицинской промышленности, фармацевтики, фармацевтических технологий. Фармацевтических препаратов и материалов, фармацевтических продуктов, оборудования для фармацевтической промышленности, биотехнологии, биотехнологических процессов, биотехнологических продуктов, оборудования для биотехнологической промышленности..

Довод заявителя о том, что представленный ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания» сертификат только подтверждает соответствие системы менеджмента качества организации требованиям ГОСТ Р ИСО 9001-2008, не указывает на то, что система менеджмента качества внедрена в производственный процесс организации и успешно функционирует, поскольку общество создано 06.07.2012 г., судом отклоняется, поскольку на Закон о размещении заказов, ни конкурсная документация не предъявляют требования к дате создания и сроку деятельности организаций-участников.

Кроме того, конкурсной документацией не предъявляются требования к обязательному предоставлению участником конкурса сертификата; сертификат предоставляется участником в подтверждение квалификации.

В связи с чем, доводы заявителя о том, что заявка ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания» не соответствует требованию технического задания Конкурсной документации, в ней не предусмотрена реализация пунктов, представленных в техническом задании Конкурсной документации, судом отклоняются.

Положениями статьи 25 Закона N 94-ФЗ регламентирован порядок подачи заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с подпунктом 3 части 3 указанной статьи все листы заявки на участие в конкурсе, все листы тома заявки на участие в конкурсе должны быть прошиты и пронумерованы. Заявка на участие в конкурсе и том заявки на участие в конкурсе должны содержать опись входящих в их состав документов, быть скреплены печатью участника размещения заказа (для юридических лиц) и подписаны участником размещения заказа или лицом, уполномоченным таким участником размещения заказа.

Соблюдение участником размещения заказа указанных требований означает, что все документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в конкурсе и тома заявки на участие в конкурсе, поданы от имени участника размещения заказа, а также подтверждает подлинность и достоверность представленных в составе заявки на участие в конкурсе и тома заявки на участие в конкурсе документов и сведений. Не допускается устанавливать иные требования к оформлению заявки на участие в конкурсе, за исключением предусмотренных настоящей частью требований к оформлению заявки на участие в конкурсе.

В соответствии с п. 1 ст. 12 Закона о размещении заказов при рассмотрении заявок на участие в конкурсе или заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случае непредоставления документов, определенных частью 3 статьи 25 настоящего Федерального закона (за исключением документов, предусмотренных подпунктом «г» пункта 1 части 3, частью 3.1 статьи 25 настоящего Федерального закона), частью 2 статьи 31.4 или частью 2 статьи 35 настоящего Федерального закона, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа или о товарах, о работах, об услугах, о произведении литературы или искусства, об исполнении, о национальном фильме, соответственно на поставку, выполнение, оказание, создание которых либо финансирование проката или показа которого размещается заказ.

В рассматриваемом случае при рассмотрении заявок на участие в открытом конкурсе в обязанности конкурсной комиссии не входила проверка действительности представленных участником документов с учетом того, что организация, имеющая систему менеджмента качества, подтвержденную сертификатом, уже прошла проверку полноты и достоверности сведений.

Согласно части 8 статьи 26 Закона о размещении заказов протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе ведется конкурсной комиссией и подписывается всеми присутствующими членами конкурсной комиссии и

заказчиком, уполномоченным органом непосредственно после вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

В соответствии с пунктом 8 технического задания Конкурсной документации в таблице «Индикаторы и показатели» по показателю «Количество проектов, находящихся на стадии НИР» в 2012 году указано 2 проекта.

Вместе с тем, согласно заявке ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания», в таблице «Предлагаемые индикаторы и показатели» по показателю «Количество проектов, находящихся на стадии НИР» в 2012 году указано 2 проекта.

Однако, согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе от 13.08.2012 № 144в/01-13 в таблице «Предлагаемые индикаторы и показатели» по показателю «Количество проектов, находящихся на стадии НИР» в 2012 году участником размещения заказа указан 1 проект.

