

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
<http://www.msk.arbitr.ru>

именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ

г. Москва
24 августа 2012 года

Дело № А40-73320/12-
-148-693

Резолютивная часть объявлена 21 августа 2012 года
Решение изготовлено в полном объеме 24 августа 2012 года

Арбитражный суд города Москвы в составе:

Судьи – Нариманидзе Н.А.

Протокол ведет помощник судьи Ионкина В.В.

Рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению Министерства культуры Российской Федерации к ФАС России,

третьи лица: 1) ООО "Творческо-производственное объединение "РОК", 2) ООО "Адверплэйс"

о признании незаконными решения от 10.05.2012 №К-795/12 и предписания от 10.05.2012 №К-795/12,

В судебное заседание явились:

от заявителя – Дюжева Н.В. (доверенность от 18.05.2012г.), Тягнырядко Г.С. (доверенность от 18.05.2012г.),

от ответчика – Мироненко П.А. (доверенность от 08.08.2012г. №ИА/25473),

от третьих лиц: 1) Попенков А.О. (доверенность от 01.07.2012г.), 2) не явился (извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Министерство культуры Российской Федерации обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании незаконными решения и предписания Федеральной антимонопольной службы от 10 мая 2012 года по делу № К-795/12.

Заявитель поддержал требования со ссылкой на незаконность и необоснованность оспариваемых решения и предписания антимонопольного органа, которые, по мнению заявителя, нарушают его права и законные интересы в сфере предпринимательской деятельности.

Ответчик представил отзыв, возражал против удовлетворения требований по основаниям, изложенным в отзыве, со ссылкой на законность и обоснованность оспариваемых решения и предписания ФАС России.

Представитель ООО "Творческо-производственное объединение "РОК" поддержал позицию заявителя по спору, просил признать незаконными решение и предписание ФАС России.

Дело рассмотрено в порядке ст.ст.123, 156 АПК РФ без участия надлежащим образом извещенного представителя ООО "Адверплэйс".

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, явившихся в судебное заседание, оценив представленные доказательства, арбитражный суд установил, что требования заявлены необоснованно и не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно 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.

Срок, предусмотренный ч.4 ст.198 АПК РФ, заявителем не пропущен.

Как следует из материалов дела, согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в конкурсе на право заключения государственного контракта на право заключения государственного контракта на создание игрового национального кинофильма с частичной государственной финансовой поддержкой (номер извещения 0173100007712000015) от 25.04.2012 №0173100007712000015-2 конкурсной комиссией Министерства культуры Российской Федерации (далее – заказчик) было принято решение об отказе в допуске ООО "Адверплэйс" к участию в конкурсе по причине отсутствия в составе заявки выписки из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенной копии такой выписки.

ООО "Адверплэйс" обратилось в ФАС России с жалобой на действия государственного заказчика - Министерства культуры Российской Федерации, конкурсной комиссии государственного заказчика, специализированной организации Конкурса при проведении конкурса на право заключения государственного контракта на право заключения государственного контракта на создание игрового национального кинофильма с частичной государственной финансовой поддержкой (номер извещения 0173100007712000015).

Рассмотрев жалобу ООО "Адверплэйс", Комиссия ФАС России по контролю в сфере размещения заказов 10.05.2012г. приняла решение по делу № К-795/12 (от 14.05.2012г. №ГЗ/01223) о нарушении законодательства о размещении заказов, в соответствии с которым признала жалобу ООО "Адверплэйс" обоснованной, а в действиях конкурсной комиссии заказчика признала нарушение ч.2 ст.12 Федерального закона о размещении заказов.

На основании данного решения 10.05.2012г. ФАС России вынесло предписание (от 29.12.2010г. №АК/33364-1), которым предписывалось государственному заказчику, конкурсной комиссии государственного заказчика, а также специализированной организации отменить протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе от 27.04.2012 №0173100007712000015-3, протокол рассмотрения заявок на участие в конкурсе от 25.04.2012 №0173100007712000015-2, провести рассмотрение заявок на участие в конкурсе в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов и с учетом решения Комиссии ФАС России от 10.05.2012 по делу №К-795/12.

Посчитав решение и предписание ФАС России не соответствующими Закону о размещении заказов и нарушающим права и законные интересы заявителя, Министерство культуры Российской Федерации обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Согласно п.5 ст.200 АПК РФ с учетом п.1 ст.65 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

В соответствии с абзацем 1 статьи 13 Гражданского кодекса Российской

Федерации 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 Гражданского кодекса Российской Федерации он может признать такой акт недействительным».

Следовательно, для признания недействительными ненормативных актов необходимо наличие двух обязательных условий, а именно, несоответствие обжалуемых актов закону и наличие нарушения прав заявителя.

Судом установлено, что обжалуемые акты вынесены в пределах компетенции ФАС России и не нарушают права и законные интересы общества в сфере предпринимательской деятельности.

Согласно ч.2 ст.17 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов уполномоченным на ведение официального сайта федеральным органом исполнительной власти, организацией, оказывающей услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта, уполномоченным на ведение реестра заключенных по итогам размещения заказов государственных контрактов федеральным органом исполнительной власти, операторами электронных площадок осуществляется уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии ч.ч.1,4 ст.57 указанного ФЗ любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном настоящей главой, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа. Обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном настоящей главой, не является препятствием для обжалования участником размещения заказа действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в судебном порядке.

