



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

117997, г. Москва, ул. Большая Тульская, дом 17

**Именем Российской Федерации**

**РЕШЕНИЕ**

г. Москва

Дело № А40-83499/09-149-493

7 сентября 2009 года

Полный текст решения изготовлен 7 сентября 2009 года

Резолютивная часть решения объявлена 1 сентября 2009 года

**Арбитражный суд г. Москвы**

**в составе:** судьи Лукашовой О.В.

при ведении протокола судебного заседания судьей

**рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению** Федерального агентства по управлению государственным имуществом

**к ответчику:** Федеральная антимонопольная служба

**о признании недействительным решения**

**с участием:** от заявителя – Демидова В.С. по дов. от 14.07.09 (пасп. 45 06 004243);

от ответчика – Страхова Е.Н. по дов. от 14.07.09 (уд. № 0775), Баширова Д.М. по дов. от 07.08.09 (уд. № 0935);

**УСТАНОВИЛ:** Федеральное агентство по управлению государственным имуществом (далее по тексту также – Росимущество) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании недействительным решения Федеральной антимонопольной службы от 16.06.2009 г. № 17/18774 по делу № П-23/09.

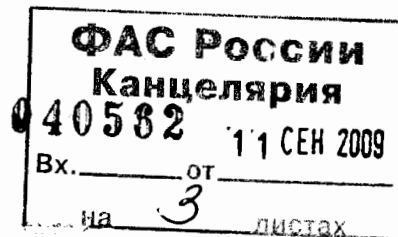
Заявитель представил дополнительные объяснения, поддержал заявленные требования в полном объеме по основаниям, изложенным в заявлении и объяснениях, со ссылкой на незаконность и необоснованность оспариваемого решения ответчика, нарушающего права и законные интересы Росимущества.

Ответчик представил отзыв, возражал против удовлетворения требований по основаниям, изложенным в отзыве, со ссылкой на то, что оспариваемые решение ФАС России является законным обоснованным, вынесенным в рамках полномочий ответчика, и не нарушает прав и законных интересов заявителя.

Лица, явившиеся в судебное заседание, пояснили, что иных доказательств не имеют.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей явившихся в судебное заседание сторон, оценив относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности на основании ст.71 АПК РФ, арбитражный суд установил, что требования заявителя заявлены необоснованно и не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно 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 возла



гают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, Закон устанавливает наличие одновременно двух обстоятельств, а именно, не соответствие оспариваемого акта закону или иному нормативному правовому акту и нарушение оспариваемым актом прав и законных интересов организаций в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, для признания недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц.

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 ч.1 ст.17 Федерального закона РФ от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» (далее по тексту также - 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 ч.6 ст.17 Закон о размещении заказов 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 по тексту также - Инспекция ФАС России).

Как следует из материалов дела, Росимуществом 04.06.2009 г. на официальном Интернет-сайте <http://www.zakupki.gov.ru> размещена информация о проведении конкурса на право заключения государственных контрактов на оказание услуг по оценке рыночной стоимости 100-процентного пакета акций совместного российско-индийского предприятия «Shyam Telelink Limited».

Инспекцией по осуществлению внеплановых проверок ФАС России при осуществлении мониторинга указанного выше Интернет-сайта установлено, что информация о проведении конкурса размещена Росимуществом с нарушением требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов, а именно на Интернет-странице по адресу <http://www.zakupki.gov.ru/Tender/ViewPurchase.aspx?PurchaseId=335924> в наименовании Конкурса «Открытый конкурс на право заключения государственных контрактов на оказание услуг по оценке рыночной стоимости 100-процентного пакета акций совместного российско-индийского предприятия «Shyam Telelink Limited» в русскоязычных словах «оценке» и «стоимости» вместо букв кириллицы «о» и «е» используются буквы латиницы «o» и «e».

