

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

<http://www.msk.arbitr.ru>**ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ****РЕШЕНИЕ****г. Москва****Дело №А40-65662/12****93-650****13 июля 2012 года**

Резолютивная часть решения объявлена 06.07.2012.

Полный текст решения изготовлен 13.07.2012.

Арбитражный суд города Москвы в составе:
судьи Григорьевой И.Ю.

при ведении протокола судебного заседания секретарем Савицкой Н.В.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ООО «КСК-Инжиниринг»

к ФАС России

третьи лица: ГКУ г.Москвы «Дирекция по строительству, реконструкции и эксплуатации спортивных зданий и сооружений» Департамента физической культуры и спорта г.Москвы, ЗАО «Сбербанк-АСТ»

о признании незаконными действий по включению сведений в реестр недобросовестных поставщиков, обязанности исключить из реестра сведения

при участии:

от заявителя: Фролов А.Ю. - по доверен. от 06.05.2012,

от ответчика: Жукова Е.С. – по доверен. от 21.02.2012 №ИА/5050,

от третьих лиц: ЗАО «Сбербанк-АСТ»: Ловцов М.В. – по доверен. от 18.10.2011,

ГКУ г.Москвы «Дирекция по строительству, реконструкции и эксплуатации

спортивных зданий и сооружений» Департамента физической культуры и спорта

г.Москвы: Рудаков Е.И. – по доверен. от 11.01.2012 №2/2012/01

УСТАНОВИЛ:

ООО «КСК-Инжиниринг» (далее – заявитель, общество) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании незаконными действий Федеральной антимонопольной службы по включению сведений об ООО «КСК-Инжиниринг» (ИНН 7724738099) в реестр недобросовестных поставщиков, включенных на основании сведений об уклонении ООО «КСК-Инжиниринг» от заключения государственного контракта, заключаемого по итогам открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по техническому обслуживанию с устранением аварийных ситуаций на собственных инженерно-технологических системах водоподготовки бассейнов с системой озонирования учреждений Москомспорта ЮВАО, СВАО, ЦАО, ВАО, г.Зеленоград в 2012 году (реестровый номер 0373200068611000502), представленных Государственным учреждением города Москвы «Дирекция по строительству,

реконструкции и эксплуатации спортивных зданий и сооружений» Департамента физической культуры и спорта, обязанности Федеральной антимонопольной службы исключить из реестра недобросовестных поставщиков сведения об ООО «КСК-Инжиниринг» (ИНН 7724738099), включенные на основании сведений об уклонении ООО «КСК-Инжиниринг» от заключения государственного контракта, заключаемого по итогам открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по техническому обслуживанию с устранением аварийных ситуаций на собственных инженерно-технологических системах водоподготовки бассейнов с системой озонирования учреждений Москомспорта ЮВАО, СВАО, ЦАО, ВАО, г. Зеленоград в 2012 году (реестровый номер 0373200068611000502), представленных Государственным учреждением города Москвы «Дирекция по строительству, реконструкции и эксплуатации спортивных зданий и сооружений» Департамента физической культуры и спорта

Определением от 07.06.2012 к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено ЗАО «Сбербанк-АСТ».

В обоснование заявления Общество указало на наличие технического сбоя на электронной площадке, препятствующее подписанию государственного контракта, нарушения порядка принятия оспариваемого решения и несоразмерности меры ответственности совершенному нарушению.

В судебном заседании представитель заявителя поддержал заявленное требование по основаниям, изложенным в заявлении.

Ответчик в письменном отзыве указал на законность и обоснованность оспариваемых действий, поддержал изложенные доводы в судебном заседании.

Третье лицо ГКУ г. Москвы «Дирекция по строительству, реконструкции и эксплуатации спортивных зданий и сооружений» Департамента физической культуры и спорта г. Москвы поддержало позицию ответчика, указав на неподписание заявителем в установленные сроки государственного контракта.

