

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**Р Е Ш Е Н И Е**

г. Москва
16 февраля 2012 г.

Дело № А40-107473/11
122-780

Резолютивная часть решения объявлена 09 февраля 2012 г.
Решение изготовлено в полном объеме 16 февраля 2012 г.

Арбитражный суд г. Москвы в составе судьи Ананьиной Е.А.

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания
Козицной Е.С.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ОАО «Концерн
«Радиотехнические и Информационные Системы» (ОГРН 1027739299060,
127083, г. Москва, ул. 8-го Марта, д. 10, стр. 1)

к Федеральной антимонопольной службе России (ОГРН 1047796269663, 123995,
г. Москва, Д-242, ГСП-5, ул. Садовая Кудринская, д. 11)

о признании недействительным решения, обязанности исключить сведения из
реестра недобросовестных поставщиков

3-е лицо: Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и
картографии (ОГРН 1047796940465, 109028, г. Москва, ул. Воронцово поле, д.
4а)

при участии в заседании:

от истца (заявителя) – Смольякова Ю.А. (дов. № 3/721 от 29.12.2011 г.),
Донковцева Д.Н. (дов. № 3/400 от 26.01.2010 г.);

от ответчика – Лапиной Ю.А. (дов. № ИА/38026 от 07.10.2011 г.);

от 3-го лица – не явились, извещены

УСТАНОВИЛ: открытое акционерное общество «Концерн «Радиотехнические и Информационные Системы» (далее – ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные Системы», общество, заявитель) обратилось в арбитражный суд с заявлением к Федеральной антимонопольной службе России (далее – ФАС России, ответчик) о признании недействительным его решения от 01 июля 2011 г. по делу № Р-35/11 о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков и обязанности исключить ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные Системы» из реестра недобросовестных поставщиков от 18 марта 2011 г.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, было привлечено Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии.

Представитель заявителя в судебном заседании поддержал заявленные требования по основаниям, изложенным в заявлении, указав, на то, что общество не уклонялось от заключения контракта; ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные Системы» в установленные сроки представило обеспечение исполнения контракта предусмотренных конкурсной документацией и Законом о размещении заказов.

Представитель ответчика против заявленных требований возражал, сославшись на то, что оспариваемый акт принят в соответствии с действующим законодательством, права и законные интересы заявителя не нарушены; общество в нарушение ч. 1 ст. 29 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) не представило обеспечение исполнения контракта в установленные сроки.

Представитель третьего лица, извещенный надлежащим образом о начавшемся судебном процессе, в судебное заседание не явился. Возражений против рассмотрения дела в его отсутствие не направил.

С учетом мнения представителей заявителя и ответчика, суд считает возможным рассмотреть дело в отсутствие представителя третьего лица по имеющимся материалам.

Исследовав материалы дела, выслушав представителей лиц, участвующих в деле, явившихся в судебное заседание, оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимосвязи, арбитражный суд не находит оснований для удовлетворения требований заявителя, основываясь на следующем.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

По смыслу приведенной нормы удовлетворение заявленных требований возможно при одновременном наличии двух условий: если оспариваемое решение уполномоченного органа не соответствует закону и нарушает права и охраняемые законом интересы заявителя.

Как следует из материалов дела, 10 февраля 2011 г. заказчиком на официальном сайте Российской Федерации о размещении информации о размещении заказов опубликовано извещение № 0173100010911000005 о проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение опытно-конструкторских работ по теме: «Разработка технологии создания и обновления цифровых и навигационных планов городов» Шифр ОКР «Город» (далее - Конкурс).

10 апреля 2011 г. (протокол № 0173100010911000005-3) Единой комиссией заказчика проведена оценка и сопоставление заявок участников Конкурса. В соответствии с указанным протоколом победителем конкурса признано ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные системы».

В соответствии с пунктом 22.1 раздела 1.2 Конкурсной документации проект государственного контракта должен быть заключен не ранее чем через 10

дней и не позднее 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Заказчик письмом от 15.05.2011 № 03-00443/11 направил в адрес ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные системы» один экземпляр протокола оценки и сопоставления заявок участников Конкурса, а также проект государственного контракта.

Согласно пункту 21.1 раздела 1.2 конкурсной документации до подписания государственного контракта победитель Конкурса должен предоставить обеспечение исполнения государственного контракта в размере 30 % от начальной (максимальной) цены контракта.

ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные системы» письмом от 29.04.2011 № 1140/РТИС направило в адрес заказчика подписанный проект государственного контракта.

Согласно пункту 21.1 раздела 1.2 конкурсной документации до подписания государственного контракта победитель Конкурса должен предоставить обеспечение исполнения государственного контракта в размере 30 % от начальной (максимальной) цены контракта.

Обеспечение исполнения государственного контракта в виде банковской гарантии от 25.05.2011 № 5-11/22-4435 поступило в Росреестр с нарушением сроков установленных Конкурсной документацией.

17 июня 2011 г. Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии обратилось в УФАС России с жалобой № 03-00667/11 о внесении в реестр недобросовестных поставщиков ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные системы».

