

АРБИТРАЖНЫЙ СУД г. МОСКВЫ
ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ) ^ > 4 7 4 16 ДЕК 2008
РЕШЕНИЕ " * Г "

г. Москва
04 декабря 2008г.

Дело № А40-52618/08-152-456

Резолютивная часть решения объявлена 27 ноября 2008г.
Полный текст решения изготовлен 04 декабря 2008г.

р **И**жн**Ы**й суд в составе:
Судьи А.Н. Рогова
Единолично
При ведении протокола судьей А.Н. Роговым

Рассмотрел в судебном заседании дело по заявлению Министерства регионального развития Российской Федерации
к ФАС России
3-е лицо: ООО «Мегатрон», ООО «Фирма «АРТИ»
о признании недействительным решения

с участием
от заявителя: Гарбар Л.В., дов. от 05.09.2008г.
от ответчика: Баширова Д.М., дов. от 13.08.2008г., Страхова Е.Н., дов. от 07.04.2008г.
от 3-его лица: ООО «Фирма «АРТИ»- Самородкина М.В., дов. от 01.08.2008г.; ООО «Мегатрон»- не явился, извещен

УСТАНОВИЛ: Министерство регионального развития Российской Федерации обратилось в суд с требованием к Федеральной антимонопольной службе о признании решения и предписания комиссии Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов от 11 августа 2008 года, вынесенного по делу № К-236/08 о нарушении законодательства о размещении заказов недействительными.

В обоснование своих требований заявитель ссылается на то, что ответчиком были нарушены нормы Федерального закона от 21 июля 2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнении работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд».

Также заявитель пояснил, что согласно положениям части 2 статьи 34 Федерального закона № 94-ФЗ документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с данным положением Федерального закона № 94-ФЗ Минрегионом России была разработана и утверждена документация об аукционе. В

документации об аукционе, в частности, в технической части документации, содержатся требования к качеству оказываемых услуг, требования к их безопасности, а также иные требования, связанные с определением соответствия оказываемых услуг потребностям Заказчика.

В технической части документации содержатся требования к безопасности и качеству оказываемых услуг, а именно: «Услуги по техническому обслуживанию копировально-множительной техники должны соответствовать требованиям нормативных документов Госстандарта России, участник размещения заказа должен предоставить в составе своей аукционной заявке копию сертификата соответствия Госстандарта России, подтверждающего соответствие оказываемых Исполнителем услуг требованиям системы сертификации ГОСТ Р.

В связи с тем, что часть оборудования, подлежащего обслуживанию, используется в качестве средства для подготовки документов, несущих гриф «для служебного пользования» - далее ДСП, участник аукциона в составе своей аукционной заявки должен представить следующие документы, подтверждающие соответствие предлагаемых услуг требованиям настоящего технического задания и их приемлемость для Заказчика: копию лицензии Федеральной службы по техническому и экспертному контролю (ФСТЭК России) на право оказывать услуги по технической защите конфиденциальной информации; копию сертификата соответствия ФСТЭК России, удостоверяющего, что программное обеспечение, устанавливаемое и используемое Исполнителем в ходе оказания услуг, сертифицировано по классу защищенности 1Г; копию лицензии Федеральной службы безопасности России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну; копию сертификата соответствия Госстандарта России, подтверждающего соответствие оказываемых Исполнителем услуг требованиям системы сертификации ГОСТ Р.»

Указанные требования содержатся в документации об аукционе в соответствии с положением пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона № 94-ФЗ: «При размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются следующие обязательные требования к участникам размещения заказа: соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов».

Правомерность требования указанных документов и сведений подтверждается следующими законодательными и нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Согласно части 4 статьи 4 Закона Российской Федерации от 21 июля 1993г. № 5485-1 «О государственной тайне» органы государственной власти Российской Федерации: обеспечивают защиту переданных им другими органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями, сведений, составляющих государственную тайну, а также сведений, засекречиваемых ими; обеспечивают защиту государственной тайны на подведомственных им предприятиях, в учреждениях и организациях в соответствии с требованиями актов законодательства Российской Федерации.

