



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД г. МОСКВЫ**

**Именем Российской Федерации**

**РЕШЕНИЕ**

22 декабря 2008 г.

Дело № А40-50992/08-79-437

2- 3 ДС '

**1 Канцелярия**

Резолютивная часть решения объявлена 15 декабря 2008г.

В полном объеме решение изготовлено 22 декабря 2008г.

т о у **30 ДЕК 2008**  
Щ и \* Э у<sub>м</sub> /- пт

Ж?.....эпохах.

**Арбитражный суд в составе:** Председательствующего Дранко ЛА,  
**рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению** Федерального агентства по  
управлению государственным имуществом

к ответчику: Федеральной антимонопольной службе

3-й лица: ЗАО»БФ-Аудит», ЗАО»Центр бизнес-консалтинга и аудита»,  
ЗАО»Аудиторская фирма «Критерий-Аудит», ООО «Интерэкспертиза», ООО «Научно-  
консалтинговый центр «Аудитор-Ч», ООО «РСМ Топ-Аудит»

о признании незаконными решения и предписания

**при участии** - от заявителя (09.12.2008г.) Зерова ЕА- по дов. от 03.09.2008г.№ЮП-  
03/20040, от ФАС России Шаяхметова ВИ- по дов. от 19.11.2008г.№ИА/30438, от АКГ  
«РСМ Топ-Аудит» Тыщенко РА- по дов. от 08.12.2008г.№220, от ЗАО «БФ-  
Аудит»(09.12.2008г.) Дахрисламов РР- по дов. от 30.01.2008г., от ЗАО «Аудиторская  
фирма «Критерий-Аудит» Папенин АВ- по дов. от 17.09.2008г.№27, от ООО  
«Интерэкспертиза» Егорова ИС- по дов. от 09.01.2008г.

**Установил:**

Оспариваются решение от 04.08.2008г. по делу№К-230/08 о нарушении  
законодательства о размещении заказов и предписание от 04.08.2008г. по делу№К-  
230/08 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов, вынесенные  
Федеральной антимонопольной службой.

Оспариваемым решением в действиях заявителя признаны нарушения ч.4 ст.25,  
частей 2,6,8 ст.28 Закона о размещении заказов.

На основании оспариваемого решения заявителю было выдано оспариваемое  
предписание, в соответствии с которым заявителю предписано:

- отменить протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе от  
24.06.2008г.№1, протокол рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от  
18.07.2008г.№2, протокол оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе от  
21.07.2008г.№3;

- привести конкурсную документацию в соответствии с требованиями Закона о  
размещении заказов, в том числе исключить из конкурсной документации требование к  
участникам размещения заказа о нотариальном заверении копии разрешения на работу  
со сведениями, составляющими государственную тайну; установить порядок оценки и  
сопоставления заявок по критерию «квалификация участника конкурса» без учета  
корректирующего коэффициента, величина которого определяется количеством лотов,  
на которые подаются заявки участником размещения заказа; при установлении порядка  
оценки и сопоставления заявок исходить из пропорциональной оценки заявок по  
критериям «срок выполнения работ», «срок предоставления гарантий качества работ»,  
«цена работ», при которой все заявки участников размещения заказа получают прямо  
пропорциональную оценку в зависимости от их предложений по указанным критериям  
оценки заявок на участие в конкурсе;

- продлить срок подачи заявок на участие в Конкурсе на 20 дней со дня размещения на официальном сайте изменений, внесенных в конкурсную документацию. При этом ранее поданные заявки возвращаются участникам размещения заказа с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки.

Установленный ч.4 ст. 198 АПК РФ срок заявителем соблюден.

Представитель ФАС России просит в удовлетворении заявленных требований отказать по мотивам, изложенным в письменных объяснениях, ссылаясь, в том числе, на следующие обстоятельства:

- применение при оценке заявок по критерию «квалификация участника конкурса» корректирующего коэффициента, величина которого зависит и определяется от количества лотов, на которые подаются заявки участником размещения заказа, является нарушением частей 2 и 8 ст.28 Закона о размещении заказов;
- установленный в конкурсной документации порядок оценки и сопоставления заявок по критериям «срок выполнения работ», «срок предоставления гарантий качества работ» не позволяет присудить баллы участникам размещения заказа пропорционально их предложениям по данным критериям, а предусматривает возможность присуждения одинакового количества баллов при разных предложениях участников размещения заказа, что является нарушением частей 2 и 8 Закона о размещении заказов;
- установленный в конкурсной документации порядок оценки и сопоставления заявок по критерию «цена работ» содержит субъективный подход к присуждению баллов и не определяет присвоение баллов участникам размещения заказа пропорционально их предложениям по данному критерию.