Кроме того, на заседании Инспекции ФАС России представителю заявителя и членам Инспекции ФАС России в режиме реального времени была представлена на обозрение

Интернет-страница

<http://www.zakupki.gov.ru/Tender/ViewPurchase.aspx?PurchaseId=335924..>

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 «о» и «е» было выявлено нарушение п.13 Постановления Правительства Российской Федерации от 10.03.2007 г. № 147 «Об утверждении Положения 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», выразившееся в размещении заявителем информации о проведении конкурса в виде использования в наименовании размещаемого заказа в русскоязычных словах «оценке» и «стоимости» вместо букв кириллицы «о» и «е» букв латиницы «o» и «e».

По результатам рассмотрения дела № П-23/09 о результатах внеплановой проверки соблюдения законодательства о размещении заказов ФАС России 10.06.2009 г. приняла решение (от 16.06.2009 г. №17/18774), которым признала в действиях Росимущества нарушение ч.1 ст.1, ч.6 ст.16, ч.1 ст.21 Закона о размещении заказов.

Во исполнение решения от 10.06.2009 г. по делу № П-23/09 ФАС России Росимуществу выдала предписание от 10.06.2009 г. по делу № П-23/09, которым обязала последнего аннулировать размещение заказа на право заключения государственных контрактов на оказание услуг по оценке рыночной стоимости 100-процентного пакета акций совместного российско-индийского предприятия «Shyam Telelink Limited». В срок до 26.06.2009 г. представить в ФАС России подтверждения исполнения предписания в письменном виде, а также по факсимильной связи.

Посчитав, что решение от 10.06.2009 г. (от 16.06.2009 г. №17/18774) по делу № П-23/09 Федеральной антимонопольной службы не соответствует закону и нарушает права и законные интересы Росимущества как организатора конкурса в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, последнее обратилось с настоящим заявлением в арбитражный суд.

Согласно п.4 ст.200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

При этом согласно п.5 ст.200 АПК РФ с учетом п.1 ст.65 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

у-  
IX  
ЭВ  
и-  
ют  
те-  
зла

09

Согласно ст.13 ГК РФ ненормативный акт, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина, может быть признан судом недействительным.

Согласно п.1 Постановления Пленума ВС РФ от 01.07.1996 г. № 6 и Пленума ВАС РФ № 8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» 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 ГК он может признать такой акт недействительным.

Таким образом, из существа приведенных норм следует, что для признания недействительным обжалуемого заявителем решения ФАС России необходимо наличие двух обязательных условий, а именно, несоответствие его закону и наличие нарушения им прав и охраняемых законом интересов заявителя.

С учетом заявленных требований и доказательств, имеющихся в материалах дела, суд считает необходимым указать следующее.

Оспариваемые решение вынесено в пределах компетенции ФАС России и с соблюдением норм материального и процессуального права.

Между тем, довод заявителя о том, что выявленные Инспекцией ФАС России нарушения, допущены не Росимуществом, а иным субъектом, имеющим доступ к официальному сайту Минэкономразвития России, не принимается судом, поскольку как следует из имеющейся в материалах дела копии Интернет-страницы для каждого отдельного пользователя-заказчика размещения информации о конкурсе имеется свой логин и пароль, т.е. специфический, уникальный и строго индивидуальный набор символов для входа в систему (личный кабинет) Интернет-ресурса «Официальный сайт Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов».

В соответствии с ч.1 ст.21 Закона о размещении заказов извещение о проведении открытого конкурса размещается на официальном сайте заказчиком не менее чем за тридцать дней до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе.

Согласно информации, размещенной на странице <http://www.zakupki.gov.ru/Tender/ViewPurchase.aspx?PurchaseId=335924>, заказчиком проводимого конкурса на право заключения государственных контрактов на оказание услуг по оценке рыночной стоимости 100-процентного пакета акций совместного российско-индийского предприятия «Shyam Telelink Limited» является Росимущество.