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 30 ноября 1995 г. № 1203 (в редакции по состоянию на 28.07.2008) в Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне, в раздел «государственные органы и организации, наделенные полномочиями по распоряжению сведениями, отнесенными к государственной тайне» включен Минрегион России как федеральный орган исполнительной власти, наделенный полномочиями по распоряжению сведениями, отнесенными к государственной тайне.

Таким образом, Минрегион России во исполнение норм действующего законодательства Российской Федерации обязан обеспечивать защиту сведений, составляющих государственную тайну, а также сведений, засекречиваемых ими, в том

числе защиту государственной тайны на подведомственных им предприятиях, в учреждениях и организациях в соответствии с требованиями актов законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» информация подразделяется в том числе на информацию, распространение которой в Российской Федерации ограничивается или запрещается. В соответствии со статьей 6 указанного Федерального закона органы государственной власти от имени Российской Федерации, обладающие правомочиями обладателя информации, вправе разрешать или ограничивать доступ к информации, определять порядок и условия такого допуска. Минрегион России являясь федеральным органом исполнительной власти, имеющий правомочия обладателя информации от имени Российской Федерации, обязан при осуществлении своей деятельности обеспечивать выполнение указанного положения.

Кроме этого, согласно указанной статье 6 Минрегион России при осуществлении своих прав обязан принимать меры по защите информации и ограничивать доступ к информации, если такая обязанность установлена федеральными законами.

В ходе работ по техническому обслуживанию копировально-множительной техники исполнитель должен будет осуществлять обслуживание в категорированных помещениях Заказчика, доступ к которым осуществляется в соответствии со статьей 27 Закона Российской Федерации от 21 июля 1993г. № 5485-1 «О государственной тайне». Для выполнения возложенных на него функций Исполнитель должен обладать лицензией Федеральной службы безопасности Российской Федерации на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

В соответствии с положениями пункта 1.5. Положения о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 3 ноября 1994 г. № 1233, руководитель федерального органа исполнительной власти в пределах своей компетенции определяет организацию защиты служебной информации ограниченного распространения «для служебного пользования» - ДСП.

Таким образом, по мнению заявителя, участник размещения заказа, подавая заявку на участие в открытом аукционе на оказание услуг по техническому обслуживанию копировально-множительной техники Министерства регионального развития Российской Федерации, должен соблюдать требования части 1 статьи 11 Федерального закона № 94-ФЗ, а именно: соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В связи с необходимостью соблюдения требований норм действующего законодательства Российской Федерации, участник размещения заказа должен обладать лицензией Федеральной службы по техническому и экспертному контролю на право оказывать услуги по технической защите конфиденциальной информации. При этом участники размещения заказа должны представить в составе своих заявок копии указанных лицензий.

В соответствии с положениями Технической части документации об аукционе в ходе работ по техническому обслуживанию копировально-множительной техники исполнитель должен будет осуществлять настройку специализированного программного обеспечения для реализации автоматизированной системы управления процессами печати и мониторингом. Данная автоматизированная система установлена в Минрегионе России, является средством защиты информации и включена в Государственный реестр сертифицированных средств защиты информации по классу защищенности 1Г.

Согласно Положению о сертификации средств защиты информации, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 26 июня 1995 г. № 608 технические, криптографические, программные и другие средства, предназначенные для защиты сведений, составляющих государственную тайну, средства, в которых они реализованы, а также средства контроля эффективности защиты информации подлежат обязательной сертификации, которая проводится в рамках систем сертификации средств защиты информации.

В связи с этим в документации об аукционе содержалось следующее требование: «Программное обеспечение, устанавливаемое и используемое Исполнителем в ходе оказания услуг, должно быть сертифицировано по классу защищенности 1Г. Копию сертификата участник аукциона должен предоставить в составе своей аукционной заявки.

Услуги по техническому обслуживанию копировально-множительной техники должны соответствовать требованиям нормативных документов Госстандарта России, участник аукциона должен предоставить в составе своей аукционной заявки копию сертификата соответствия Госстандарта России, подтверждающего соответствие оказываемых Исполнителем услуг требованиям системы сертификации ГОСТ Р.