ООО «РСМ Топ-Аудит» позицию ответчика поддерживает.

ЗАО»БФ-Аудит», ООО «Интерэкспертиза», ООО «НКЦ «Аудитор-Ч» просят заявленные требования удовлетворить по мотивам, изложенным в отзывах.

Суд посчитал возможным рассмотреть дело в отсутствие не явившихся представителей ЗАО»Центр бизнес-консалтинга и аудита» и ООО «НКЦ «Аудитор-Ч», уведомленных в установленном порядке о времени и месте судебного разбирательства, на основании ч.2 ст.200 АПК РФ.

В заседании суда 09.12.2008г. в порядке ст. 163 АПК РФ был объявлен перерыв до 17-00 15.12.2008г.

Рассмотрев материалы дела, выслушав представителей лиц, участвующих в деле, дав оценку приведенным доводам и возражениям, суд приходит к выводу о том, что заявленные требования по приведенным заявителем основаниям удовлетворению не подлежат по следующим обстоятельствам.

Из материалов дела усматривается, что Приказом от 29.04.2008г.№81 был объявлен конкурс по отбору аудиторских организаций в целях заключения государственных контрактов на проведение аудита и анализа производственно-хозяйственной и финансовой деятельности федеральных государственных и унитарных предприятий, утверждена конкурсная документация на проведение указанного конкурса.

14.07.2008г. ответчиком были вынесены решение и предписание по делу№К-202/08, в соответствии с которыми жалоба ООО «РСМ Топ-Аудит», которому было отказано в допуске к участию в указанном конкурсе, была признана обоснованной, в действиях заявителя были признаны нарушения ч.2 ст.12,ч.4 ст.25 Закона о размещении заказов, и заявителю было предписано отменить протокол рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе№2 от 01.07.2008г., протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе№3 от 03.07.2008г. и провести рассмотрение заявок на участие в конкурсе, оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе без учета требования о представлении расчета цены контракта в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов.

Как следует из материалов дела, процедура вскрытия конвертов с заявками на участие в указанном конкурсе проводилась 24.06.2008г., процедура рассмотрения заявок на участие в конкурсе проводилась 18.07.2008г., процедура оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе проводилась 21.07.2008г.

Не согласившись с оценкой своей заявки по критерию «квалификация участника конкурса», АКГ «РСМ Топ-Аудит», обратилось к ответчику с жалобой на действия заказчика при размещении заказа по уникальному номеру закупки №12/08о.

Как следует из оспариваемого решения и объяснений представителя ответчика, рассмотрение указанной жалобы не проводилось, но на основании информации, изложенной в этой жалобе, была проведена внеплановая проверка, по результатам которой были приняты оспариваемые акты.

В соответствии с ч.1 ст. 198 АПК РФ организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений государственных и иных органов, если полагают, что такие акты, решения 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 указанной деятельности.

Вместе с тем, по настоящему спору такие обстоятельства в совокупности судом не установлены.

ФАС России в соответствии с п.1 постановления Правительства РФ от 20.02.2006г. №94 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 оборонного заказа).

На Комиссию ФАС России по контролю в сфере размещения заказов, созданную в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2006г. №117, возложены обязанности по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для указанных нужд.

В соответствии со ст. 17 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» №94-ФЗ от 21.07.2005г. (далее Закон о размещении заказов) контроль за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов осуществляется путем плановых и внеплановых проверок, внеплановые проверки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ или муниципальных нужд осуществляются соответственно уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов органом исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов органом местного самоуправления муниципального района, городского округа. При этом в силу ч.5 ст. 17 названного Закона внеплановая проверка может быть осуществлена как в случае обращения участника размещения заказа с жалобой на действия заказчика, уполномоченного органа или специализированной организации либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, так и при поступлении информации о нарушении законодательства РФ и (или) иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов. В случае же поступления информации о совершении указанными лицами действия (бездействия), содержащего признаки административного правонарушения, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ вправе осуществлять также внеплановые проверки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд.

