

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД г. МОСКВЫ**  
107996 г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 10  
**ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**  
**РЕШЕНИЕ**

Канцелярия

**3**

город Москва  
15 декабря 2008г.

Дело № А40-52187/08-145-453

**Резолютивная часть объявлена 08 декабря 2008 года. Полный текст решения изготовлен 15 декабря 2008 года.**

Арбитражный суд города Москвы в составе:  
председательствующего судьи Петровского С.П. (единолично)  
при ведении протокола судебного заседания судьей  
рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению Федеральной таможенной службы  
к Федеральной антимонопольной службе  
третьи лица: ЗАО «Научно-производственный центр «АСПЕКТ», ФГУП «Научно-технический центр «Ядерно-физические исследования»  
с участием прокурора  
о признании недействительными решения от 26.05.2008 по делу №К-135/08, предписания от 22.05.2008 №К-135/08  
при участии:  
от заявителя - Емшанова О.В. (сл. уд. ГС № 012064, дов. от 29.12.2007г. № 15-54/07-ЮЗд),  
Данько Д.Ю. (паспорт № 46 00 631784 выд. 13.02.2001г., дов. от 08.09.2008г. № 15-46/08-88д),  
Хостова О.В. (сл.уд. ТС №012250, дов. от 15.09.2008 №15-46/08-91д)  
от ответчика - Страхова Е.Н. (сл.уд. №2032, выд. 13.03.2008, дов. от 07.04.2008 №ИА/7700),  
Кашина М.И. (сл. уд. 2046 выд. 04.09.2007г., дов. от 30.01.2008г. № И А/1901)  
от прокуратуры города Москвы - Нейман И.Н. (сл. уд. № 148394)  
от третьих лиц:  
от ЗАО «Научно-производственный центр «АСПЕКТ» - Зайцев Е.И. (паспорт № 46 07 626970 ,  
выд. 13.07.2007г., дов. от 24.10.2008г. №24-10/08-01)  
от ФГУП «Научно-технический центр «Ядерно-физические исследования» - не явился,  
уведомлен

**УСТАНОВИЛ:**

Федеральная таможенная служба (ФТС России) обратилась в Арбитражный суд города Москвы с требованием о признании недействительным решения Федеральной антимонопольной службы России (далее - ФАС России) от 26.05.2008 по делу №К-135/08, предписания от 22.05.2008 №К-135/08.

В обоснование своего требования заявитель указывает на то, что решение ФАС России от 26.05.2008 по делу №К-135/08 об устранении нарушений законодательства, а также предписание ФАС России об устранении нарушений Федерального закона от 21.07.2005г №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) незаконно возлагает на ФТС России обязанности по аннулированию результатов открытого конкурса на

право заключения государственного контракта на поставку и ввод в эксплуатацию стационарных систем радиационного контроля.

Заявление Федеральной таможенной службы по настоящему делу поступило в Арбитражный суд города Москвы 14.08.2008г., то есть в пределах срока, установленного ч.4 ст. 198 АПК РФ.

Заявитель в судебном заседании поддержал заявленные требования по основаниям, изложенным в заявлении.

Ответчик возражал против требований заявителя по доводам, аналогичным изложенным в оспариваемых решении; полагает, что оспариваемые решение и предписание вынесены в соответствии с нормами Закона о защите конкуренции и Закона о размещении заказов и не нарушает права заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Представитель третьего лица ЗАО «Научно-производственный центр «АСПЕКТ» считает, что заявленное требование не подлежит удовлетворению по доводам, аналогичным доводам ответчика.

Представитель третьего лица ФГУП «Научно-технический центр «Ядерно-физические исследования» в судебное заседание не явился. Суд располагает доказательствами его надлежащего извещения о месте и времени судебного разбирательства.

Дело рассмотрено в порядке ст.156 АПК РФ в отсутствие представителя третьего лица ФГУП «Научно-технический центр «Ядерно-физические исследования» при отсутствии возражений со стороны иных лиц, участвующих в деле.

Исследовав материалы дела, оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимной связи, выслушав доводы представителей лиц, участвующих в деле, суд приходит к выводу, что заявленное требование не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно п.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.

Согласно п.1 постановления Правительства РФ от 20.02.2006 г. № 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 28.04.2006г. № 117 создана Комиссия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия ФАС России), на которую возложены обязанности по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Как следует из материалов дела, 20.05.2008г. в Федеральную антимонопольную службу ФГУП «Научно-технический центр «Ядерно-физические исследования» подана жалоба №08-549/35 на действия конкурсной комиссии ФТС России, содержащие признаки нарушения законодательства о размещении заказов, при проведении открытого конкурса на поставку и ввод в эксплуатацию стационарных систем радиационного контроля.

В ходе рассмотрения жалобы ФГУП «Научно-технический центр «Ядерно-физические исследования» Комиссией ФАС России установлено, что ФТС России (заказчик) 04.04.2008 разместил на официальном сайте извещение о ведении конкурса на право заключения

государственного контракта на поставку и ввод в эксплуатацию стационарных систем радиационного контроля. В соответствии с указанным извещением товар, являющийся предметом курса, относится к коду 2987 «Различные машины и оборудование, не включенные в другие группировки» по структурированной номенклатуре.