Установление в документации об аукционе обязательного условия о нотариальном удостоверении копий документов позволяет заказчику таким способом удостовериться в верности и подлинности представляемых участниками аукциона копий сертификатов и лицензий. Кроме того требования к способу изготовления копий документов, прилагаемых к заявке на участие в аукционе, законодателем не конкретизированы.

Таким образом, по мнению заявителя, требования, содержащиеся в Технической части документации об аукционе, установлены Заказчиком на основании и во исполнение пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона № 94-ФЗ в соответствии с положениями Закона Российской Федерации от 21 июля 1993г. № 5485-1 «О государственной тайне», Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации», Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», а также положений нормативных правовых актов Российской Федерации, принятых во исполнение вышеуказанных федеральных законов.

Ответчик заявленные требования не признал по доводам, изложенным в отзыве, сославшись на то, что заявителем нарушен пункт 2 части 2 статьи 35 Федерального закона от 21 июля 2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнении работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд».

Третье лицо- ООО «Фирма «АРТИ» требования заявителя поддержало, пояснило суду, что требования о предоставлении нотариально заверенных копий и сертификатов не противоречит закону.

Третье лицо- ООО «Мегатрон», в судебное заседание не явилось, о времени и месте рассмотрения спора судом надлежаще извещено. Суд рассматривает дело в порядке статей 123, 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Выслушав представителей сторон, изучив материалы дела, суд пришел к выводу, что заявленные требования не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Как усматривается из материалов дела, Государственным заказчиком - Министерством регионального развития Российской Федерации в порядке, установленном статьей 33 Федерального закона № 94-ФЗ, на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации для размещения заказов 10 июля 2008 года было размещено извещение о проведении открытого аукциона на оказание услуг по техническому обслуживанию копировально-множительной техники Министерства регионального развития Российской Федерации одновременно с документацией об аукционе.

До момента окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе было подано две заявки от участников размещения заказа, как это зафиксировано в Журнале регистрации заявок на участие в открытом аукционе на оказание услуг по техническому

обслуживанию копировально-множительной техники Министерства регионального развития Российской Федерации, являющимся Приложением № 1 к протоколу рассмотрения заявок, а именно:

- от ООО «Мегатрон», 141980, Московская область, г. Дубна, ул. Блохинцева, Д- 13, заявка подана 30 июля 2008 г. в 9 часов 14 минут по московскому времени, зарегистрирована под № 1;

от ООО «Фирма «АРТИ», 143000, Московская область, г. Одинцово, Можайское ш., д.71, заявка подана 30 июля 2008 г. в 9 часов 33 минут по московскому времени, зарегистрирована под № 2.

В период с 11 часов 00 минут до 18 часов 00 минут 30 июля 2008 по адресу: 127994, г. Москва, ул. Садовая-Самотечная, д. 10/23, стр. 1 Комиссией по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Министерства регионального развития Российской Федерации была проведена процедура рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе.

В соответствии с требованиями статьи 36 Федерального закона № 94-ФЗ Комиссия провела процедуру рассмотрения заявок на участие в аукционе, поданных указанными выше участниками размещения заказа, на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 Федерального закона № 94-ФЗ.

По итогам проведения процедуры рассмотрения заявок Комиссия приняла следующие решения:

-Допустить к участию в аукционе и признать единственным участником открытого аукциона следующего участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе: ООО «Фирма «АРТИ», 143000, Московская область, г. Одинцово, Можайское ш., д.71.

- На основании пунктов 2 и 4 части 1 статьи 12 Федерального закона № 94-ФЗ Комиссия не допустить участника размещения заказа ООО «Мегатрон», 141980, Московская область, г. Дубна, ул. Блохинцева, д. 13 до участия в аукционе.

По итогам проведения процедуры рассмотрения заявок участников размещения заказа Комиссией был составлен и подписан Протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 97 от 30 июля 2008 г., размещенный в соответствии с требованиями Федерального закона № 94-ФЗ, на официальном сайте 30 июля 2008 г. за № 080710/000830/4.

