

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

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

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Дело № А40-123137/11

149-823

06 февраля 2012г.

Резолютивная часть решения объявлена 02 февраля 2012 года

Полный текст решения изготовлен 06 февраля 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 Общества с ограниченной ответственностью «СВ СтройАктив» (129366, г.Москва, ул.Кибальчича, д.9, помещение 1, ОГРН 1097746311387)

к Федеральной антимонопольной службе России

3-и лица: Федеральное ФГБУ «Дом отдыха «Снегири» Управление делами Президента Российской Федерации, Закрытое акционерное общество «Сбербанк-АСТ», Общество с ограниченной ответственностью «СтройВест»

о признании недействительными решения от 15.07.2011г. №П-392/11

с участием:

от заявителя: Федюкин Байон А.Н. (дов. от 09.10.2011г.), Осоргин С.В. (генеральный директор, приказ №1 от 16.06.2009г.)

от ответчика: Лапина Ю.А. (дов. от 07.10.2011г. №ИА/37026)

от ЗАО «Сбербанк-АСТ»: Ловцев М.В. (дов. от 18.10.2011г.)

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «СВ СтройАктив» обратилось в Арбитражный суд г.Москвы с заявлением о признании недействительным решения Федеральной антимонопольной службы России по делу №П-392/11 от 15.07.2011г.

В обоснование требований заявитель ссылается на то, что контракт был не подписан по обоюдному согласию сторон, в связи с чем оспариваемое решение нарушает права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

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

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

Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.05.2007 №292 «Об утверждении положения о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков» установлено, что ведение реестра, в том числе включение и исключение из реестра сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках), осуществляется уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти в соответствии с полномочиями в установленной сфере деятельности.

В соответствии с п.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.

Приказом ФАС России от 27.08.2007 №267 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках» на территориальные органы ФАС России возложены функции по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках и проведению проверок фактов уклонения от заключения государственного или муниципального контракта на территории осуществления деятельности территориальных органов ФАС России.

Согласно п.5.7 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденному приказом ФАС России от 15.12.2006 №324 в пределах компетенции территориального органа принимать решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключение из реестра).

Из содержания ч.8 ст.19 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) следует, что в случае поступления сведений об уклонении участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального 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. В случае подтверждения факта уклонения участника размещения заказа от заключения контракта уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти осуществляет размещение сведений в реестре недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней со дня подтверждения указанного факта.

Частями 1, 2, 4 ст.19 Закона о размещении заказов предусмотрено, что сведения об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения государственного или муниципального контракта, по заявлению заказчика включаются в реестр недобросовестных поставщиков, который ведет федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов.

В соответствии с п.5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 №331 таким федеральным органом исполнительной власти является Федеральная антимонопольная служба.

Пунктами 11,12 Приказа Федеральной антимонопольной службы от 27.08.2007 №267 функции по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках, проведению проверок фактов уклонения от заключения государственного или муниципального контракта на территории осуществления деятельности территориальных органов ФАС России для федеральных нужд территориальных подразделений федеральных органов государственной власти, ведению реестра недобросовестных поставщиков, включению и исключению сведений из реестра недобросовестных поставщиков возложены на территориальные органы ФАС России.

Согласно п.9 Приказа ФАС России от 27.08.2007 №267 сведения об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения государственных или муниципальных контрактов, в случае проведения проверок фактов уклонения от заключения государственного или муниципального контракта, включаются в реестр недобросовестных поставщиков на основании решений Комиссии по контролю в сфере размещения заказов.

В Федеральную антимонопольную службу поступило обращение ФГУ «Дом отдыха Снегири» Управления делами Президента Российской Федерации о уклонении Заявителя от заключения государственного контракта с ФГУ «Дом отдыха Снегири» Управления делами Президента Российской Федерации.

На основании указанного обращения ФАС России было возбуждено и рассмотрено дело №П-392/11 о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

В результате рассмотрения обращения Комиссией ФАС России было вынесено решение от 15.07.2011 по делу № П-392/11 о включении сведений об ООО «СВ СтройАктив» в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года, в связи со следующими обстоятельствами.

