

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

<http://www.msk.arbitr.ru>

именем Российской Федерации

**РЕШЕНИЕ**

г. Москва  
24 декабря 2012 года

Дело № А40-94929/12  
**152-512**

Резолютивная часть решения объявлена 05 декабря 2012 года  
Полный текст решения изготовлен 24 декабря 2012 года

Арбитражный суд г. Москвы в составе:

Судьи - Семушкиной В.Н.

При ведении протокола секретарем судебного заседания Захаровой С.В.

рассмотрев в открытом судебном заседании

дело по заявлению ООО "Строительная компания Дельта"

к ФАС России,

третье лицо – ЗАО «Сбербанк-АСТ»

о признании недействительными решение и предписание от 17.04.2012г. по делу № К-648/12,

при участии:

от заявителя - Максимова А.Г. (доверенность от 01.10.2012г.),

от ответчика - Травкин И.А. (доверенность от 25.10.2012г. № ИА/34720),

от третьего лица – Новоженев И.В. (доверенность от 13.03.2012г. № 2012-1303-1),

**УСТАНОВИЛ:**

ООО "Строительная компания Дельта" (далее – заявитель, Общество) обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением к Федеральной антимонопольной службе (далее – ответчик, ФАС, антимонопольный орган) в котором просит признать незаконными решение по делу № К-648/12 от 17.04.2012г. о нарушении законодательства о размещении заказов.

В судебном заседании представитель заявителя поддержал заявленные требования по основаниям, изложенным в заявлении. В обоснование заявления Общество указало, что срок подачи жалобы на действия оператора электронной площадки был пропущен, и жалоба была принята к рассмотрению в нарушение части 2.1 пункта 2 ст. 57 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ № 94-ФЗ).

Ответчик по заявлению возражает по доводам отзыва, ссылаясь на законность, обоснованность оспариваемого решения и предписания.

Представитель третьего лица ООО «Купи Мечту» представил письменные пояснения в порядке ст. 81 АПК РФ, возражал относительно удовлетворения заявленных требований.

Представитель третьего лица ЗАО «Сбербанк-АСТ» поддержал позицию ответчика, вину признает.

Изучив материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле,

исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства, проверив все доводы заявления и отзывов на нее, суд считает заявленные требования не подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела, Государственным казенным учреждением Свердловской области «Управление автомобильных дорог» (далее – заказчик) Департаментом государственного заказа Свердловской области (далее – уполномоченный орган) 05.03.2012г. 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](http://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 20.04.2012г. по 20.09.2014г. по Блоку № 4-реестровый номер торгов 0162200011812000248 с начальной максимальной ценой контракта 70 358 221,00 рублей.

11.04.2012г. в ФАС России поступила жалоба ООО «Производственное Объединение «МаркЛайн»» на действия Оператора электронной площадки. ООО «ПО «МаркЛайн»», считает, что его права и законные интересы нарушены тем, 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.

По итогам рассмотрения жалобы ООО «Производственное объединение «МаркЛайн» (ИНН 4702014361) Комиссией Федеральной антимонопольной службой по контролю в сфере размещения заказов (далее по тексту - Комиссия) 17.04.2012 г. было вынесено решение по делу № К-648/12, согласно которому жалоба была признана обоснованной, в действиях Оператора электронной площадки было установлено нарушение ч.9 ст. 41.2 ФЗ № 94-ФЗ. 17.04.2012г. Комиссией также вынесено предписание по делу № К-648/12 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Не согласившись с указанными решением и предписанием ООО "Строительная компания Дельта" обратилось с настоящим заявлением в арбитражный суд.

Согласно ч.4 ст. 198 АПК РФ, заявление может быть подано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня, когда гражданину, организации стало известно о нарушении их прав и законных интересов, если иное не установлено федеральным законом.

Судом проверено и установлено, что процессуальный срок на обращение в суд заявителем не пропущен.

В соответствии со статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации 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.

Согласно части 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, 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.

Отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, порядок размещения заказов регулируются Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Согласно ч. 4 ст. 57 ФЗ № 94-ФЗ, участник размещения заказа вправе подать в письменной форме, в том числе посредством использования факсимильной связи, жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для федеральных нужд, нужд федерального бюджетного учреждения, а также на действия (бездействие) оператора электронной площадки в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти.

Согласно п. 1 постановления Правительства РФ 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, 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 пунктом 5.3.1.12 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 (далее - Положение), ФАС России осуществляет контроль и надзор за соблюдением заказчиком, уполномоченным органом или специализированной организацией либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссией законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов.

В соответствии с п. 5 ст. 17 Федерального закона, внеплановая проверка осуществляется в случае обращения участника размещения заказа с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или оператора электронной площадки либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, поступления информации о нарушении законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов, а также в целях контроля за исполнением предписаний, выданных в соответствии с частью 9 настоящей статьи. При этом рассмотрение такой жалобы осуществляется в порядке, установленном главой 8 настоящего Федерального закона.

В случае, если внеплановая проверка осуществляется на основании жалобы участника размещения заказа, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения указанной жалобы принимается единое решение.

В соответствии с приказом ФАС России от 17.08.2009 № 521 создана Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов.

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.

В соответствии с п.6 ст. 60 ФЗ № 94-ФЗ, по результатам рассмотрения жалобы федеральный орган исполнительной власти принимают решение о выдаче предписаний, предусмотренных настоящим Федеральным законом, принимают решение выдать заказчику, уполномоченному органу, специализированной организации, оператору электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, в результате действий (бездействия) которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа, обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании торгов; принимают решение выдать указанным в части 1 настоящей статьи лицам обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации; также могут обратиться в суд, арбитражный суд с иском о признании размещенного заказа недействительным, или вынести решение о признании жалобы участника размещения заказа необоснованной.

В соответствии с частью 2.1 статьи 57 ФЗ № 94-ФЗ обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, аукционной комиссии в случае, если такие действия (бездействие) совершены при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме в соответствии с положениями главы 3.1 настоящего Федерального закона, в порядке, установленном настоящей главой, допускается в любое время размещения заказа и в период аккредитации участника размещения заказа на электронной площадке, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на электронной площадке протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, а также протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или протокола проведения открытого аукциона в электронной форме в случае признания такого открытого аукциона несостоявшимся.

Частью 11 статьи 41.11 ФЗ № 94-ФЗ установлено, что в случае, если аукционной комиссией принято решение о несоответствии всех вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или о соответствии только одной второй части заявки на участие в открытом аукционе, в протокол подведения итогов открытого аукциона вносится информация о признании открытого аукциона несостоявшимся.

Согласно протоколу проведения Аукциона от 02.04.2012 № 0162200011812000248-2 победителем признан ООО "Строительная компания Дельта". В соответствии с частью 11 статьи 21.11 ФЗ № 94-ФЗ, указанный Аукцион, признан несостоявшимся.

Жалоба ООО «ПО «МаркЛайн»» поступила в ФАС России 11.04.2012, т.е. на девятый день со дня размещения на электронной площадке протокола проведения аукциона в электронной форме, что не нарушает положение части 2.1 статьи 57 Закона о размещении заказов.

Таким образом, довод заявителя о том, что жалоба ООО «ПО «МаркЛайн»» была подана в ФАС России с нарушением сроков, установленных частью 2.1 статьи 57 ФЗ № 94-ФЗ, суд считает несостоятельным.

Частью 1 статьи 60 ФЗ № 94-ФЗ установлено, что после подачи жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии и принятия ее к рассмотрению уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления в течение двух рабочих дней после дня поступления жалобы размещают на официальном сайте информацию о поступлении жалобы и ее содержании.

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.

Согласно информации размещенной на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) жалоба ООО «ПО «МаркЛайн»» размещена 13.04.2012, т.е. на второй день после дня поступления в ФАС России жалобы ООО «ПО «МаркЛайн»», что не нарушает положения части 1 статьи 60 Закона о размещении заказов.