Процедуры, предусмотренные Федеральным законом № 94-ФЗ в случае объявления и проведения открытого аукциона, были проведены в соответствии с требованиями норм действующего законодательства Российской Федерации о закупках для государственных нужд.

ООО «Мегатрон» 01 августа 2008 года направило в ФАС России жалобу (исх. № 353 от 01.08.2008) на действия государственного заказчика -Министерство регионального развития Российской Федерации. По мнению ООО «Мегатрон» Минрегион России нарушил положения частей 2 и 3.1. статьи 34 Федерального закона № 94-ФЗ.

И августа 2008г. Комиссией Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов было принято решение по делу №К-236/08 о признании жалоба ООО «Мегатрон» обоснованной в части установления заявителем незаконного требования о предоставлении участником размещения заказа в состав заявки на участие в открытом аукционе на оказание услуг по техническому обслуживанию копировально-множительной техники Министерства регионального развития Российской Федерации нотариально заверенных копий лицензий и о признании в действиях Минрегиона России нарушения части 3 статьи 35. пункта 2 части 2 статьи 35 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для

государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон № 94-ФЗ). Кроме того Комиссией Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов было выдано предписание по делу № К-236/08 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Оспариваемым решением установлено, что ООО «Мегатрон» было отказано в допуске к участию в Аукционе по причине отсутствия в составе заявки на участие в Аукционе нотариально заверенных копий следующих документов: лицензии ФСТЭК России на право оказывать услуги по технической защите конфиденциальной информации; сертификата соответствия ФСТЭК России, удостоверяющего, что программное обеспечение, устанавливаемое и используемое Исполнителем в ходе оказания услуг, сертифицировано по классу защищенности 1Г; лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну; сертификата соответствия Госстандарта России, подтверждающего соответствие оказываемых Исполнителем услуг требованиям сертификации ГОСТ Р.

Однако, Общество, в составе заявки на участие в аукционе представило требуемые Заказчиком документы, выданные третьим лицам, которых Заявитель, в соответствии с пунктом 8 части IV документации об аукционе Заказчика, собирался привлечь в качестве соисполнителей исполнения государственного контракта.

Заказчик в своих пояснениях сообщил, что заявитель в составе заявки на участие в аукционе не представил документы, подтверждающие, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, его соответствие требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся предметом торгов, и на данном основании был не допущен Аукционной комиссией к участию в Аукционе.

8 результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссия установила, что в документации об аукционе Заказчиком было установлено требование о представлении участником размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе, следующих документов: лицензии ФСТЭК России на право оказывать услуги по технической защите конфиденциальной информации; лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Заявитель представил в составе заявки на участие в Аукционе копию лицензии ФСТЭК России на право оказывать услуги по технической защите конфиденциальной информации и копию лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, которые выданы третьим лицам.

Обществом в составе заявки на участие в Аукционе копия лицензии ФСТЭК России на право оказывать услуги по технической защите конфиденциальной информации и копия лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, представлены не были. В связи с этим на основании пункта 2 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов Общество было не допущено Аукционной комиссией к участию в Аукционе.

Согласно пункту 11 части IV документации об аукционе Заказчика заявка на участие в аукционе должна содержать нотариально заверенные копии следующих документов: лицензии ФСТЭК России на право оказывать услуги по технической защите конфиденциальной информации; сертификата соответствия ФСТЭК России, удостоверяющего, что программное обеспечение, устанавливаемое и используемое Исполнителем в ходе оказания услуг, сертифицировано по классу защищенности 1Г;

лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну; сертификата соответствия Госстандарта России, подтверждающего соответствие оказываемых Исполнителем услуг требованиям сертификации ГОСТ Р.

Установление Заказчиком требования к участникам размещения заказа о представлении в составе заявки на участие в аукционе копий документов, подтверждающих соответствие услуг, требуемых Заказчику, требованиям установленным в соответствии с законодательством РФ к таким услугам, а именно сертификатов соответствия, является нарушением пункта 2 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов.

Установление Заказчиком требования к участникам размещения заказа о нотариальном заверении копий вышеуказанных документов является нарушением части 3 статьи 35 Закона о размещении заказов.

