

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

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

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Дело № А40-135881/11

149-941

11 марта 2012г.

Резолютивная часть решения объявлена 01 марта 2012 года

Полный текст решения изготовлен 11 марта 2012 года

Арбитражный суд в составе судьи Кузина М.М.

при ведении протокола секретарем судебного заседания Сорока Е.А.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению Государственного казенного учреждения Управление капитального строительства Республики Башкортостан (450077, г.Уфа, ул.Крупской. д.7, ОГРН 1110280008475)

к Федеральной антимонопольной службе России

3-и лица: Государственной комитет Республики Башкортостан по размещению государственных заказов, Общество с ограниченной ответственностью «Агидель-Сервис», Закрытое акционерное общество «ММВБ - Информационные технологии»
о признании незаконными пунктов 1, 2 решения от 20.10.2011г. по делу №К-2301/11 с участием:

от заявителя: не явился, извещен

от ответчика: Кочетова Е.И. (дов. от 27.09.2011г. №ИА/36597)

от 3-х лиц: не явились, извещены

УСТАНОВИЛ:

Государственное казенное учреждение Управление капитального строительства Республики Башкортостан обратилось в Арбитражный суд г.Москвы с заявлением о признании незаконными пунктов 1, 2 Решения Федеральной антимонопольной службы от 20.10.2011г. по делу № К-2301/11.

В обоснование требований заявитель ссылается на то, что действия заказчика по установлению в документации об аукционе требования о наличии в свидетельстве о

допуске к работам, выданного саморегулируемой организацией, такого допуска к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, как 33.3. Жилищно-гражданское строительство является правомерным.

Ответчик возражает против требований заявителя, по основаниям, изложенным в отзыве.

Заявитель и третьи лица, извещенные в установленном порядке о времени и месте судебного заседания, представителя в суд не направили. Дело рассмотрено без их участия в соответствии со ст.ст.123, 156 АПК РФ.

Выслушав представителя ответчика, рассмотрев материалы дела, оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимной связи, суд приходит к выводу, что требования заявителя не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно ч.1 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 акт (решение или действие) не соответствует закону или иному нормативному правовому акту и нарушает их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагает на них какие-либо обязанности, создает иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, основаниями для принятия арбитражным судом решения о признании акта государственного органа и органа местного самоуправления недействительным (решения или действия - незаконным) являются одновременно как несоответствие акта закону или иному правовому акту (незаконность акта), так и нарушение актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

Учитывая изложенное, в круг обстоятельств, подлежащих установлению при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных актов, входят проверка соответствия оспариваемого акта закону или иному нормативному правовому акту и проверка факта нарушения оспариваемым актом прав и законных интересов заявителя.

В соответствии с п.1 постановления Правительства Российской Федерации от 20.02.2006г. №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 п.5.3.1.12 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004г. №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 приказом ФАС России от 17.08.2009г. №521 создана Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия ФАС России). 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.

Согласно положениям, содержащимся в ст.17 и гл.8 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) на федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, возложена обязанность по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд.

Из содержания ч.ч.1, 2 и 4 ст.57 Закона о размещении заказов следует, что любой участник размещения заказа вправе обжаловать действия (бездействие) заказчика уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной аукционной и котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для федеральных нужд, путем направления письменной жалобы в уполномоченный на осуществление контроля в сфере

размещения заказов федеральный орган исполнительной власти в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола проведения аукциона или протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Порядок рассмотрения дел о нарушении законодательства о размещении заказов установлен ст.17 и гл.8 Закона о размещении заказов.

В соответствии с ч.6 ст.60 Закона о размещении заказов по результатам рассмотрения жалобы федеральный орган исполнительной власти, принимает решение о выдаче предписаний, предусмотренных ч.9 ст.17 Закона о размещении заказов, о совершении иных действий, предусмотренных ст.17 Закона о размещении заказов или о признании жалобы участника размещения заказа необоснованной.

В ФАС России поступила жалоба ООО «Агидель-сервис» на действия Заказчика, Уполномоченного органа при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту: «Центр спортивной подготовки по ул. Камышлинской в Ленинском Районе городского округа г.Уфа Республики Башкортостан».

На основании указанной жалобы Комиссией ФАС России было возбуждено и рассмотрено дело от 20.10.2011г. №К—2301/11 о нарушении законодательства о размещении заказов, в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с ч.5 ст.17 Закона о размещении заказов Комиссией ФАС России жалоба ООО «Агидель-сервис» признана обоснованной в части установления Заказчиком, Уполномоченным органом в документации об Аукционе требований о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к отдельным видам работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, что является нарушением ч.4 ст.11 Закона о размещении заказов и содержит признаки административного правонарушения предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 КоАП РФ.

04.08.2011г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой государственного контракта - 1 722 669 495 рублей.

Согласно указанному извещению дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе - 24.08.2011г., дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в Аукционе - 31.08.2011г., дата проведения Аукциона - 05.09.2011г.

На участие в Аукционе подано 4 заявки от участников размещения заказа. В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 31.08.2011г. №0101200008111004286-1 к участию в Аукционе допущены 3 участника размещения заказа, одному участнику размещения заказа отказано в допуске к участию в Аукционе.

Согласно протоколу проведения Аукциона от 05.09.2011г. предложение о цене контракта подавали 2 участника размещения заказа, минимальное предложение о цене контракта составило 1 705 442 800,04 руб. (снижение начальной (максимальной) цены контракта -1%).

В соответствии с ч.4 ст.11 Закона о размещении заказов Заказчик не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа, кроме указанных в ч.ч.1-3 ст.11 Закона о размещении заказов.

Вместе с тем подп.3 п.3 документации об Аукционе установлено требование к участникам размещения заказа о наличии копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом аукциона, а именно: копию свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (в соответствии с приказом Министерства регионального развития Российской Федерации №624 от 30.12.2009г.), выданного саморегулируемой организацией в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, по следующим видам работ:

III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): 33.3 Жилищно-гражданское строительство.

В соответствии с ч.2 ст.52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными

предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Согласно ч.3 ст.52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц.

При этом в соответствии с ч.3.1 ст.52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Таким образом, установление Заказчиком требования к участникам размещения заказа о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к отдельным видам работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при проведении Аукциона, предметом которого является выполнение строительномонтажных и пусконаладочных работ по объекту: «Центр спортивной подготовки по ул. Камышлинской в Ленинском Районе городского округа г.Уфа Республики Башкортостан», нарушает ч.4 ст.11 Закона о размещении заказов.

На основании изложенного, суд приходит к выводу о том, что решение Федеральной антимонопольной службы по делу № К-2301/11 от 20.10.2011г., в оспариваемой части, вынесено с соблюдением норм Закона о размещении заказов и не нарушает прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, в связи с чем, у суда отсутствуют правовые основания для удовлетворения требований заявителя.

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.

Расходы по государственной пошлине относятся на заявителя в соответствии со ст.110 АПК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.64, 65, 71, 75, 123, 124, 156, 167-170, 176, 198, 200, 201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Проверив на соответствие Федеральному закону «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005г. №94-ФЗ, отказать Государственному казенному учреждению Управление капитального строительства Республики Башкортостан в удовлетворении заявления о признании незаконными пунктов 1, 2 Решения Федеральной антимонопольной службы от 20.10.2011г. по делу №К-2301/11.

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

Судья:

М.М. Кузин