30.11.2010 на сайте Оператора электронной площадки www.sberbank-ast.ru размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право

заключения государственного контракта на строительные работы (номер извещения SBR1011300416) (далее - Аукцион) с начальной (максимальной) ценой государственного контракта 2 999 388 руб.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона от 13.12.2010 №62 участник размещения заказа ООО «СВ СтройАктив» признан победителем Аукциона.

15.12.2010 Заявителю направлен проект государственного контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

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 срок до 20.12.2010 23:59 участником размещения заказа ООО «СВ СтройАктив» не направлены Оператору электронной площадки подписанные электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени ООО «СВ СтройАктив», проект государственного контракта и документ об обеспечении исполнения государственного контракта.

В соответствии с ч.11 ст.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 ч.4 ст.41.12 Закона о размещении заказов, не направил оператору электронной площадки подписанные электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, проект контракта, а также документ об обеспечении исполнения контракта.

20.12.2010 участник размещения заказа ООО «СВ СтройАктив» направил в адрес Заказчика письмо об отказе от заключения государственного контракта, тем самым участник размещения заказа ООО «СВ СтройАктив» является лицом, уклонившимся от заключения государственного контракта.

В соответствии с ч.2 ст.19 Закона о размещении заказов сведения об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения контракта, включаются в реестр

К данной группе участников размещения заказа может относиться победитель (в том числе и единственный участник) торгов, а также (при уклонении победителя) участник конкурса, заявке на участие которого присвоен второй номер, либо участник

аукциона (запроса котировок), который сделал предпоследнее предложение (наименьшее предложение по цене контракта).

При этом, уклонившимся от заключения контракта признается лицо, не представившее заказчику в установленный срок подписанный контракт, а также обеспечение исполнения контракта (если заказчиком было предусмотрено такое требование).

В соответствии с пунктом 7 Положения о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных утверждённого Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.05.2007 № 292 на заказчика возложена обязанность по предоставлению в уполномоченный орган сведений о лице, уклонившемся от заключения государственного или муниципального контракта, а также документа, свидетельствующего об отказе победителя аукциона от заключения контракта.

Так, 27.05.2011 ФГУ «Дом отдыха Снегири» Управления делами Президента Российской Федерации было представлено в ФАС России уведомление о не заключении государственного контракта с победителем Аукциона, а также письменный отказ от заключения государственного контракта ООО «С В СтройАктив» от 20.12.2010.

Вместе с тем. Заявителем указано, что государственный контракт своевременно не был подписан победителем по обоюдному согласию сторон.

Между тем, Закон о размещении заказов не предусматривает для сторон государственного контракта возможность не заключения такого контракта, в силу ч.8 ст.9 Закона о размещении заказов предусмотрена возможность лишь расторжения контракта по соглашению сторон.

Так, поставщик, выигравший торги (любого типа) на право заключения государственного контракта, обязан в силу абз.2 п.5 ст.448 ГК РФ заключить такой контракт. В противном случае государственный заказчик вправе обратиться в суд с иском о понуждении к заключению контракта, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.

Также поставщик должен осознавать, что отказ от заключения государственного контракта влечет наложение санкций контролирующим органом, а именно включение сведений об ООО «СтройАктив» в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, уклонением Заявителя от заключения контракта признается совершение им именно виновных, недобросовестных действий в части непредставления заказчику подписанного проекта государственного контракта в

установленный Законом о размещении заказов срок, то есть до 20.12.2010 23:59, а также направления Заявителем ФГУ «Дом отдыха Снегири» Управления делами Президента Российской Федерации письменного отказа от заключения государственного контракта от 20.12.2010, что при указанных обстоятельствах влечет включение ООО «СВ СтройАктив» в реестр недобросовестных поставщиков на основании ч.2 ст.19 Закона о размещении заказов рассматривается как необходимая и соразмерная характеру допущенного нарушения мера ответственности Заявителя.

На основании изложенного, суд приходит к выводу о том, что оспариваемое решение ФАС России по делу №П-392/11 от 15.07.2011г. 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 Обществу с ограниченной ответственностью «СВ СтройАктив» в удовлетворении заявления о признании недействительным решения Федеральной антимонопольной службы России по делу №П-392/11 от 15.07.2011г.

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

Судья:

М.М. Кузин