В оспариваемом решении Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов указала о:

1. признании жалобы ООО «Мегатрон» обоснованной в части установления Минрегионом России незаконного требования о представлении участниками размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе нотариально заверенных копий лицензий;
2. признании в действиях Министерства регионального развития Российской Федерации нарушения части 3 статьи 35, пункта 2 части 2 статьи 35 Федерального закона № 94-ФЗ;
3. выдачи Минрегиону России предписания об устранении нарушений Федерального закона № 94-ФЗ;
4. поручении соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России рассмотреть вопрос о возбуждении административного расследования по выявленным признакам административного правонарушения.

Не согласившись с оспариваемым решением заявитель обратился в суд с заявлением.

В соответствии со статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, организации вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании незаконными решений и действий (бездействия) должностных лиц, если полагают, что оспариваемые 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. Согласно статье 199 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в заявлении о признании решений и действий (бездействия) незаконными должны быть, в частности, указаны права и законные интересы, которые, по мнению заявителя, нарушаются оспариваемым решением и действием (бездействием).

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.

Обжалуемое Решение вынесено в пределах компетенции ФАС России и с соблюдением норм процессуального права.

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 приказом ФАС России от 28.04.2006 № 117 создана Комиссия по контролю в сфере размещения заказов. На комиссию ФАС России возложены обязанности по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Согласно положениям, содержащимся в статье 17 и главе 8 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» на федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, возложена обязанность по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд.

Из содержания частей 1, 2 и 4 статьи 57 Закона о размещении заказов следует, что любой участник размещения заказа вправе обжаловать действия (бездействие) заказчика уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии (далее - Заказчик), при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для федеральных нужд, путем направления письменной жалобы в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, со дня проведения аукциона или со дня рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Порядок рассмотрения дел о нарушении законодательства о размещении заказов установлен статьей 17 и главой 8 Закона о размещении заказов.

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «МЕГАТРОН» на действия государственного заказчика Министерства регионального развития Российской Федерации при проведении открытого аукциона на оказание услуг по техническому обслуживанию копировально-множительной техники, содержащие признаки нарушения Закона о размещении заказов.

На основании указанной жалобы ФАС России было возбуждено и рассмотрено дело № К-236/08 о нарушении законодательства о размещении заказов.

Одновременно, на основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов ФАС России была проведена внеплановая проверка.

По итогам рассмотрения материалов жалобы и проведения внеплановой проверки установлено следующие.

Согласно извещению о проведении открытого аукциона от 10.07.2008 заказчиком Министерством регионального развития Российской Федерации проводился открытый аукцион на оказание услуг по техническому обслуживанию копировально-множительной техники.

Согласно абзацу 3 пункта 9 части 6 документации об Аукционе заявка на участие в аукционе должна содержать нотариально заверенную копию лицензии ФСТЭК России на право оказывать услуги по технической защите конфиденциальной информации и лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Частью 3 ст. 25 Закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» определено, что заявка на участие в конкурсе должна содержать:

- 1) сведения и документы об участнике размещения заказа, подавшем такую заявку:
 - а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;
 - б) выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально иную копию такой выписки (для юридических лиц), выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц);
 - в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа, в случае необходимости;
 - г) документы, подтверждающие квалификацию участника размещения заказа, в случае проведения конкурса на выполнение работ, оказание услуг, предусмотренных частью 5 статьи 28 указанного Федерального закона, если в конкурсной документации указан такой критерий оценки заявок на участие в конкурсе, как квалификация участника размещения заказа;
- 2) предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения государственного или муниципального контракта, в том числе предложение о цене контракта. В случаях, предусмотренных конкурсной документацией, также копии документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товару, работам, услугам;
- 3) документы или копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в конкурсе:
 - а) документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, в случае, если в извещении о проведении открытого конкурса содержится указание на требование обеспечения такой заявки;

б) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 настоящего Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, и такие товары, работы, услуги являются предметом конкурса;

в) документы, подтверждающие соответствие участника размещения заказа требованию, установленному в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 11 настоящего Федерального закона, в случае, если такое требование установлено заказчиком, уполномоченным органом;

г) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному в соответствии с частью 3 статьи 11 настоящего Федерального закона, в случае, если такое требование установлено Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 3 статьи 35 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» запрещается требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренного частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов документов и сведений

Согласно части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов в случаях, предусмотренных документацией об аукционе, заявка на участие в аукционе должна содержать также копии документов (но не нотариально заверенные), подтверждающих соответствие услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким услугам.

