



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

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

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Дело № А40-145216/09-149-989

18 декабря 2009 года

Полный текст решения изготовлен 18 декабря 2009 года

Резолютивная часть решения объявлена 15 декабря 2009 года

Арбитражный суд города Москвы

в составе: судьи Лукашовой О.В.

при ведении протокола судебного заседания судьей

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению Управления Федерального казначейства по Республике Башкортостан

к ответчику: Федеральная антимонопольная служба

о признании незаконным решения

с участием: от заявителя – неявка, уведомлен;

от ответчика – Кравцова М.В. по дов. от 20.10.09 (уд. № 6426);

УСТАНОВИЛ: Управление Федерального казначейства по Республике Башкортостан (далее по тексту также – Заявитель) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании незаконным решения Федеральной антимонопольной службы от 22.07.2009 г. № 17/24048 в части признания в действиях УФК по Республике Башкортостан нарушения части 1 статьи 1, части 6 статьи 16, части 1 статьи 33 Закона о размещении заказов и пункта 13 Постановления.

Заявитель, извещенный надлежащим образом о дате, месте и времени проведения судебного разбирательства, в судебное заседание не явился, в связи с чем, суд рассматривает спор в порядке ст.ст. 123, 156 АПК РФ в отсутствие заявителя.

Заявитель в своем заявлении ссылается на незаконность и необоснованность оспариваемого решения ответчика нарушающего права и законные интересы Управления Федерального казначейства по Республике Башкортостан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности как организатора проведения открытого аукциона.

ФАС России	
Канцелярия	
058910	25 ДЕК 2009
Вх. _____	от _____
на 5	листах

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

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы представителя ответчика, 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 возлагают 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.

по

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 г. № 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, Управлением Федерального казначейства по Республике Башкортостан на официальном Интернет-сайте <http://www.zakupki.gov.ru> размещено извещение о проведении открытого аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений административного здания УФК по Республике Башкортостан».

Инспекцией по осуществлению внеплановых проверок ФАС России при осуществлении мониторинга указанного выше Интернет-сайта установлено, что информация об извещении о проведении открытого аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений административного здания УФК по Республике Башкортостан» размещена Управлением Федерального казначейства по Республике Башкортостан с нарушением требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

В результате проведения на основании ст.17 Закона о размещении заказов и в соответствии с приказом ФАС России от 14.10.2008 г. № 394 «О создании инспекции по осуществлению внеплановых проверок» внеплановой проверки действий Управления Федерального казначейства по Республике Башкортостан по делу № П-183/09 Инспекцией ФАС России было установлено, что на официальном Интернет-сайте <http://www.zakupki.gov.ru> в наименовании заказа «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений админи

административного здания УФК по Республике Башкортостан» в русскоязычных словах «капитальному» и «ремонту» вместо буквы кириллицы «о» используется буква латиницы «o».

В соответствии со сведениями, полученными в результате последовательного осуществления в программе Internet Explorer операций по запуску в окне «Найти на этой странице» функции поиска, а также наглядного показа на заседании Инспекции ФАС России представителю заявителя и членам Инспекции ФАС России в режиме реального времени Интернет-страницы заказчика, 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 запроса в виде использования в наименовании размещаемого запроса в русскоязычных словах «капитальному» и «ремонту» вместо буквы кириллицы «о» используется буква латиницы «o».

По результатам рассмотрения возбужденного на основании указанного правонарушения антимонопольного дела № П-183/09 о результатах внеплановой проверки соблюдения законодательства о размещении заказов ФАС России 17.07.2009 г. приняла решение (от 22.07.2009 г. №17/24048), которым признала в действиях Управления Федерального казначейства по Республике Башкортостан нарушение ч.1 ст.1, ч.6 ст.16, ч.1 ст.33 Закона о размещении заказов и п.13 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, утвержденного Постановлением Правительства РФ 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».

Во исполнение решения от 17.07.2009 г. по делу № П-183/09 ФАС России Управлению Федерального казначейства по Республике Башкортостан выдала предписание от 17.07.2009 г. по делу № П-183/09, которым обязала последнего аннулировать размещение заказа на выполнение работ по капитальному ремонту помещений административного

здания УФК по Республике Башкортостан. В срок до 05.08.2009 г. представить в ФАС России подтверждения исполнения предписания в письменном виде, а также по факсимильной связи.

Посчитав, что решение от 17.07.2009 г. (от 22.07.2009 г. №17/24048) по делу № П-183/09 ФАС России не соответствует Закону и нарушает права и законные интересы Управления Федерального казначейства по Республике Башкортостан как организатора проведения открытого аукциона 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).