При таких обстоятельствах антимонопольный орган пришел к правильному выводу о том, что действия конкурсной комиссии нарушают часть 8 статьи 26 Закона о размещении заказов.

Довод заявителя о том, что изначально в заявке ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания» был указан один проект, затем листы заявки были заменены, не нашел документального подтверждения, в том числе при исследовании судом оригинала заявки ООО «Венчурная Фармацевтическая Компания», представленного Минпромторгом России.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о размещении заказов контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов заказчиком, уполномоченным органом или специализированной организацией, конкурсной, аукционной или котировочной комиссией, уполномоченными федеральными органами исполнительной власти по созданию, ведению, развитию и обслуживанию официального сайта, организацией, оказывающей услуги по ведению и обслуживанию официального сайта федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим ведение реестра контрактов, операторами электронных площадок осуществляется путем плановых и внеплановых проверок. При проведении указанных проверок не подлежат проверке результаты оценки заявок на участие в конкурсе по критериям, указанным в пунктах 1 и 1.1 части 4 статьи 28, пунктах 1, 2 и 4 части 3 статьи 31.6 обозначенного Федерального закона.

В силу части 1 статьи 17, части 3.2 статьи 60 Закона о размещении заказов при

проведении проверок за соблюдением заказчиком законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов не подлежат проверке результаты оценки заявок на участие в конкурсе по критериям, указанным в пунктах 1 и 1.1 части 4 статьи 28, пунктах 1, 2 и 4 части 3 статьи 31.6 Закона.

Таким образом, ФАС России не вправе заново проверять соответствие заявки конкурсной документации, а также переоценивать выводы конкурсной комиссии при рассмотрении заявок на участие в конкурсе. К полномочиям комиссии ФАС России относится лишь проверка законности действий конкурсной комиссии при проведении конкурсов на право заключения государственных контрактов на выполнение работ, оказание услуг.

В соответствии со ст. 199 АПК РФ в заявлении о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действия (бездействия) незаконными должны быть указаны права и законные интересы, которые, по мнению заявителя, нарушены оспариваемым актом, решением, действием (бездействием), а также законы и иные нормативно-правовые акты, которым данный акт, решение, действие (бездействие) не соответствуют.

В нарушение данной нормы заявитель не указал, каким законам и иным нормативно – правовым актам не соответствуют оспариваемый ненормативный правовой акт антимонопольного органа.

Кроме того, согласно ст. 13 ГК РФ, ч. 1 ст. 198 АПК РФ, пункту 6 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.96 N 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта недействительным являются одновременно как его несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом охраняемых законом интересов юридического лица, обратившегося в суд с соответствующим требованием.

Нарушения своих прав и законных интересов заявитель не доказал.

Суд также принимает во внимание, что с ООО «Венчурная Фармацевтическая компания» заключен государственный контракт № 12411.1008799.13.154 от 10 сентября 2012 г. Первый этап работы принят Государственным заказчиком, что подтверждается Актом сдачи-приемки от 03.12.2012 г. №1.

Суд приходит к выводу о том, что совокупность оснований, необходимая в силу ч. 2 ст. 201 АПК РФ для признания оспариваемого решения незаконным, отсутствует, в связи с чем, требования заявителя удовлетворению не подлежат.

Госпошлина распределяется по правилам ст. 110 АПК РФ и относится на

заявителя, излишне уплаченная госпошлина подлежит возврату из доходов федерального бюджета.

На основании Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», руководствуясь ст.ст. 65, 68, 71, 110, 167 - 170, 176, 197-201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении требований ЗАО НПП «ТЕХНОМЕДИКА» об оспаривании решения Федеральной антимонопольной службы от 03 сентября 2012 года по делу №К-1683/12 отказать.

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

Возвратить ЗАО НПП «ТЕХНОМЕДИКА» из доходов федерального бюджета государственную пошлину в размере 4.000 (четыре тысячи) руб.

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

Судья:

В.В.Лапшина