Таким образом, установление Заказчиком в документации об Аукционе дополнительных требований к заявке на участие в аукционе нарушает часть 3 статьи 35 Закона о размещении заказов.

Согласно абзацу 4 пункта 9 части 6 документации об Аукционе заявка на участие в аукционе должна содержать копию сертификата соответствия ФСТЭК России, удостоверяющего, что программное обеспечение, устанавливаемое и используемое Исполнителем в ходе оказания услуг, сертифицировано по классу защищенности 1Г и копию сертификата соответствия Госстандарта России, подтверждающего соответствие оказываемых Исполнителем услуг требованиям сертификации ГОСТ Р.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 35 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» запрещается требовать от участника размещения заказа предоставление копии документов, подтверждающих соответствие услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации такие документы передаются вместе с товаром.

Статьей 456 Гражданского кодекса Российской Федерации установлены обязанности продавца по передаче товара.

Согласно части 2 указанной статьи, если иное не предусмотрено договором, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, установление Заказчиком в документации об Аукционе дополнительных требований к заявке на участие в аукционе нарушает пункт 2 части 1

за
го
ии
эт,

статьи 35 Закона о размещении заказов, что является административным правонарушением.

Довод Заявителя о том, что установление вышеуказанных требований к участникам размещения заказа обусловлено требованиями части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов основан на неправильном применении норм материального права.

саза
тего
вом

Согласно части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Таким образом, указанной нормой предусмотрена лишь обязанность Заказчика устанавливать требования к качеству товара, но не право требовать от участников размещения заказа нотариально заверенные копии документов, подтверждающих соответствие услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Довод Заявителя о том, что при установлении требований Заказчик руководствовался требованиями пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов также основан на неправильном применении норм материального права.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов при размещении государственного заказа путем проведения торгов устанавливается обязательное требование о соответствии участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Иствие в
'оссии,
зубое
А 1Г и
тствие

Вместе с тем, частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов в случаях, предусмотренных документацией об аукционе, заявка на участие в аукционе должна содержать также копии документов, подтверждающих соответствие услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким услугам.

.005 №
туг для
стника
;тствие
ийской
такие

Таким образом, соответствие товаров, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации подтверждается копиями документов.

При этом, в соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 34 Закона о размещении заказа Заказчик должен раскрыть сведения, которые должна содержать документация об аукционе.

овлены
эвором,
лю ее
[аспорт,
аконом,

Заказчику также не представлено и право требовать от участников размещения заказа копию сертификата соответствия ФСТЭК России, удостоверяющего, что программное обеспечение, устанавливаемое и используемое Исполнителем в ходе оказания услуг, сертифицировано по классу защищенности 1Г и копию сертификата соответствия Госстандарта России, подтверждающего соответствие оказываемых Исполнителем услуг требованиям сертификации ГОСТ Р, в силу прямого запрета установленного пунктом 2 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов.

дсционе
части 2

При изложенных выше обстоятельствах, суд считает, что требования заявителя удовлетворению не подлежат.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 35 Федерального закона от 21 июля 2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнении работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд», 41, 65, 110, 123, 156. 167-170, 176, 199-201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд }

Р Е Ш И Л :

Проверив на соответствие Федеральному Закону от 21.07.05г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в удовлетворении заявления Министерства регионального развития Российской Федерации о признании недействительным Решения Федеральной антимонопольной службы России от 11.082008г. по делу №К-236/08 о нарушении законодательства о размещении заказов и Предписания от 11.08.2008г. об устранении нарушений законодательства о размещении заказов отказать.

Решение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд в течение месяца со дня его принятия. : - \ / Ф

Судья

А. Н. Рогов

к % xt
Г: я ... , - ; :Р О

£1