



ОДИННАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
443070, г. Самара, ул. Аэродромная, 11А, тел. 273-36-45
www.11aas.arbitr.ru, e-mail: info@11aas.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

апелляционной инстанции по проверке законности и
 обоснованности решения арбитражного суда,
 не вступившего в законную силу

07 июля 2009 года
 г. Самара

Дело № А65-1097/2009

Резолютивная часть постановления объявлена 06 июля 2009 года.

Постановление в полном объеме изготовлено 07 июля 2009 года.

Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего судьи Филипповой Е.Г., судей Захаровой Е.И., Поповой Е.Г.,
 при ведении протокола судебного заседания Смирновой Е.А., с участием:
 от Управления государственных закупок Республики Татарстан – представитель не явился, извещено,
 от Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан – представителя Муртазиной Л.Ш., доверенность от 03 июля 2009 года,
 от третьих лиц: ООО «КАН-Автоваз» - представитель не явился, извещено,
 от ООО «Кайрос» - представитель не явился, извещено,
 от ООО «Явара-Холдинг» - представитель не явился, извещено,
 индивидуальный предприниматель Сивкова С.М. - не явилась, извещена,
 от ООО «Акос-Горки» - представитель не явился, извещено,
 от ООО «ТЦ ГазАвтоТехОбслуживание» - представитель не явился, извещено,
 от министерства образования и науки Республики Татарстан – представитель не явился, извещено,
 от министерства внутренних дел Республики Татарстан – представитель не явился, извещено,
 от министерства по делам молодежи, спорту и туризму Республики Татарстан – представитель не явился, извещено,
 от министерства по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям Республики Татарстан – представитель не явился, извещено,
 от главного архивного управления при кабинете министров Республики Татарстан – представитель не явился, извещено,
 от управления по охране и использованию объектов животного мира Республики Татарстан – представитель не явился, извещено,
 от государственной жилищной инспекции Республики Татарстан - представитель не явился, извещена,

рассмотрев в открытом судебном заседании 06 июля 2009 года апелляционную жалобу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан на решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 30 апреля 2009 года по делу № А65-1097/2009, судья Хамитов З.Н., принятое по заявлению управления государственных закупок Республики Татарстан, г.Казань, к управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, г.Казань, третьи лица: ООО «КАН-Автоваз», г.Казань, поставщики: ООО «Кайрос», г.Казань, ООО «Явара-Холдинг», Республика Та-

Входной № 2045
 « 13 » 07 2009 г.

Прошито, пронумеровано 4 л.
 Помощник судьи Злобина Т.В.

тарстан, г.Набережные Челны, индивидуальный предприниматель Сивкова С.М., г.Казань, ООО «Акос-Горки», г.Казань, ООО «ТЦ ГазАвтоТехОбслуживание», г.Казань, заказчики: министерство образования и науки Республики Татарстан, г.Казань, министерство внутренних дел Республики Татарстан, г.Казань, министерство по делам молодежи, спорту и туризму Республики Татарстан, г.Казань, министерство по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям Республики Татарстан, г.Казань, главное архивное управление при кабинете министров Республики Татарстан, г.Казань, управление по охране и использованию объектов животного мира Республики Татарстан, г.Казань, государственная жилищная инспекция Республики Татарстан, г.Казань,

о признании незаконными решения от 17 декабря 2008 года № 244-гз/2008 и предписания от 17 декабря 2008 года,

УСТАНОВИЛ:

Уполномоченный орган – Управление государственных закупок Республики Татарстан (далее – Управление государственных закупок Республики Татарстан, заявитель) обратилось в Арбитражный суд Республики Татарстан с заявлением признания незаконными решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – УФАС по Республике Татарстан, антимонопольный орган) от 17 декабря 2008 года № 244-гз/2008 о нарушении законодательства РФ о размещении заказа и предписания от 17 декабря 2008 года об устранении нарушений законодательства РФ о размещении заказов.

Решением суда от 30 апреля 2009 года заявление Управления государственных закупок Республики Татарстан удовлетворено, оспариваемые решение от 17 декабря 2008 года по делу № 244-гз/2008 о нарушении законодательства РФ о размещении заказа и предписание от 17 декабря 2008 года об устранении нарушений законодательства РФ о размещении заказов признаны незаконными.

В апелляционной жалобе УФАС по Республике Татарстан просит решение суда отменить, принять по делу новый судебный акт, удовлетворить заявленные требования ссылаясь на то, что оспариваемые решение и предписания не противоречат требованиям законодательства о размещении заказов.

