



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

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

РЕШЕНИЕ

«22» июня 2010г.

Дело №А40-23622/10-17-132

Резолютивная часть объявлена 15 июня 2010г.

Решение изготовлено в полном объеме 22 июня 2010г.

Арбитражный суд г. Москвы в составе:

Судьи Поляковой А.Б.

при ведении протокола судебного заседания судьей

рассмотрел дело по заявлению ООО «ПАКТ»

к ответчику: ФАС России

об оспаривании постановления №П-184/09/АК1079-09 от 02.02.2010

с участием:

от заявителя: не явился, извещен; от ответчика: Черкасова Ю.А. (уд. №1311, д-ть от 17.08.2009, №ИА/2762)

УСТАНОВИЛ:

ЗАО «ПАКТ» обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с требованием о признании незаконным и отмене постановления об административном правонарушении от 02.02.2010 №П184/09/АК1079-09, вынесенного заместителем начальника Управления контроля размещения государственного заказа Федеральной антимонопольной службы.

Заявление мотивировано тем, что ответчиком не доказана вина заявителя, оспариваемое постановление носит формальный характер.

Судебное заседание проведено в порядке статей 123, 156 АПК РФ в отсутствие представителя заявителя, извещенного надлежащим образом о времени и месте его проведения. Доказательства надлежащего извещения в материалах дела имеются.

Ответчик представил суду копии материалов административного дела, письменный отзыв, согласно которому возражал против удовлетворения заявленного требования, указывая на то, что факт совершения заявителем административного правонарушения и его вина доказаны, порядок привлечения к административной ответственности, установленный кодексом об административных правонарушениях соблюден, в связи с чем, оспариваемое постановление вынесено обоснованно и в соответствии с законом.

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы ответчика, оценив представленные доказательства в совокупности, суд считает требования заявителя не подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 6 ст. 210 АПК РФ при рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд в судебном заседании проверяет законность и обоснованность оспариваемого решения, устанавливает наличие соответствующих полномочий административного органа, принявшего оспариваемое решение,

устанавливает, имелись ли законные основания для привлечения к административной ответственности, соблюден ли установленный порядок привлечения к ответственности, не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для дела.

Согласно ч. 7 ст. 210 АПК РФ арбитражный суд не связан доводами, содержащимися в заявлении, и проверяет оспариваемое постановление в полном объеме.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ, ч. 2 ст. 208 АПК РФ заявление об оспаривании постановления по делу об административном правонарушении может быть подано в арбитражный суд в течение десяти дней со дня получения копии оспариваемого постановления.

Судом проверено и установлено, что срок на обжалование предусмотренный ч. 2 ст. 208 АПК РФ, ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ заявителем соблюден.

Основаниями для возбуждения и рассмотрения ответчиком дела об административном правонарушении и вынесения оспариваемого постановления послужили следующие обстоятельства.

В соответствии с пунктом 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.

Частью 1 статьи 17 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) осуществление контроля за соблюдением, в том числе, заказчиком законодательства Российской Федерации и иных нормативно-правовых актов Российской Федерации о размещении заказов возложено на ФАС России путем проведения плановых и внеплановых проверок.

В силу части 6 статьи 17 указанного закона ФАС России вправе осуществлять внеплановые проверки соблюдения заказчиком законодательства Российской Федерации и иных нормативно-правовых актов Российской Федерации о размещении заказов, в случае поступления информации о совершении должностным лицом заказчика действий, содержащих признаки состава административного правонарушения.

В соответствии с приказом ФАС России от 14.10.2008 № 394 полномочия по осуществлению внеплановых проверок соблюдения законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативно-правовых актов Российской Федерации о размещении заказов возложены на Инспекцию по осуществлению внеплановых проверок ФАС России (далее - Инспекция ФАС России).

Проверка ФАС России государственных и муниципальных заказчиков на предмет установления фактов использования при размещении информации на официальном сайте о размещаемых заказах латинских букв вместо русских была инициирована во исполнение Поручения Президента РФ от 07.07.2009 №А8-2609-5, поскольку подобные нарушения приобрели системный характер.

