



ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД МОСКОВСКОГО ОКРУГА

ул. Селезнёвская, д. 9, г. Москва, ГСП-4, 127994,
официальный сайт: <http://www.fasmo.arbitr.ru> e-mail: info@fasmo.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Москва

18 января 2012 года

Дело № А40-128970/10-154-799

Резолютивная часть постановления объявлена 17 января 2012 года

Полный текст постановления изготовлен 18 января 2012 года

Федеральный арбитражный суд Московского округа

в составе:

председательствующего-судьи Туболец И.В.,

судей Ворониной Е.Ю., Латыповой Р.Р.,

при участии в заседании

от заявителя – Кулик Я.В., дов. от 31.01.2011, Гришиной А.О., дов. от 16.01.2012,

от заинтересованных лиц: от Минэкономразвития России – Кухарькова А.В., дов. от 22.09.2011 № 08-ЭН,

от третьих лиц: от ОАО «Единая электронная торговая площадка» - Гуровой Н.Г., дов. от 18.11.2011, от ЗАО «Сбербанк-АСТ» - Ловцова М.В., дов. от 18.10.2011,

рассмотрев 17 января 2012 года в судебном заседании кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фабрикант.ру» - заявителя на решение от 20.05.2011

Арбитражного суда города Москвы,

принятое судьей Полукаровым А.В.,

на постановление от 22.09.2011

Девятого арбитражного апелляционного суда,

принятое судьями Лепихиным Д.Е., Поташовой Ж.В., Румянцевым П.В.,

по делу № А40-128970/10-154-799

по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Фабрикант.ру» (ОГРН 105774806139) к Министерству экономического развития Российской Федерации, Федеральной антимонопольной службе

о признании незаконными действий и бездействия,

третьи лица: закрытое акционерное общество «Сбербанк-АСТ», открытое акционерное общество «Единая электронная торговая площадка», закрытое акционерное общество «ММВБ-Информационные технологии», Государственное унитарное предприятие «Агентство по государственному заказу, инвестиционной деятельности и международным связям Республики Татарстан», общество с ограниченной ответственностью «Индексное агентство РТС» (общество с ограниченной ответственностью «РТС-тендер»),

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Фабрикант.ру» (далее – ООО «Фабрикант.ру», общество) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением, с учетом принятого судом уточнения заявленных требований в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) о признании незаконными действий Министерства экономического развития Российской Федерации (далее – Минэкономразвития России, Министерство) и Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России, антимонопольный орган), выразившихся в проведении экспертизы для целей проверки соответствия электронной площадки ОАО «Единая электронная торговая площадка», ЗАО «ММВБ - Информационные технологии», ГУП «Агентство по государственному заказу, инвестиционной деятельности и международным связям Республики Татарстан», ЗАО «Сбербанк-АСТ», ООО «РСТ-тендер», незаконным действия Министерства по размещению в сети Интернет сообщения о завершении экспертизы отобранных операторов электронных площадок, незаконным бездействия Министерства и антимонопольного органа по необъявлению повторного отбора электронных площадок в целях проведения открытых аукционов в электронной форме (с учетом изменения предмета).

К участию в деле в качестве третьих лиц привлечены закрытое акционерное общество «Сбербанк-АСТ» (далее – ЗАО «Сбербанк-АСТ»), открытое акционерное общество «Единая электронная торговая площадка» (далее – ОАО «Единая

электронная торговая площадка»), закрытое акционерное общество «ММВБ-Информационные технологии» (далее – ЗАО «ММВБ-Информационные технологии»), Государственное унитарное предприятие «Агентство по государственному заказу, инвестиционной деятельности и международным связям Республики Татарстан», общество с ограниченной ответственностью «Индексное агентство РТС» (общество с ограниченной ответственностью «РТС-тендер») (далее – ООО «Индексное агентство РТС»), ООО «РТС-тендер»).

Решением Арбитражного суда города Москвы от 20.05.2011 в удовлетворении заявленных требований отказано.

Девятый арбитражный апелляционный суд постановлением от 22.09.2011 оставил решение суда первой инстанции без изменения.

Не согласившись с судебными актами двух инстанций, общество подало кассационную жалобу, в которой просит их отменить как незаконные и необоснованные и направить дело на новое рассмотрение в арбитражный суд первой инстанции. При этом сослалась на несоответствие сделанных судами выводов фактическим обстоятельствам дела, на неправильное применение норм материального права и процессуального права. В частности, сослалось на доказанность факта проведения отбора операторов электронных площадок с существенными и неустраняемыми нарушениями установленного порядка, на противоречие выводов судебных инстанций о правовой природе Технического задания на функционирование электронных площадок (далее – Техническое задание), утвержденного Минэкономразвития России и ФАС России, нормам Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), выразило несогласие с оценкой, данной судами проведенному отбору. Кроме того, утверждало о фактическом оставлении судами без внимания доводов заявителя о нарушении принятыми организаторами отбора ненормативными актами прав и законных интересов ООО «Фабрикант.ру» в сфере предпринимательской деятельности.

Отзыв на кассационную жалобу не поступил.

В судебном заседании представитель ООО «Фабрикант.ру» поддержал кассационную жалобу по изложенным в ней доводам. Представители Минэкономразвития России, ЗАО «Сбербанк-АСТ», ОАО «Единая электронная

торговая площадка» возражали против удовлетворения кассационной жалобы, считая принятые по делу судебные акты соответствующими законодательству и имеющимся в материалах дела доказательствам. ФАС России, ЗАО «ММВБ-Информационные технологии», ГУП «Агентство по государственному заказу, инвестиционной деятельности и международным связям Республики Татарстан», ООО «Индексное агентство РТС» извещены о времени и месте судебного разбирательства по кассационной жалобе в установленном порядке, их представители на заседание суда кассационной инстанции не явились. Суд счел возможным рассмотреть жалобу в отсутствие представителей указанных лиц.