Таким образом, доводы заявителя о том, что на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) отсутствовала информация о жалобе ООО «ПО «МаркЛайн»» суд считает необоснованным.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

В соответствии с пунктом 2 части 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.

Согласно материалам дела ООО «ПО «МаркЛайн»» для обеспечения участия в Аукционе оформлено заявление на предоставление кредита и внесения обеспечения участия в Аукционе за счет кредитных средств, а также сформирована отложенная заявка.

Согласно Дополнению к Регламенту электронной площадки «Автоматизированная система торгов» от 02.09.2010 (далее - Дополнение к Регламенту), 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 подпунктом 2.3 пункта 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 пункту 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.

Согласно платежному поручению ООО «ПО «МаркЛайн»» от 22.03.2012 № 110 (л.д. 60), а так материалам антимонопольного дела, 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.

Оператору электронной площадки 23.03.2012 поступило подтверждение кредитной заявки на участие в Аукционе

Так же согласно платежному поручению от 22.03.2012 №110, 23.03.2012 Кредитующая организация отправила денежные средства участника размещения заказа на расчетный счет Оператора электронной площадки.

Согласно материалам дела средства по обеспечению участия в Аукционе в размере 3 517 911,05 рублей поступили на счет Оператора электронной площадки.

Вместе с тем, средства по обеспечению участия в Аукционе в размере 3 517 911,05 рублей зачислены Оператором электронной площадки 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.

Как указано в оспариваемом решении, представитель Оператора электронной площадки на заседании Комиссии пояснил, что средства по обеспечению участия открытых аукционах распределились по хронологии поступления заявок на участие в аукционах, так как Заявитель подал заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме №0162200011812000246 раньше заявки на участие в Аукционе, то поступившие средства перечислены на обеспечение заявки на участие в аукционе в электронной форме №0162200011812000246.

В соответствии с пунктом 6, подпунктом 2.2 пункта 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.

В соответствии с пунктом 2.2 «Регламента открытия и ведения счетов Оператором электронной площадки для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме» 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.

Согласно части 9 статьи 41.2 Закона о размещении заказов, в случае если главой 3.1 Закона о размещении заказов предусмотрено направление документов и сведений заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией участнику размещения заказа или участником размещения заказа заказчику, в уполномоченный орган, специализированную организацию, такой документооборот осуществляется через электронную площадку.

Таким образом, действия Оператора электронной площадки, не зачислившего денежные средства на обеспечение соответствующей заявки ООО «ПО «МаркЛайн»» на участие в Аукционе нарушают часть 9 статьи 41.2 ФЗ № 94-ФЗ

Кроме этого необходимо отметить, что по результатам проведения Аукциона между Заказчиком и ООО «ПО «МаркЛайн»» заключен государственный контракт от 15.06.2012 на сумму 61 915 234.36 рублей.

Учитывая вышеизложенное, суд считает вышеуказанные доводы Заявителя необоснованными и неподтвержденными доказательствами.

На основании изложенного, суд приходит к выводу о том, 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.

Доказательства, свидетельствующие о нарушении прав заявителя в сфере предпринимательской деятельности, незаконном возложении на него какие-либо обязанностей, создания иных препятствий для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности, как того требует пункт 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации отсутствуют.

Согласно части 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, 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.

Судебные расходы, связанные с оплатой государственной пошлины, подлежат распределению в соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд», руководствуясь ст. 4, 64, 65, 71, 75, 167-170, 176, 198, 200, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

### **Р Е Ш И Л:**

Проверив на соответствие Федеральному закону от 21.07.05г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», в удовлетворении требований ООО "Строительная компания Дельта" о признании недействительными Решения и Предписания об устранении нарушений законодательства о размещении заказов от 17.04.2012г. по делу № К-648/12, вынесенные ФАС России – отказать.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья

Семушкина В.Н.