Из материалов дела усматривается, что в рамках проведения вышеуказанных внеплановых проверок, Инспекцией ФАС России проведена внеплановая проверка государственного Заказчика – Управления Судебного Департамента при Верховном Суде Российской Федерации по Московской области на предмет использования в наименовании заказов букв латинского алфавита вместо букв русского алфавита.

Инспекцией ФАС России рассмотрено дело № П-184/09 и установлены нарушения части 7 статьи 16, части 1 статьи 33 Закона о размещении заказов, а также пункта 13 постановления Правительства Российской Федерации от 10.03.2007 № 147.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения предусмотренного частью 1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Материалы дела № П-184/09 переданы соответствующему должностному лицу ФАС России Управления контроля размещения государственного заказа для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Из материалов дела об административном правонарушении следует, что в соответствии с государственным контрактом от 08.04.2009 № 21/КК (далее - Контракт), заключенным между Управлением Судебного Департамента при Верховном Суде Российской Федерации по Московской области и ООО «Правовое агентство конкурсных технологий», специализированной организацией проводился открытый аукцион на право заключения государственных контрактов по выборочным капитальным ремонтам зданий судов Московской области (далее – Аукцион).

Согласно части 6 статьи 16 Закона о размещении заказов информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг государственных и муниципальных нужд размещается на официальном сайте.

На официальном сайте 27.04.2009 Специализированной организацией размещена информация о проведении аукциона с реестровым номером 090427/019346/62.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте, в наименовании заказа в словах «капитальным», «зданий» вместо буквы «а» используются латинская буква «a», слове «ремонтам» используются латинские буквы «e», «a», вместо русских букв «е», «а», что ограничивает открытый доступ участникам размещения заказа к необходимой информации о размещенном заказе для формирования ими предложения в соответствии с потребностями Заказчика.

Часть 1 статьи 2 Закона о размещении заказов предусматривает, что законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из Закона о размещении заказов и иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Во исполнение части 7 статьи 16 Закона о размещении заказов постановлением Правительства Российской Федерации от 10.03.2007 № 147 утверждено «Положение о пользовании официальными сайтами в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами» (далее - Постановление).

В соответствии с пунктом 13 Постановления ведение официальных сайтов и размещение на них информации осуществляются на русском языке.

Использование Специализированной организацией в наименовании заказа в словах «капитальным», «зданий» вместо русской буквы «а» латинской буквы «a», в слове «ремонтам» вместо русских букв, «е», «а» латинских букв «e», «a» нарушает часть 7 ст. 16, часть 1 ст. 33 Закона о размещении заказов, часть 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции и пункт 13 Постановления.

Законность решения по делу № П-184/09, на основании которого выявлены вышеуказанные нарушения, подтверждается постановлением Федерального арбитражного суда Московского округа от 25.03.2010 по делу № А40-116758/09-94-804.

За размещение на официальном сайте в сети «Интернет» информации о размещении заказов с нарушением требования законодательства о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд частью 1 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

На основании пункта 6 части 3 приложения №1 к государственному контракту от 08.04.2009 №21/КК ООО «Правовое агентство конкурсных технологий» является ответственным за размещение на официальном сайте информации о проведении аукциона.

Таким образом, в действиях специализированной организации ООО «Правовое агентство конкурсных технологий», разместившей на официальном сайте информацию о размещении заказа с нарушением требований законодательства о размещении заказов, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.30 КоАП РФ.

Федеральным законом от 17.07.2009 № 160-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и отдельные законодательные акты Российской Федерации» внесены изменения, согласно которым ответственность за совершение указанного правонарушения устанавливается частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ. При этом, размер санкции предусматривает смягчение административной ответственности за указанное правонарушение.

В соответствии с частью 2 статьи 1.7 КоАП РФ закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено.

Учитывая изложенные обстоятельства, ФАС России было возбуждено дело об административном правонарушении по части 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ, на основании закона, действующего во время рассмотрения указанной жалобы.

Из изложенного следует, что у должностного лица ФАС России, уполномоченного на рассмотрение дела об административном правонарушении, были основания для привлечения специализированной организации ЗАО «ПАКТ» к административной ответственности в виде штрафа в размере 50 000 рублей.

В ходе изучения материалов дела судом проверена процедура привлечения юридического лица к административной ответственности.

