

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

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

Именем Российской Федерации

**РЕШЕНИЕ**

г. Москва  
28 декабря 2011 года

Дело № А40-108373/11-  
**-148-976**

Резолютивная часть решения объявлена 21 декабря 2011 года  
Решение в полном объеме изготовлено 28 декабря 2011 года

Арбитражный суд города Москвы в составе:

Судьи - Нариманидзе Н.А.

Протокол ведет секретарь судебного заседания Захарова С.В.

Рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ООО «Издат-Черноземье» к Федеральной антимонопольной службе России

о признании недействительным решения от 01.07.2011г. по делу №Р-33/11.

В судебное заседание явились:

от истца – Голубничая Т.П. (доверенность от 09.11.2011г.),

от ответчика – Маринова Ю.П. (доверенность от 12.05.2011г. №АЦ/18400).

**УСТАНОВИЛ:**

ООО «Издат-Черноземье» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании недействительным решения ФАС России от 01.07.2011г. по делу № Р-33/11 о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков, ссылаясь на то, что факт уклонения общества от заключения контракта не доказан, так как ответчиком не были учтены все обстоятельства при рассмотрении дела.

В судебном заседании заявитель поддержал свои доводы.

Ответчик просит отказать в удовлетворении требования, так как решение не противоречит требованиям законодательства и не нарушает права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Рассмотрев материалы дела, выслушав объяснения представителей сторон, изучив представленные доказательства, арбитражный суд приходит к выводу о том, что заявленные требования не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии с 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 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.

Как усматривается из материалов дела, решением Комиссии Федеральной антимонопольной службы от 01.07.2011г. по делу № Р-33/11 сведения в отношении

ООО «Издат-Черноземье» включены в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения государственного контракта на два года.

Не согласившись с решением антимонопольного органа, заявитель обратился в суд с заявлением.

В соответствии с абзацем 1 статьи 13 Гражданского кодекса Российской Федерации ненормативный акт, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина, может быть признан судом недействительным.

В совместном постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.96 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», в частности в абзаце втором пункта 1 установлено следующее: «если суд установит, что оспариваемый акт не соответствует закону или иным правовым актам и ограничивает гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, то в соответствии со статьей 13 Гражданского кодекса Российской Федерации он может признать такой акт недействительным».

Следовательно, для признания недействительными ненормативных актов необходимо наличие двух обязательных условий, а именно, несоответствие обжалуемых актов закону и наличие нарушения прав заявителя.

Судом установлено, что обжалуемое решение вынесено в пределах компетенции ФАС России и с соблюдением норм процессуального права.

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.

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 пункту 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 части 8 статьи 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.

Согласно пункту 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. Таким образом, уполномоченным принимать решения по внесению сведений в реестр недобросовестных поставщиков, является ФАС России.

Судом установлено, что 18.03.2011г. Заказчиком на электронной площадке ОАО «Единая электронная торговая площадка» (далее - Оператор электронной площадки) размещено извещение № 0173100009111000016 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на оказание услуг по изготовлению полиграфической продукции в рамках реализации комплекса мероприятий по пропаганде массового донорства крови и её компонентов в Российской Федерации на 2011 год (далее - Аукцион).

Согласно части 9 статьи 41.11 Закон о размещении заказов участник открытого аукциона в электронной форме, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в открытом аукционе, в электронной форме которого соответствует требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, признается победителем открытого аукциона в электронной форме.

В соответствии с протоколом № 0173100009111000016/3 от 05.04.2011 победителем аукциона признано - ООО «Издат-Черноземье».

Частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что Заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 указанного закона протокола направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме. Частью 4 указанной статьи Закона о размещении заказов установлено, что 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.

Вместе с тем, заказчик 07.04.2011г. направил Оператору электронной площадки проект контракта без электронной цифровой подписи.

Оператором электронной площадки 07.04.2011г. в адрес Заявителя направлено уведомление о направлении проекта государственного контракта с напоминанием, что данный контракт должен быть подписан электронной цифровой подписью Заявителя в течение 5 дней со дня получения.

Однако, ООО «Издат-Черноземье» 12.04.2011г. проект государственного контракта и документ об обеспечении исполнения контракта, подписанный электронной цифровой подписью не представило Оператору электронной площадки, в связи с чем, Заказчиком 15.04.2011г. размещен протокол отказа от заключения государственного контракта с победителем Аукциона.

Таким образом, непредставление победителем Аукциона - ООО «Издат-Черноземье» подписанного направленного ему заказчиком проекта государственного контракта в

установленный срок, послужило законным основанием для признания ООО «Издат-Черноземье» уклонившимся от заключения государственного контракта.

В соответствии с частью 14 статьи 41.12 Закона в случае, если участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт при уклонении победителя открытого аукциона в электронной форме от заключения контракта, признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе заключить контракт с участником открытого аукциона, который предложил такую же, как и указанный участник открытого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных указанным участником открытого аукциона условий, что и было сделано Заказчиком. Согласно протоколу № 0173100009111000016/4 от 14.04.2011 об отказе заключения государственного контракта с победителем Аукциона, по основанию не подписания государственного контракта, Заказчик заключил государственный контракт с участником открытого аукциона ООО «Верже-РА», так как цена контракта содержит лучшие условия по цене контракта, следующая после предложенной победителем Аукциона.

В силу части 2 статьи 41.2 Закона о размещении заказа документы и сведения, направляемые в форме электронных документов участником размещения заказа, направляемые заказчиком, уполномоченным органом, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти либо размещаемые ими на официальном сайте или электронной площадке в форме электронных документов, должны быть подписаны электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника размещения заказа, заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти

Согласно части 10 статьи 41.3 в случае внесения изменений в документы и сведения, предусмотренные частью 2 настоящей статьи, замены или прекращения действия указанных документов (в том числе замены или прекращения действия электронной цифровой подписи) либо выдачи участником размещения заказа новых доверенностей на осуществление от имени участника размещения заказа действий по участию в открытых аукционах в электронной форме такой участник размещения заказа обязан незамедлительно направить оператору электронной площадки новые документы и сведения, уведомление о прекращении действия указанных документов, прекращении действия электронной цифровой подписи.

Из материалов дела следует, что ООО «Издат-Черноземье» не направляло Оператору электронной площадки уведомления о прекращении действия электронной цифровой подписи. Довод ООО «Издат-Черноземье» о направлении подписанного со своей стороны контракта на бумажном носителе Заказчику является несостоятельным, поскольку государственный контракт и документ об обеспечении исполнения контракта в обязательном порядке должны быть подписаны электронной цифровой подписью, что предусмотрено статьей 41.12. Закона о размещении заказов.

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, предусмотренных частью 3 статьи 19 Закона, в реестре недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней со дня подтверждения указанного факта. Основанием для внесения участника размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков является установленный факт уклонения участника от заключения государственного контракта.

При указанных обстоятельствах у суда не имеется оснований для признания недействительным решения ФАС от 01.07.2011г.

На основании ст. ст. 19, 41.11, 41.12 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд», руководствуясь ст.ст.29, 65, 68, 71, 167 - 170, 176, 180, 197-200 АПК РФ, суд

Р Е Ш И Л :

Отказать ООО «Издат-Черноземье» в удовлетворении заявления о признании недействительным решения ФАС России от 01.07.2011г. по делу № Р-33/11 о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

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

Судья

Н.А. Нариманидзе