

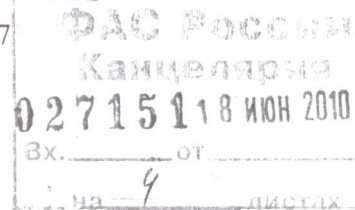


АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

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

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

Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ



г. Москва
02 июня 2010 г.

Дело № А40-31970/10-152-162

Резолютивная часть решения объявлена 26.05.2010г. Полный текст решения изготовлен 02.06.2010г.

Арбитражный суд г. Москвы

в составе: председательствующего судьи Рогова А.Н.

протокол ведет судья Рогов А.Н.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ЗАО «ПАКТ»
к ответчику – ФАС России

об оспаривании постановления от 28.10.2010 года о наложении штрафа по делу об
административном правонарушении № П-128/09/АК942-09

при участии:

от заявителя: не явился, извещен,

от ответчика: Бобровская Ю.В., дов. от 01.06.2009 года № ИА/16656, удост. № 1383,

УСТАНОВИЛ:

ЗАО "ПАКТ" (далее: заявитель, Общество, Специализированная организация) оспаривает постановление ФАС России от 28.10.2010 года о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № П-128/09/АК942-09.

Заявление мотивировано тем, что ответчиком допущено нарушение процедуры привлечения Общества к административной ответственности, также, по мнению заявителя, оспариваемое постановление носит формальный характер.

В судебном заседании представитель ответчика иск не признал, по доводам, приведенным в отзыве.

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

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

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы заявителя, 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 при этом 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.

В соответствии с 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) контроль за соблюдением, в том числе, заказчиком законодательства Российской Федерации и иных нормативно-правовых актов Российской Федерации о размещении заказов осуществляется ФАС России путем проведения плановых и внеплановых проверок.

В соответствии с частью 6 статьи 17 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 обращения Министерства экономического развития РФ

от 07.07.2009 № 9308-АП/Д05, 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 – ГОУ ВПО «Московский государственный открытый университет» (далее - Заказчик), на предмет использования в наименовании заказов букв латинского алфавита вместо букв русского алфавита.

Инспекцией ФАС России рассмотрено дело № П-128/09 и установлены нарушения части 6 статьи 16, части 1 статьи 41 Закона о размещении заказов. 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-128/09 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 16.01.2009 № 1 (далее - Договор), заключенным между ГОУ ВПО «Московский государственный открытый университет» и ООО «Правовое агентство конкурсных технологий». Специализированной организацией проводился открытый аукцион в электронной форме на право заключения государственных контрактов на поставку расходных материалов (картриджей) для государственных нужд (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.

02.06.2009 на Официальном сайте Специализированной организацией размещена информация о проведении Аукциона.

Согласно информации, размещенной на Официальном сайте, в наименовании заказа в слове «поставку» вместо русских букв «о», «а» используются латинские буквы «o», «a», в слове «расходных» используются латинские буквы «a», «c» вместо русских букв «а» «с», в словах «материалов», «картриджей» используются латинские буквы «a», «e», вместо русских букв «а», «е», 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 слове «поставку» вместо русских букв «о», «а» используются латинские буквы «o», «a», в слове «расходных» используются латинские буквы «a», «c» вместо русских букв «а» «с», в словах «материалов», «картриджей» используются латинские буквы «a», «e», вместо русских букв «а», «е», ограничивает открытый доступ участникам размещения заказа нарушает часть 7 статьи 16, часть 1 статьи 33 Закона о размещении заказов, часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции и пункт 13 Постановления.

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 3.1.2 Договора 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 ООО «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, а именно.

02.10.2009 Специализированной организации по почте телеграммой отправлено Уведомление о составлении протокола по факту выявленных признаков состава административного правонарушения № 17/34453.

Согласно Уведомлению о составлении протокола по делу об административном правонарушении № П-128/09/АК942-09 составление протокола было назначено на 23.10.2009.