В силу приведенных норм суд приходит к выводу о том, что ФАС России, как федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в указанной сфере, вправе была при поступлении информации, содержащейся в жалобе ООО «РСМ Топ-Аудит», о совершении заявителем действий, содержащих признаки

административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст.7.30 КоАП РФ, провести внеплановую проверку, по результатам которой в соответствии с п.5 и п.9 ст. 17 Закона о размещении заказов вынести оспариваемые акты.

С учетом вышеизложенного оспариваемые акты были приняты ФАС России в пределах предоставленных полномочий.

В соответствии с ч.3 ст.25 Закона о размещении заказов заявка на участие в конкурсе должна содержать документы или копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в конкурсе. Требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных подпунктами «а»-«в» пункта 1, пунктами 2 и 3 части 3 указанной статьи документов и сведений, не допускается (ч.4 ст.25 Закона о размещении заказов).

Как следует из раздела 1 конкурсной документации на проведение указанного конкурса (далее конкурсная документация), заявка на участие в конкурсе должна содержать нотариально заверенную копию оформленного в установленном порядке разрешения на работу со сведениями, составляющими государственную тайну.

Вместе с тем, данное требование к участникам размещения заказов о нотариальном заверении копии указанного разрешения, как других документов, Законом о размещении заказов не предусмотрено, в связи с чем оспариваемое заявителем решение в указанной части соответствует ч.4 ст.25 этого Закона и не нарушает каких-либо прав или охраняемых законом интересов заявителя.

В соответствии с ч.2 ст.28 Закона о размещении заказов оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются конкурсной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения государственного или муниципального контракта в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией.

Согласно ч.6 ст.28 этого Закона не допускается использование иных, за исключением предусмотренных частью 4 настоящей статьи, критериев оценки заявок на участие в конкурсе.

Согласно ч.8 ст.28 Закона о размещении заказов на основании результатов и сопоставления заявок на участие в конкурсе конкурсной комиссией каждой заявке на участие в конкурсе относительно других по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения контракта присваивается порядковый номер. Заявке на участие в конкурсе, в которой содержатся лучшие условия контракта, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в конкурсе содержатся одинаковые условия исполнения контракта, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в конкурсе, которая поступила ранее других заявок на участие в конкурсе, содержащих такие условия.

В соответствии с п.7 ст.65 Закона о размещении заказов заказчиком в конкурсной документации должны устанавливаться критерии, предусмотренные этим Законом, их содержание и значимость.

Как следует из п.14.13 конкурсной документации, при оценке и сопоставлении заявок по критерию «квалификация участника конкурса» при расчете итоговой оценки по данному критерию применяется корректирующий коэффициент, величина которого определяется в зависимости от количества лотов, на которые подаются заявки участником размещения заказа.

При оценке и сопоставлении заявок по критерию «Цена работ» подлежит применению корректирующий коэффициент разности, полученной вычитанием из 100 баллов величины, которая рассчитывается как произведение 100 на отношение величины отклонения цены конкретного участника конкурса от минимальной цены, определенной конкурсной комиссией на основании предложенных цен участников конкурса, к величине отклонения начальной (максимальной) цены, установленной в разделе 5 настоящей Конкурсной документации, от минимальной цены, определенной Конкурсной комиссией на основании предложенных цен участников конкурса. Данный коэффициент

гос  
aff

применяется в случае, если участник конкурса проводил или проводит обязательный ежегодный аудит соответствующего федерального государственного унитарного предприятия за аудируемый период и составляет 0,7. При наличии в лоте нескольких организаций указанный коэффициент применяется только в отношении предложенной цены работ соответствующего федерального государственного унитарного предприятия.

Вместе с тем, применение данных спорных коэффициентов противоречит ч.б ст.28 Закона о размещении заказов и могло послужить препятствием для участия в указанном конкурсе для других аудиторских организаций, которые могли бы стать его потенциальными участниками.

При таких обстоятельствах оснований для признания оспариваемых актов незаконными судом не установлено.

Проверив оспариваемые акты на соответствие Закону о размещении заказов, руководствуясь ст.ст.71,167-170,197,198, 200, 201 АПК РФ, суд

**Решил:**

В удовлетворении заявления Федерального агентства по управлению государственным имуществом об оспаривании решения и предписания Федеральной антимонопольной службы от 04.08.2008г. по делу№ К-230/08- отказать.

Решение может быть обжаловано в месячный срок со дня принятия в Девятый апелляционный арбитражный суд.

**Судья** \_\_\_\_\_ /

**ДранкоЛА**