Таким образом, обязанность и корреспондирующая ей ответственность за размещение на Официальном сайте информации о проводимом конкурсе в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов возложена на заявителя.

Вместе с тем, согласно п.«е» ч.12 Постановления Правительства Российской Федерации от 10.03.2007 г. № 147 «об утверждении положения 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» в целях защиты информации, размещенной на Официальном сайте, Минэкономразвития России как уполномоченный орган, обеспечивает защиту от несанкционированного изменения, копирования или уничтожения указанной информации.

Вместе с тем суд считает, что права и охраняемые законом интересы, в защиту которых Росимущество обратилось с настоящим заявлением в арбитражный суд, оспариваемым решением не нарушены, поскольку Предписание Инспекции ФАС России от 10.06.2009 № П-23/09 выполнено заявителем добровольно и в полном объеме, конкурс аннулирован.

Кроме того, Росимуществом 10.06.2009 г. на Официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов размещена информация о проведении конкурса с аналогичным предметом «На право заключения государственных контрактов на оказание услуг по оценке рыночной стоимости 100-процентного пакета акций совместного российско-индийского предприятия «Shyam Telelink Limited» № 090610/894933/82. Победитель повторно проведенного конкурса определен и государственный контракт по итогам проведения указанного конкурса в соответствии с ч.4 ст.528 ГК РФ заключен.

Одновременно с изложенным заявитель не указывает, какое именно его право и законные интересы были нарушены оспариваемым решением ФАС России и какое право заявителя подлежит восстановлению.

Признание недействительным, как несоответствующего законодательству ненормативного акта антимонопольного органа, в соответствии со статьей 12 ГК РФ является способом защиты нарушенных прав и охраняемых законом интересов юридического лица при обращении с заявлением в арбитражный суд.

Вместе с тем, Росимущество не представило доказательств фактического нарушения его прав.

Оспариваемое решение не создает заявителю препятствий для осуществления обычной хозяйственной деятельности, в том числе по размещению заказов.

Согласно ст.65 АПК РФ заявитель должен доказать, каким образом оспариваемое решение нарушает его права и законные интересы, а также в защиту и на восстановление каких прав предъявлены требования о признании недействительным решения ФАС России.

При указанных обстоятельствах, избранный заявителем способ защиты не приводит к восстановлению его субъективных прав, а материальный интерес заявителя к принятому решению ФАС России имеет абстрактный характер, так как отсутствует неопределенность в сфере правовых интересов истца, устранение которой возможно в случае удовлетворения иска.

На основании изложенного, суд пришел к выводу о том, что оспариваемое решение от 16.06.2009 г. № 17/18774 по делу № П-23/09 о результатах внеплановой проверки соблюдения законодательства о размещении заказов вынесено с соблюдением норм закона, не препятствует осуществлению деятельности заявителя и не нарушает права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Следовательно, в данном случае, отсутствуют основания, предусмотренные ст.13 ГК РФ, которые одновременно необходимы для признания ненормативных актов органа государственной власти недействительными.

Согласно 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.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 167-170, 176, 180, 181, 197-201 АПК РФ, суд

#### РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления Федерального агентства по управлению государственным имуществом о признании недействительным решения Федеральной антимонопольной службы от 16.06.2009 г. № 17/18774 по делу № П-23/09 отказать.

ие  
т-  
на  
ие-

з ар-  
овых  
анов  
пари-  
гуют  
инте-  
возла

И  
Я  
Н 2009  
:ТОХ

Решение может быть обжаловано в месячный срок после его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд и двухмесячный срок в Федеральный арбитражный суд Московского округа.

Судья

Арбитражный суд г. Москвы  
КОПИЯ ВЕРНА  
Судья Лукашова О.В.  
Подпись *О.В. Лукашова*  
*О.В.*

О.В. Лукашова

его прошито, пронумеровано и  
скреплено гербовой печатью на  
\_\_\_\_\_ листах