Представитель третьего лица ЗАО «Сбербанк-АСТ» сообщил об отсутствии 26.12.2011 сбоя на электронной площадке, представил письменные доказательства.

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы представителей лиц, участвующих в деле, оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимной связи, суд пришел к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения заявленных требований.

Как следует из материалов дела и установлено судом, 22.11.2011 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по техническому обслуживанию с устранением аварийных ситуаций на собственных инженерно-технологических системах водоподготовки бассейнов с системой озонирования учреждений Москомспорта ЮВАО, СВАО, ЦАО, ВАО, г. Зеленоград в 2012 году с начальной (максимальной) ценой государственного контракта 6 207 425, 58 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 13.12.2011 №0373200068611000502-1 по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подано три заявки от участников размещения заказа. По результатам рассмотрения первых частей заявок три участника размещения заказа допущены к участию в аукционе и признаны участниками аукциона.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 16.12.2011 №0373200068611000502-2 заявки на участие в аукционе троих участников аукциона признаны соответствующими требованиям документации об аукционе и законодательства Российской Федерации о размещении заказов. Участник аукциона ООО «КСК-Инжиниринг» признан победителем аукциона.

В соответствии с частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов заказчик 21.12.2011 направил оператору электронной площадки проект контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени заказчика.

В нарушение требований части 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов победитель аукциона ООО «КСК-Инжиниринг» не направил оператору электронной площадки подписанные электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени ООО «КСК-Инжиниринг», проект контракта и документ об обеспечении исполнения контракта.

Из протокола отказа от заключения контракта от 28.12.2011 №0373200068611000502-3 следует, что победитель аукциона ООО «КСК-Инжиниринг» признан уклонившимся от заключения контракта на основании части 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов.

По результатам проверки обращения заказчика, внеплановой проверки антимонопольной службой вынесено решение от 21.03.2012, которым заявитель включен в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года в связи с уклонением от заключения контракта.

Не согласившись с указанными действиями антимонопольного органа, общество обратилось в арбитражный суд с вышеназванным заявлением.

Из содержания ч. 1 ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации следует, что 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 ст. 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации для признания недействительным ненормативного правового акта необходима совокупность двух условий: несоответствие оспариваемого акта закону и иному нормативному правовому акту и нарушение указанным актом прав и законных интересов заявителя.

Частью 2 статьи 19 Закона о размещении заказов предусмотрено, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения государственного или муниципального контракта.

В силу части 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если такой участник открытого аукциона в срок, предусмотренный частями 4, 4.4 и 4.6 настоящей статьи, не направил оператору электронной площадки подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, проект контракта или протокол разногласий в случаях, предусмотренных настоящей статьёй, либо не направил подписанный электронной цифровой подписью указанного лица проект контракта по истечении тринадцати дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 настоящего Федерального закона протокола в случае, предусмотренном частью 4.4 настоящей статьи, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта при условии, что заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Таким образом, основанием для включения лица в реестр недобросовестных поставщиков является либо не подписание в установленный срок контракта, либо не представление оговоренного в документации обеспечения.

В соответствии с ч.4 ст.41.12. Закона о размещении заказов в течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта или предусмотренный [частью 4.1](#) настоящей статьи протокол разногласий.

В извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме заказчиком установлено требование обеспечения исполнения государственного контракта.

Из материалов дела следует, что заявитель в установленные сроки до 26.12.2011 не направил оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта, а именно договор поручительства.

Таким образом, заказчик правомерно признал заявителя на основании ч.11 ст.41.12 Закона о размещении заказов уклонившимся от заключения государственного контракта.

Доводы заявителя о наличии сбоя на электронной площадке подлежат отклонению как документально не подтвержденные.

Из представленных заявителем в материалы дела документов не усматривается факт наличия технических неполадок в работе программно-аппаратного комплекса оператора электронной площадки.