В соответствии с частью 1 статьи 28.5 КоАП 16.12.2009 Специализированной организации по почте телеграммой отправлено Уведомление о составлении протокола по факту выявленных признаков состава административного правонарушения № 17/45241.

Согласно Уведомлению о составлении протокола по делу об административном правонарушении № П-184/09/АК1079-09 составление протокола было назначено на 29.12.2009.

Уведомление о назначении времени и места составления протокола по делу об административном правонарушении направлено специализированной организации ООО «ПАКТ» по почте телеграммой.

На составление и подписание протокола законный представитель ООО «Правовое агентство конкурсных технологий» не явился.

Доказательства надлежащего уведомления ООО «Правовое агентство конкурсных технологий» о времени и месте составления протокола в материалах дела об административном правонарушении № П-184/09/АК 1079-09 имеются.

Тем самым, судом установлено, что ФАС России при составлении протокола об административном правонарушении в отношении ООО «ПАКТ» соблюдены требования статьи 28.2 КоАП.

Частью 1 статьи 29.6 КоАП установлен 15-дневный срок для рассмотрения дела об административном правонарушении, который исчисляется со дня получения должностным лицом, правомочным рассматривать дело об административном правонарушении, протокола об административном правонарушении.

В соответствии с частью 1 статьи 23.66 КоАП органы исполнительной власти, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 7.29, 7.30, частью 1 статьи 7.31, статьей 7.32, частью 7 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП.

Согласно протоколу от 29.12.2009 по делу об административном правонарушении №П-184/09/АК1079-09 рассмотрение дела об указанном административном правонарушении назначено на 19.01.2010.

В связи с отсутствием по состоянию на 19.01.2010 доказательств надлежащего извещения ООО «ПАКТ» определением от 19.01.2010 рассмотрение дела №П-184/09/АК1079-09 отложено на 02.02.2010.

Уведомление о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 22.01.2009 №17/1457 направлено специализированной организации ООО «ПАКТ» по почте телеграммой.

Постановление от 02.02.2010 в отношении ООО «ПАКТ» вынесено заместителем начальника Управления контроля размещения государственного заказа Демидовой Т.П., уполномоченной рассматривать дела об административных правонарушениях от имени ФАС России на основании статьи 23.66 КоАП, в соответствии с требованиями части 1 статьи 29.6 КоАП.

В соответствии с частью 2 статьи 29.11 КоАП РФ копия постановления по делу об административном правонарушении вручается под расписку физическому лицу, или законному представителю юридического лица, или законному представителю юридического лица, в отношении которых оно вынесено, а также потерпевшему по его просьбе либо высылается указанным лицам в течении трех дней со дня вынесения указанного постановления.

Копия постановления по делу об административном правонарушении № П-184/09/АК1079-09 (далее - Постановление) направлена Специализированной организации по почте. Доказательства получения Специализированной организацией данного постановления в материалах дела имеются.

Таким образом, процессуальный порядок привлечения заявителя к административной ответственности ответчиком соблюден.

Довод заявителя о том, что им соблюдены все предусмотренные законодательством о размещении заказов требования к порядку размещения извещения о проведении открытого аукциона на официальном сайте, судом отклоняется ввиду его необоснованности по следующим основаниям.

В результате осуществления Инспекцией ФАС России внеплановой проверки в соответствии с частью 6 статьи 17 Закона о размещении заказов было установлено следующее.

Специализированной организацией ООО «Правовое агентство конкурсных технологий» размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru извещение о проведении аукциона.

Согласно части 6 статьи 16 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) информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд размещается на официальном сайте Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 33 Закона о размещении заказов извещение о проведении открытого конкурса публикуется заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании и

размещается на официальном сайте не менее чем за двадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе.

Согласно информации о размещении заказов, размещенной на официальном сайте, в наименовании заказа в русскоязычных словах «капитальным», «зданий» вместо русской буквы «а» используется латинская буква «a», в слове «ремонтам» используются латинские буквы «e», «a» вместо русских букв «е», «а».