Дело рассмотрено в соответствии с требованиями ст.156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в отсутствие представителей заявителя и третьих лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства.

В судебном заседании представитель УФАС по Республике Татарстан поддержал доводы апелляционной жалобы, просил решение суда отменить, принять по делу новый судебный акт об отказе в удовлетворении заявления Управления государственных закупок Республики Татарстан.

Проверив материалы дела, заслушав пояснения представителя УФАС по Республике Татарстан, арбитражный апелляционный суд не находит оснований для отмены или изменения обжалуемого судебного акта.

Как следует из материалов дела, по результатам проверки 17 декабря 2008 год УФАС по Республике Татарстан вынесло решение по делу № 244-гз/2008 о нарушении законодательства РФ о размещении заказов, которым жалоба генерального директора ООО «КАН-АвтоВАЗ» А.Н.Колесова на действия Управления государственных закупок Республики Татарстан признана частично обоснованной по факту внесения в документацию об аукционе противоречащих требованиям действующего законодательства положений; Управление государственных закупок Республики Татарстан признано нарушившим требования п.1 ч.4 ст.34 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94; государственному заказчику-Управлению государственных закупок Республики Татарстан выдан предписание об устранении выявленных нарушений законодательства РФ о размещении заказов. предписание об устранении нарушений законодательства РФ о размещении заказов было вынесено 17 декабря 2008 года. Указанным предписанием УФАС по Республи

Татарстан обязало Управление государственных закупок Республики Татарстан устранить выявленные комиссией УФАС по Республике Татарстан по контролю в сфере размещения заказа нарушения норм действующего законодательства, допущенные при разработке документации об аукционе на право заключения государственных контрактов на поставку транспортных средств для государственных нужд Республики Татарстан: отменить протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе на право заключения государственного контракта на поставку транспортных средств для государственных нужд Республики Татарстан от 02 декабря 2008 года № 246/1; отменить протокол вышеуказанного открытого аукциона от 02 декабря 2008 года № 246/2; внести изменения в документацию по вышеуказанному аукциону в соответствии с требованиями норм действующего законодательства; продлить время подачи заявок на участие в открытом аукционе на право заключения государственных контрактов на поставку транспортных средств для государственных нужд Республики Татарстан на срок не менее 15 дней со дня внесения изменений в документацию.

Антимонопольный орган, отклонив жалобу генерального директора ООО «КАН-АвтоВАЗ», вместе с тем указал, что раздел 1.12 «Документации об аукционе на право заключения государственных контрактов на поставку транспортных средств для государственных нужд Республики Татарстан» содержит в себе нарушения ч.2.1 ст.10 и п.1 ч.4 ст.34 Федерального закона № 94-ФЗ, допущенные при проведении аукциона.

По мнению антимонопольного органа, «документация об аукционе, помимо прочего, должна содержать сведения, предусмотренные в соответствии с ч.2, 3 ст.3 настоящего закона, то есть с предоставлением всех предусмотренных указанной статьей документов, содержит положение, согласно которому предоставление полного пакета документов в составе заявки предусмотрено лишь для одного лота. В случае подачи участником размещения заявок по нескольким лотам, в составе заявки подаются заполненная форма заявки и предложения о функциональных и качественных характеристиках (потребительских свойствах) товара. А поскольку в соответствии с частью 1 вышеуказанной статьи закона, заявка на участие в аукционе подается участником размещения заказа в срок и по форме установленные документацией об аукционе, то государственный заказчик, закладывая в аукционную документацию указанное положение, вовлекает участника размещения заказа при подаче заявок на участие в аукционе к нарушению требований ч. 2 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ. Кроме того, вышеуказанное положение аукционной документации противоречит и ч.2.1 ст.10 Федерального закона № 94-ФЗ, в соответствии с которой в аукционной документации в отношении каждого лота отдельно указываются предмет начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров выполнения работ или оказания услуг, при этом участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе (конкурсе) в отношении определенного лота».

Как следует из документации об аукционе, заявка на участие в открытом аукционе, которую представляет участник размещения заказа в соответствии с указанной документацией об аукционе, должна содержать следующие документы и сведения: 1) для юридических лиц - фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, месте нахождения, почтовый адрес; для физических лиц - фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства, номер контактного телефона; 2) сведения и документы об участнике размещения заказа, подавшем такую заявку: для юридических лиц - полученная не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенная копия такой выписки; для индивидуальных предпринимателей - полученная не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенная копия такой выписки; для физических лиц - копии документов, удостоверяющих личность, ИНН; 3) документ, подтверждающий полномочия лица на

осуществление действий от имени участника размещения заказа; 4) предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах качественных характеристиках товара.