Участник размещения заказа вправе подать в письменной форме, в том числе в форме электронного документа или 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, а также на действия (бездействие) оператора электронной площадки в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти.

Согласно ч.6 ст.60 Федерального закона №94-ФЗ по результатам рассмотрения жалобы органы, указанные в части 1 настоящей статьи, принимают решение о выдаче предписаний, предусмотренных частью 9 статьи 17 настоящего Федерального закона, о совершении иных действий, предусмотренных статьей 17 настоящего Федерального закона, или о признании жалобы участника размещения заказа необоснованной.

Государственный или муниципальный контракт не может быть заключен до момента исполнения выданных в соответствии с частью 9 статьи 17 настоящего Федерального закона предписаний об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

В соответствии с п.1 ч.9 ст.17 Закона о размещении заказов при выявлении в результате проведения плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или оператора электронной площадки либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии нарушений указанными в части 1 настоящей статьи лицами законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации или орган местного самоуправления вправе выдать заказчику, уполномоченному органу, специализированной организации, 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.

Отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд регулируются Федеральным законом от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 12 названного Закона 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 непредставления 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. Отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям, кроме указанных в части 1 настоящей статьи случаев, не допускается. (ч.2 ст.12 Закона о размещении заказов).

В соответствии с подпунктом "б" пункта 1 части 3 статьи 25 Закона о размещении заказов заявка на участие в конкурсе должна содержать полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц).

В соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 6 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" форма и порядок предоставления содержащихся в государственных реестрах сведений и документов устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Согласно абз. 1 п. 20 Правил ведения Единого государственного реестра юридических лиц и представления содержащихся в нем сведений, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 19.06.2002 N 438 "О Едином государственном реестре юридических лиц" содержащиеся в государственном реестре сведения о конкретном юридическом лице предоставляются по запросу, составленному в

произвольной форме с указанием необходимых сведений по перечню согласно приложению N 2 к настоящим Правилам, в виде выписки из государственного реестра по форме согласно приложению N 5 к настоящим Правилам.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 25.04.2012 № 0173100007712000015-2 ООО "Адверплэйс" отказано в допуске к участию в конкурсе по следующему основанию: «В составе заявки отсутствует полученная не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении настоящего конкурса выписка из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенная копия такой выписки (представлена отсканированная выписка из ЕГРЮЛ, подписанная ЭЦП участника размещения заказа) (пп. Б), п. 3.3.1.1 Раздела 1.2 «Общие условия проведения конкурса»)».

В соответствии с частью 1 статьи 20 Закона о размещении заказов под конкурсом понимаются торги, победителем которых признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения контракта и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.

В соответствии с частью 2 статьи 25 Закона о размещении заказов участник размещения заказа подает заявку на участие в конкурсе в письменной форме в запечатанном конверте или в форме электронного документа.

Следовательно, положения Закона о размещении заказов предусматривают две возможные формы подачи участником размещения заказа конкурсной заявки и не определяют право заказчика по своему усмотрению ограничить подачу участником размещения заказа заявки в определенной (одной) форме.

На основании статьи 3 Федерального закона от 10.01.2002 № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи» электронный документ - документ, в котором информация представлена в электронно-цифровой форме.

На основании части 1 статьи 6 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» (далее - Закон об электронной подписи) информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, кроме случая, если федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе.

В этой связи, заверение электронного документа электронной цифровой подписью обусловлено необходимостью удостоверить заявленные сведения (волю и волеизъявление конкретного лица) и подтвердить юридическую силу документа.

Таким образом, в случае направления участником размещения заказа заявки на участие в Конкурсе в электронной форме и подписанной электронной цифровой подписью соответствующего участника, такой участник подтверждает подлинность и достоверность представленных в составе заявки на участие в конкурсе документов и сведений. Представление в составе заявки, направляемой в форме электронного документа, выписки из единого государственного реестра юридических лиц иначе как заверенной электронной цифровой подписью невозможно.

Учитывая изложенное, суд соглашается с выводом Комиссии ФАС России о наличии в действиях государственного заказчика нарушений ч.2 ст.12 Закона о размещении заказов, поскольку участником размещения заказа в составе заявки ООО "Адверплэйс" были представлены все необходимые документы, предусмотренные ч.3 ст.25 Закона о размещении заказов, в связи с чем, у заказчика отсутствовали основания для отказа Обществу в допуске к участию в конкурсе.

В данном случае, отсутствуют основания, предусмотренные ст.13 ГК РФ, которые одновременно необходимы для признания ненормативных актов антимонопольного органа недействительными.

Согласно ч. 3 ст. 201 АПК РФ 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.

На основании изложенного, руководствуясь ст.13 ГК РФ, ст.ст.65, 71, 167-170, 176, 181, 198, 200, 201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Отказать Министерству культуры Российской Федерации в удовлетворении заявления о признании незаконными решения и предписания Федеральной антимонопольной службы от 10 мая 2012 года по делу № К-795/12.

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

Судья

Н.А. Нариманидзе