Такие действия Специализированной организации не позволяют участникам размещения заказа осуществлять поиск на официальном сайте, указывая в «наименовании заказа» ключевые слова «капитальным», «зданий», «ремонтам», используя только русские буквы, и влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В соответствии с пунктом 13 Положения, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.03.2007г. № 147, размещение на официальном сайте информации о размещаемом заказе осуществляется на русском языке.

Таким образом, информация о размещаемом заказе считается размещенной, в случае, соблюдения Заказчиком требования о введении информации о размещаемом заказе путем набора русскоязычных слов буквами кириллицы.

Использование ООО «ПАКТ» в наименовании заказа в словах вместо русских букв латинских букв нарушает часть 1 статьи 1, часть 7 статьи 16, часть 1 статьи 33 Закона о размещении заказов, часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции и пункт 13 Постановления.

Таким образом, на официальном сайте размещена информация о проведении аукциона с нарушением требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов, выразившемся в использовании букв латинского алфавита.

Учитывая изложенное, информация о проведении Конкурса не размещена Специализированной организацией в должном виде.

Довод заявителя о недоказанности использования в наименовании заказа при написании слов «капитальным», «зданий», «ремонтам», латинских букв ввиду идентичности их написания на русском и латинском языках, суд находит несостоятельным в связи с нижеследующим.

Из материалов административного дела усматривается, что 17.07.2009 внеплановая проверка осуществлялась Инспекцией ФАС России в присутствии представителей ЗАО «ПАКТ» Назина А.К., Гавриловой Т.А.

На заседании Инспекции ФАС России представителям ЗАО «ПАКТ» и членам Инспекции ФАС России в режиме реального времени была представлена на обозрение страница официального сайта <http://www.zakupki.gov.ru>.

Наименование размещаемого заказа копировалось со страницы указанного сайта в программу Word, которая подчеркивала использованные в указанном наименовании буквы латинского алфавита волнистой красной линией, что свидетельствовало о том, что они введены на латинском алфавите, а не на русском.

В соответствии со сведениями, полученными в результате последовательного осуществления в программе Internet Explorer операций по запуску в окне «найти на этой странице» функции поиска букв латиницы «e», «a», было выявлено нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов при размещении заявителем информации о проведении Конкурса в виде использования в наименовании размещаемого заказа в русскоязычных словах «капитальным», «зданий», «ремонтom» вместо букв кириллицы «е», «а» букв латиницы «e», «a».

Выявленное на заседании Инспекции ФАС России нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов представители Специализированной организации не оспаривали, доказательств отсутствия вины ЗАО «ПАКТ» не представили.

При указанных обстоятельствах, суд приходит к выводу о том, что общество обоснованно привлечено к административной ответственности по части 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

Судом проверен порядок привлечения общества и установлено, что требования ст. ст. 25.1, 28.2, 29.7 КоАП РФ с учетом п. 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.04г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при производстве по делу об административном правонарушении ответчиком соблюдены.

Процессуальных нарушений, не позволивших всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело о привлечении заявителя к административной ответственности, судом не установлено.

В соответствии с ч.3 ст.211 АПК РФ в случае, если при рассмотрении заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд установит, что решение административного органа о привлечении к административной ответственности является законным и обоснованным, суд принимает решение об отказе в удовлетворении требования заявителя.

На основании ст. ст. 1.5, 2.1, 4.5, 7.30, 25.1, 25.4, 26.1, 26.3, 28.2, 28.3 29.10, 30.1 КоАП РФ, руководствуясь ст. ст. 2, 7, 16, 33, 41 ФЗ №94-Федерального Закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», ст. 17 Федерального Закона «О защите конкуренции», руководствуясь ст.ст. 29, 65, 71, 75, 81, 123, 156, 167-170, 176, 208-211 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления о признании незаконным и отмене постановления Федеральной антимонопольной службы России от 02.02.2010 года №П-184/09/АК1079-09 о привлечении к административной ответственности на основании ч.1.4 ст.7.30 КоАП Ф ООО «ПАКТ» (ОГРН 5087746538930), расположенного по адресу: 125040, г. Москва, Ленинградский проспект, д.14, корп.1, кв.62, отказать.

Решение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд в течение десяти дней со дня его принятия.

Судья

А.Б. Полякова