В соответствии частью 4 статьи 10 Закона о размещении заказов размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, которые соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнивать которые можно только по их ценам, осуществляется путем проведения аукциона. Перечни товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляются путем проведения аукциона, устанавливаются Правительством Российской Федерации. В случае, если товары, работы, услуги включены в указанные перечни, размещение заказов на поставки таких товаров, выполнение таких работ, оказание таких услуг для государственных или муниципальных нужд путем проведения конкурса не допускается.

Перечень товаров, работ, услуг, размещение заказов на поставки, выполнение, оказание которых осуществляется путем проведения аукциона утвержден распоряжением Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 №236-р.

По результатам рассмотрения жалобы ФГУП «Научно-технический центр «Ядерно-физические исследования» от 15.05.2008г. исх.№213/3-08 Комиссией ФАС России принято оспариваемое решение от 26.05.2008 по делу №К-135/08 о нарушении законодательства о размещении заказов, которым Комиссия ФАС России признала в действиях ФТС России нарушения части 4 статьи 10 Закона о размещении заказов.

На основании названного решения ФТС России выдано предписание от 22.05.2008г. по делу №К-135/08 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Заявитель в обоснование заявленных требований приводит довод о нарушении ответчиком при вынесении оспариваемого предписания пункта 3.40. Административного регламента ФАС России, предписывающего выдачу предписания об устранении нарушений одновременно с решением.

Судом установлено, что при указании даты оспариваемого решения ответчиком допущена техническая ошибка, о чем указано ответчиком в своем отзыве и подтверждено представителями ФАС России в судебном заседании, а также свидетельствует указание одной даты регистрации (29.05.2008г.) оспариваемых решения и предписания и ссылка в оспариваемом предписании на решение от 22.05.2008г.

Следовательно, довод заявителя относительно нарушении ответчиком пункта 3.40. Административного регламента ФАС России является несостоятельным.

Согласно статье 13 Гражданского кодекса РФ, пункту 6 Постановления Пленума ВС и Пленума ВАС РФ от 01.07.1996г. № 6/8 « О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта недействительным, является, одновременно как несоответствие его закону или иному нормативно-правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых интересов граждан или юридических лиц, обратившихся в суд с соответствующим требованием.

Таким образом, в круг обстоятельств подлежащих установлению при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных актов, действий (бездействий) госорганов входит проверка соответствия оспариваемого акта закону или иному нормативно-правовому акту и проверка факта нарушения оспариваемым актом, действием (бездействием) прав и законных интересов заявителя 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 ст. 17 и гл.8 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государ-

ственных 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 ч.1, 2 и 4 ст.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.

Судом установлено, что оспариваемые решение и предписание вынесены ответчиком в соответствии с положениями антимонопольного законодательства и Закона о размещении заказов.

Также судом установлена правомерность вывода ответчика о нарушении ФТС России при размещении заказа на поставку и ввод в эксплуатацию стационарных систем радиационного контроля путем проведения конкурса требований части 4 статьи 10 Закона о размещении заказов, поскольку в соответствии с размещенным на официальном сайте ФТС России извещением о проведении конкурса, товар, являющийся предметом конкурса относится к коду 2987 «Различные машины и оборудование, не включенные в другие группировки», который входит в утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 №236-р Перечень товаров, работ, услуг, размещение заказов на поставки, выполнение, оказание которых осуществляется путем проведения аукциона, а, следовательно, проведение конкурса в отношении которого в силу части 4 статьи 10 Закона о размещении заказов не допустимо.

При этом, указание в оспариваемом решении на код 2900000 «Машины и оборудование, не включенные в другие группировки», и код 2987000 «Различные машины и оборудование, не включенные в другие группировки» не может являться основанием для признания оспариваемого решения недействительным, поскольку товар, являющийся предметом конкурса относится к коду 2987 «Различные машины и оборудование, не включенные в другие группировки», который также входит в утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 №236-р Перечень, в связи с чем указание неотносящегося к товару кода не влияет на правомерность вывода ФАС России о нарушении ФТС России требований части 4 статьи 10 Закона о размещении заказов.

Доказательства, свидетельствующие о нарушении прав заявителя в сфере предпринимательской деятельности, незаконном возложении на него какие-либо обязанностей, создания иных препятствий для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности, как того требует пункт 1 статьи 198 АПК РФ, отсутствуют.

В соответствии с ч.3 ст.201 АПК РФ в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

При таких обстоятельствах, оснований для удовлетворения заявленного требования не имеется.

В связи с отказом в удовлетворении требований Федеральной таможенной службы, в соответствии со ст.ПО АПК РФ расходы по оплате государственной пошлины подлежат отнесению на заявителя.

На основании ст.13 Гражданского кодекса РФ, положений Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд», ст.ст. 167-170,180, 181, 198,201 АПК РФ, суд

**РЕШИЛ:**

В удовлетворении требований Федеральной таможенной службы о признании недействительными решения от 26.05.2008 по делу №К-135/08 и предписания от 22.05.2008 №К-135/08 Федеральной антимонопольной службы - отказать полностью.

Проверено на соответствие Федерального закона о размещении заказов.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня принятия в арбитражный суд апелляционной инстанции.

*Г" Т~~~, 'Z''':~" "Г"\*"*

**С.П.Петровский**

*ГО\*.<  
- IC CpLOJ'PJ?*

ие,  
ие,  
ия  
эм  
в  
ва  
\*е  
пи  
е  
о