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 зако

ном 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.

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

Согласно ч.6 ст.16 Закона о размещении заказов информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг государственных и муниципальных нужд размещается на официальном сайте Российской Федерации.

В соответствии с ч.1 ст.45 Закона о размещении заказов извещение о проведении запроса котировок публикуется заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании и размещается на официальном сайте.

Во исполнение ч.7 ст.16 Закона о размещении заказов Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.03.2007 г. № 147 утверждено положение о использовании официальных сайтов 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 использования указанными сайтами, в соответствии с п.13 которого ведение официальных сайтов и размещение на них информации осуществляются 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.

Вместе с тем, как указывалось выше в наименовании заказа «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений административного здания УФК по Республике Башкортостан» в русскоязычных словах «капитальному» и «ремонту» вместо буквы кириллицы «о» используется буква латиницы «o».

Таким образом, на официальном Интернет-сайте <http://www.zakupki.gov.ru> размещена информация о проведении аукциона с нарушением требований законодательства Российской

ской Федерации о размещении заказов, выразившемся в использовании буквы латинского алфавита в русскоязычном слове.

Учитывая изложенное, информация о проведении торгов не размещена заказчиком в должном виде.

Указанные действия заказчика не позволяют участникам размещения заказа осуществлять поиск на официальном сайте, используя при вводе в поисковой системе наименования торгов только русские буквы, и влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Довод заявителя о допущенной технической ошибке при размещении информации о проведении торгов на официальном сайте не может быть принят во внимание, поскольку не опровергает факта нарушения ч.6 ст.16, ч.1 ст.41, ч.1 ст.45 Закона о размещении заказов а также п.13 Постановления Правительства Российской Федерации от 10.03.2007 г. № 147, поскольку указанная «техническая ошибка» повлекла ограничение количества участников размещения заказа, т.е. является существенным нарушением при размещении извещения.

Из текста представленного заявителем заявления следует, что последний признает допущение им ввода и использования букв «латиницы» при наборе слов «кириллицей», при этом заявитель имел возможность сначала набрать нужное сочетание слов в MS Word для проверки правильности их написания и набора, а потом либо скопировать уже набранные слова, либо корректно их напечатать в соответствующем поле на официальном Интернет-сайте <http://www.zakupki.gov.ru> без перехода в латинский регистр, поскольку русская и латинская раскладки клавиатуры между собой не совмещены и различны по клавишам.

Ответчик указывает на то, что мониторинг Интернет-сайте <http://www.zakupki.gov.ru> и последующие проверки государственных и муниципальных заказчиков на предмет установления фактов использования при размещении информации на официальном сайте о размещаемых заказах латинских букв вместо русских была инициирован во исполнение Поручения Президента РФ от 07.07.2009 г. №А8-2609-5, поскольку подобные нарушения со стороны заказчиков приобрели системный характер.

Указанные действия государственных и муниципальных заказчиков приводят к тому, что потенциальные участники размещения заказа не могут на официальном сайте найти информацию о торгах используя при вводе наименования торга только русские буквы.

Фактически, такие действия означают непроведение торгов, поскольку государственные или муниципальные контракты заключаются с единственным поставщиком, зачастую

заранее определенным должностными лицами заказчика, специализированной организации.

Суд также учитывает и довод заявителя о том, что в ходе проведения открытого аукциона участвовали шесть организаций, однако не принимает данный факт как обстоятельство, исключающее нарушение положений ч.6 ст.16, ч.1 ст.41, ч.1 ст.45 Закона о размещении заказов а также п.13 Постановления Правительства Российской Федерации от 10.03.2007 г. № 147.

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, заявителем не представлено 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 Инспекции ФАС России от 17.07.2009 г. (от 22.07.2009 г. №17/24048) по делу № П-183/09 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.

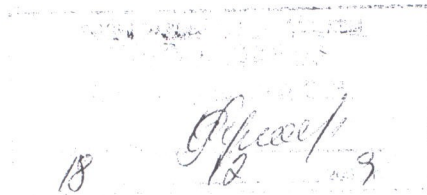
На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 167-170, 176, 180, 181, 197-201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении требований Управления Федерального казначейства по Республике Башкортостан о признании незаконным решения Федеральной антимонопольной службы от 22.07.2009 г. № 17/24048 в части признания в действиях УФК по Республике Башкортостан нарушения части 1 статьи 1, части 6 статьи 16, части 1 статьи 33 Закона о размещении заказов и пункта 13 Постановления отказать.

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

A rectangular stamp containing a handwritten signature and the date "18.12.09". The signature appears to be "О.В. Лукашова".

О.В.Лукашова