Кроме того, представитель третьего лица ЗАО «Сбербанк-АСТ» в судебном заседании указал на отсутствие технического сбоя 26.12.2011, в подтверждение чего представил выписки из электронной базы, согласно которым 26.12.2011 осуществлялось на электронной цифровой площадке подписание контрактов.

Также заявителем не представлено доказательств невозможности подписания контракта до 26.12.2011, тогда как заказчиком в адрес заявителя 21.12.2011 направлен проект контракта.

Факт отсутствия решения о включении заявителя в реестр недобросовестных поставщиков опровергается материалами дела. Каких-либо нарушений при принятии антимонопольным органом решения судом не установлено.

Вывод антимонопольного органа о включении заявителя в реестр недобросовестных поставщиков является правомерным.

Судом не принимаются в качестве обоснованных доводы заявителя о несоразмерности меры ответственности совершенному нарушению по следующим основаниям.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в конкурсах по размещению государственного и муниципального заказов (п.2 ч.2 ст.11 Закона о размещении заказов).

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, являющееся правовым последствием установления факта уклонения от заключения контракта, по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, вызывшееся в уклонении от заключения контракта.

К тому же, нарушение процедуры заключения контракта по итогам электронного аукциона, влекущее признание участника уклонившимся, и включение о нем сведений впоследствии в реестр недобросовестных поставщиков, носит формальный характер. В этой связи существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий, а в пренебрежительном отношении к исполнению своих обязанностей в сфере размещения заказов, выполнения работ, оказания услуг.

При указанных обстоятельствах, оснований для удовлетворения требований заявителя не имеется.

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.

В связи с тем, что согласно п.п. 3 п.1 ст.333.21 Налогового кодекса Российской Федерации размер государственной пошлины при подаче заявления о признании решений, действий государственных органов составляет 2 000 руб., а заявителем платежным поручением №110 от 24.04.2012 уплачена государственная пошлина в размере 8 000 руб., излишне уплаченная государственная пошлина в сумме 6 000 руб. подлежит возврату заявителю из федерального бюджета.

На основании изложенного, в соответствии со ст.ст. 19, 41.12 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», руководствуясь ст. ст. 65, 67, 68, 71, 167-170, 198-201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

РЕШИЛ:

Проверив 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», в удовлетворении заявленных ООО «КСК-Инжиниринг» требований о признании незаконными действий Федеральной антимонопольной службы по включению сведений об ООО «КСК-Инжиниринг» (ИНН 7724738099) в реестр недобросовестных поставщиков, включенные на основании сведений об уклонении ООО «КСК-Инжиниринг» от заключения государственного контракта, заключаемого по итогам открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по техническому обслуживанию с устранением аварийных ситуаций на собственных инженерно-технологических системах водоподготовки бассейнов с системой озонирования учреждений Москомспорта ЮВАО, СВАО, ЦАО, ВАО, г.Зеленоград в 2012 году (реестровый номер 0373200068611000502), представленных Государственным учреждением города Москвы «Дирекция по строительству, реконструкции и эксплуатации спортивных зданий и сооружений» Департамента физической культуры и спорта, обязанности Федеральной антимонопольной службы исключить из реестра недобросовестных поставщиков сведения об ООО «КСК-Инжиниринг» (ИНН 7724738099), включенные на основании сведений об уклонении ООО «КСК-Инжиниринг» от заключения государственного контракта, заключаемого по итогам открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по техническому обслуживанию с устранением аварийных ситуаций на собственных инженерно-технологических системах водоподготовки бассейнов с системой озонирования учреждений Москомспорта ЮВАО, СВАО, ЦАО, ВАО, г.Зеленоград в 2012 году (реестровый номер 0373200068611000502), представленных

Государственным учреждением города Москвы «Дирекция по строительству, реконструкции и эксплуатации спортивных зданий и сооружений» Департамента физической культуры и спорта отказать.

Возвратить ООО «КСК-Инжиниринг» из федерального бюджета государственную пошлину в сумме 6 000 руб.

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

СУДЬЯ

И.Ю. Григорьева