В соответствии с частью 1 статьи 28.5 КоАП 26.01.2010 должностным лицом ФАС России в лице заместителя начальника Управления контроля размещения государственного заказа Демидовой Т.П. составлен протокол по делу об административном правонарушении № П-181/09/АК 1085-09 (далее - Протокол).

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

Доказательства надлежащего уведомления ЗАО «Правовое агентство конкурсных технологий» о времени и месте составления протокола в материалах дела об административном правонарушении № П-128/09/АК 942-09 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.

Постановление в отношении ООО «ПАКТ» вынесено заместителем начальника Управления контроля размещения государственного заказа Демидовой Т.П., уполномоченным рассматривать дела об административных правонарушениях от имени ФАС России на основании статьи 23.66 КоАП, 23.10.2010, 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.

Постановление по делу об административном правонарушении № П-128/09/АК 942-09 (далее - Постановление) 28.10.2010 направлено Специализированной организации по почте.

Доказательства получения Специализированной организацией данного постановления в материалах дела имеются.

Таким образом, довод заявителя о том, что оспариваемое постановление противоречит действующему законодательству и вынесено с грубым нарушением норм процессуального права судом отклоняется, поскольку данный довод не подтверждается фактическими материалами дела.

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.

ГОУ ВПО «Московский государственный открытый университет» контракт со специализированной организацией ООО «ПАКТ».

Согласно 3.1.2 Контракта Специализированная организация обязана разрабатывать и размещать на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» извещения о проведении торгов.

Специализированной организацией размещено на Официальном сайте www.zakupki.gov.ru извещение о проведении Аукциона.

Согласно части 6 статьи 16 Закона о размещении заказов 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 аукциона 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.

В соответствии с частью 7 статьи 16 Закона о размещении заказов порядка использования официальными сайтами для размещения информации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд устанавливается постановлением Правительства Российской Федерации от 10.03.2007 № 147.

В соответствии с пунктом 13 Постановления 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 Специализированной организацией в наименовании заказа в словах вместо русских букв используются латинские буквы нарушает часть 7 статьи 16. часть 1 статьи 33 Закона о размещении заказов, часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции и пункт 13 Постановления.

Вместе с тем, как отмечено выше, в извещении о проведении Аукциона, размещенном на официальном сайте в наименовании заказа в русскоязычных словах используются латинские буквы.

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 Аукциона не размещена Специализированной организацией в должном виде.

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

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

Из материалов административного дела усматривается, что 01.07.2009 внеплановая проверка осуществлялась Инспекцией ФАС России в присутствии представителей ООО «ПАКТ» Назина А.К., Гаврилиной Т.А.

На заседании Инспекции ФАС России представителям ООО «ПАКТ» и членам Инспекции ФАС России в режиме реального времени была представлена на обозрение страница Официального сайта <http://www.7akupki.gov.ru>.

Наименование размещаемого Заказчиком 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, но 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 «o», «c», «a», «y», «p», «e», «x» было выявлено нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов при размещении Заявителем информации о проведении Аукциона в виде использования в наименовании размещаемого заказа в русскоязычных словах «поставку», «оборудования», «компьютеров», «периферийных», «устройств» вместо букв кириллицы «о», «с», «а», «у», «р», «е», «х» букв латиницы «o», «c», «a», «y», «p», «e», «x»

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

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» соблюдены ответчиком при производстве по делу об административном правонарушении.

Процессуальных нарушений, не позволивших всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело привлечения 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, 2.1,4.1, 4.5, 16.14, 24.5, 25.11, 30.7 КоАП РФ, руководствуясь ст. ст. 27, 29, 65, 71,117,167-170, 210, 211 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления ООО «ПАКТ» о признании незаконным и отмене постановления ФАС России от 23.10.2009 года о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № П-128/09/АК942-09 отказать.

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

Судья

А.Н. Рогов