По итогам проведенной проверки на основании данной жалобы принято решение от 01 июля 2011 г. по делу № Р-35/11, которым в реестр недобросовестных поставщиков включены сведения, представленные Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии в отношении ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные системы», сроком на два года.

Отказывая в удовлетворении требований заявителя о признании недействительным указанного решения, суд исходит из того, что обжалуемое решение соответствует положениям Закона о размещении заказов.

В соответствии с ч. 1, 2 ст. 19 Закона о размещении заказов ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения контракта, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми контракты по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими контрактов.

Согласно ч. 11 ст. 19 порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с ч. 1 ст. 29 Закона о размещении заказов в случае, если победитель конкурса или участник конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, в срок, предусмотренный конкурсной документацией, не представил заказчику подписанный контракт, переданный ему в соответствии с частью 10 статьи 28 настоящего Федерального закона или частью 2 настоящей статьи, а также обеспечение исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, победитель конкурса или участник конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, признается уклонившимся от заключения контракта.

Так, факт непредоставление ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные системы» обеспечения исполнения государственного контракта в виде банковской гарантии в срок установленный конкурсной документацией, подтверждается материалами дела.

В этой связи следует признать необоснованными доводы заявителя о том, что обществом были выполнены все предусмотренные законом требования для заключения контракта.

Доказательств же в подтверждение того обстоятельства, что у общества отсутствовала объективная возможность для представления требуемых

документов в установленном законом порядке в материалы дела не представлено.

При этом довод заявителя о том, что обеспечение исполнения контракта представлено заявителем в сроки, установленные Законом о размещении заказов, следует признать несостоятельным.

В соответствии с ч. 3 ст. 29 Закона о размещении заказов контракт заключается на условиях, указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации.

Пунктом 6.2 конкурсной документации установлено, что если информационной картой конкурса установлено требование обеспечения исполнения государственного контракта, участник конкурса с которым заключается государственный контракт, должен предоставить государственному заказчику, уполномоченному органу обеспечение исполнения государственного контракта в полном объеме одновременно с передачей государственного контракта, только в этом случае государственный контракт может быть заключен. Обеспечение исполнения государственного контракта предоставляется на сумму, указанную в Информационной карте конкурса.

В соответствии с ч. 4 ст. 29 Закона о размещении заказа в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником конкурса, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, договора поручительства или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, предусмотренном конкурсной документацией.

При этом предоставление ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные Системы» вместо банковской гарантии гарантийных писем ОАО «Банк Зенит» о выдаче банковской гарантии от 28.04.2011 г. не свидетельствует о предоставлении требуемого обеспечения.

Банковская гарантия же была представлена ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные Системы» лишь 25.05.2011 г.

В соответствии с подпунктом 22.1 пунктом 22 информационной карты Конкурса государственный контракт должен быть заключен не ранее чем через 10 дней и не позднее 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, то есть не позднее 02.05.2011 г.

Таким образом, обеспечение исполнения контракта представлено заявителем с нарушением сроков, предусмотренных конкурсной документацией и Законом о размещении заказов.

Довод общества о том, что он не мог предоставить банковскую гарантию, так как получил экземпляр протокола и проект государственного контракта с нарушением сроков, не может свидетельствовать о добросовестности действий заявителя.

В соответствии с ч. 1 ст. 28 Закона о размещении заказов протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе размещается на официальном сайте заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в течение дня, следующего после дня подписания указанного протокола.

ОАО «Концерн «РТИ Системы» имело возможность проявить должную осмотрительность, своевременно ознакомиться с протоколом оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе от 11.04.2011 г. № 0173100010911000005-3 и подготовить документы об обеспечении исполнения государственного контракта.

Что касается довода заявителя о том, что ФАС России нарушил сроки рассмотрения обращения о включении сведений о заявителе в реестр недобросовестных поставщиков, то он не свидетельствует о незаконности принятого решения.

В соответствии с ч. 8 ст. 19 Закона о размещении заказов в случае поступления сведений об уклонении участника размещения заказа от заключения контракта и отсутствия документов, свидетельствующих об отказе участника размещения заказа от заключения контракта, в течение десяти рабочих дней уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти осуществляет проверку факта уклонения участника размещения заказа от заключения контракта.

Сведения об уклонении ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные Системы» от заключения государственного контракта с заказчиком поступили в ФАС России 17.06.2011 г., в то время как Комиссия по проверке данных сведений проводилась 01.07.2011 г.

Следовательно, ФАС России соблюдены процессуальные сроки, предусмотренные Законом о размещении заказов.

На основании изложенного, суд приходит к выводу о том, что оспариваемое решение ФАС России по включению ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные Системы» в реестр недобросовестных поставщиков принято в соответствии с действующим законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Расходы по уплате государственной пошлины относятся на заявителя в соответствии со ст. 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Руководствуясь ст. ст. 167-170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении заявления ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные Системы» о признании недействительным решения Федеральной антимонопольной службы России от 01 июля 2011 г. по делу № Р-35/11 о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков и обязанности исключить ОАО «Концерн «Радиотехнические и Информационные Системы» из реестра недобросовестных поставщиков отказать.

Проверено на соответствие Федеральному закону от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

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

Судья

Е.А.Ананьина