Обсудив доводы жалобы, проверив в порядке статьи 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации АПК РФ правильность применения норм материального права и соблюдение норм процессуального права, суд кассационной инстанции не находит оснований для отмены обжалованных решения и постановления судов первой и апелляционной инстанций.

Как установили суды, 21.11.2009 Минэкономразвития России в соответствии с Порядком отбора электронных площадок (далее – Порядок), утвержденным приказом Министерства от 26.10.2009 № 428, опубликовало на официальном сайте в сети Интернет в разделе «конкурсы» Техническое задание на функционирование электронных площадок для проведения аукционов в электронной форме, утвержденное совместно Министерством и антимонопольным органом.

Пунктами 8.2, 8.3 Технического задания предусмотрено обязательное подтверждение операторами отобранных электронных площадок до начала функционирования в качестве электронных площадок соответствия установленным требованиям и обязательное проведение организатором отбора экспертизы (технической аттестации) для целей проверки соответствия отобранной электронной площадки.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в отборе электронных площадок состоялось 22.12.2009. По итогам оценки заявок было отобрано пять электронных площадок для проведения аукционов в электронной форме: ЗАО «Сбербанк-АСТ», ОАО «Единая электронная торговая площадка», ЗАО «ММВБ - Информационные технологии», ГУП «Агентство по государственному заказу, инвестиционной деятельности и межрегиональным связям Республики Татарстан», ООО «Индексное агентство РТС».

ООО «Фабрикант.ру», чья электронная площадка не была отобрана в результате данного отбора, оспорило в судебном порядке действия Минэкономразвития России и ФАС России, связанные с последующим проведением экспертизы для целей проверки соответствия электронной площадки ОАО «Единая электронная торговая площадка», ЗАО «ММВБ - Информационные технологии», ГУП «Агентство по государственному заказу, инвестиционной деятельности и международным связям Республики Татарстан», ЗАО «Сбербанк-АСТ», ООО «РСТ-тендер», и по размещению в сети Интернет сообщения о завершении экспертизы отобранных операторов электронных площадок, а также бездействие Министерства и антимонопольного органа по необъявлению повторного отбора электронных площадок в целях проведения открытых аукционов в электронной форме.

Согласно части 31 статьи 65 Закона о размещении заказов отбор электронных площадок в целях проведения открытых аукционов в электронной форме осуществляется в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, в том числе определяются условия функционирования и количество электронных площадок.

Рассматривая заявленные по делу требования, суды, сославшись на положения приказа Минэкономразвития России от 26.10.2009 № 428, справедливо указали, что совершение Министерством, ФАС России оспариваемых действий предусмотрено положениями разделов 7, 8 Технического задания от 20.11.2009, которое, в свою очередь, представляет собой один из элементов процедуры отбора электронных площадок и основание для проведения конкретного единовременного отбора, устанавливая требования к техническим и технологическим параметрам функционирования программно-аппаратного комплекса электронных площадок, предусматривая документы и сведения, необходимые для представления в составе предложений о проекте участников отбора, является самостоятельной стадией реализации переходных положений Закона о размещении заказов, применяется единожды и не может рассматриваться как конкурсная документация в контексте общих норм названного Закона.

Суды установили, что оспариваемые ООО «Фабрикант.ру» действия, бездействие относятся к периоду после подведения итогов отбора электронных площадок и не противоречат названным положениям Технического задания.

Кроме того, разделы 7, 8 Технического задания определяют права и обязанности победителей и организаторов отбора, т.е. круга лиц, в который ООО «Фабрикант.ру» не входит.

Таким образом, установив, что указанные действия осуществлялись Минэкономразвития России и ФАС России на основании Технического задания и, опосредованно, положений части 31 статьи 65 Закона о размещении заказов, суды пришли к правомерному выводу об отсутствии предусмотренных нормами главы 24 АПК РФ правовых оснований для признания оспариваемых действий незаконными.

Доводы кассационной жалобы относительно нарушения оспариваемыми действиями прав и законных интересов общества направлены на переоценку установленных судами фактических обстоятельств дела и несостоятельны.

В обоснование указанных доводов ООО «Фабрикант.ру» ссылается на свое участие в проведении отбора электронных площадок и на проведение отбора с нарушением гражданского законодательства. Между тем, непосредственно процесс осуществления отбора электронных площадок и его соответствие регулирующим отбор нормативным положениям не подлежат исследованию в рамках настоящего дела.

Само по себе несогласие заявителя с результатами проведенного отбора электронных площадок не может свидетельствовать о незаконности оспариваемых действий Министерства и ФАС России.

Законность результатов отбора электронных площадок подлежит проверке в рамках дела Арбитражного суда города Москвы № А40-33445/10-145-167, возбужденного по заявлению общества.

Доводы кассационной жалобы, касающиеся соглашений на функционирование электронных площадок, заключаемых по итогам отбора, с учетом установленных судами фактических обстоятельств также не подлежат оценке в рамках настоящего дела.

Иные доводы жалобы также не свидетельствуют о допущенной по делу судебной ошибке.

Предусмотренных статьей 288 АПК РФ оснований для отмены обжалованных судебных актов суд кассационной инстанции не усматривает.

Руководствуясь статьями 284-289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда города Москвы от 20 мая 2011 года и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 22 сентября 2011 года по делу № А40-128970/10-154-799 оставить без изменения, кассационную жалобу ООО «Фабрикант.ру» - без удовлетворения.

Председательствующий судья

Судьи

И.В. Туболец

Е.Ю. Воронина

Р.Р. Латыпова