Согласно инструкции по заполнению заявки заявка на участие в открытом аукционе может быть подана в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа. Заявка, поданная в форме электронного документа, должна быть подписана в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации, в том числе Федеральным законом от 10 января 2002 года № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи». Участник размещения заказа вправе подать только одну заявку в отношении каждого предмета аукциона (лота). Участник размещения заказа обязан подавать отдельные заявки в отношении каждого предмета аукциона (лота). В случае подачи заявок на участие в аукционе в отношении нескольких лотов одним участником размещения заказа, такие заявки подаются в следующем порядке: участник размещения заказа представляет заявку на участие в открытом аукционе на один лот, содержащую полный пакет документов, согласно пунктам 1, 2, 3, 4 настоящего раздела. При этом документы прошиваются, пронумеровываются и скрепляются печатью. На все последующие лоты участник размещения заказа подает заявку, содержащую документы согласно пунктам 1, 4 настоящего раздела. При этом документы прошиваются, пронумеровываются и скрепляются печатью.

В силу ч.2.1 ст.10 Федерального закона № 94-ФЗ при размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации, документации об аукционе отдельно указывается предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия выполнения работ. Участник размещения заказа подает заявку на участие в конкурсе или аукционе в отношении определенного лота. В отношении каждого лота заключается отдельный государственный или муниципальный контракт.

Согласно п.1 ч.4 ст.34 и ч.2 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ заявка на участие в аукционе 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), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона; б) полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона выписку из Единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридического лица), полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона выписку из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуального предпринимателя), копии документов, удостоверяющих личность (для иного физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица), полученные не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса; в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника размещения заказа без доверенности (руководитель)).

В случае, если от имени участника размещения заказа действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени участника размещения заказа, заверенную печатью участника размещения заказа

(для юридических лиц) и подписанную руководителем участника размещения заказа или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем участника размещения заказа, заявка на участие в конкурсе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица; г) копии учредительных документов участника размещения заказа (для юридических лиц); д) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника размещения заказа поставка товаров, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой; 2) сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг; в случаях, предусмотренных документацией об аукционе, 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. При этом не допускается требовать предоставления указанных документов в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации такие документы передаются вместе с товаром; 3) документы, подтверждающие соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в аукционе, или копии таких документов: а) документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, в случае, если в документации об аукционе содержится указание на требование обеспечения такой заявки (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, или копию такого поручения); б) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному п.1 ч.1 ст.11 Федерального закона № 94-ФЗ, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом аукциона; в) документы, подтверждающие соответствие участника размещения заказа требованию, установленному в соответствии с п.1 ч.2 ст.11 Федерального закона № 94-ФЗ, в случае, если такое требование установлено заказчиком, уполномоченным органом; г) копии документов, подтверждающие соответствие участника размещения заказа требованию, установленному в соответствии с ч.3 ст.11 настоящего Федерального закона, в случае, если такое требование установлено Правительством Российской Федерации; д) копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, копия акта приемки объекта капитального строительства, за исключением случая, если застройщик являлся лицом, осуществляющим строительство, - в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование, предусмотренное ч.2.1 ст.11 Федерального закона № 94-ФЗ.

Таким образом, из содержания ч.2.1 ст.10 Федерального закона № 94-ФЗ следует, что в конкурсной документации должны содержаться отдельные сведения в отношении каждого из лотов. Однако данная норма не содержит прямого указания о том, чтобы заявка по каждому из лотов была оформлена отдельным пакетом документов, в связи с чем суд первой инстанции обоснованно не усмотрел в указанном разделе 1.12 «Документации» нарушений требований закона, в связи с чем признал оспариваемое решение незаконным.

Учитывая несоответствие законодательству вышеозначенного решения антимонопольного органа, суд первой инстанции сделал правомерный вывод о незаконности выданного на его основании предписания УФАС по Республике Татарстан.

Кроме того, суд первой инстанции исходил из того, что пункт 1 предписания не может быть исполнен заявителем в связи с тем, что если нарушение, по мнению антимонопольного органа, имело место, то оно носит однократный характер (при составлении документации об аукционе), не является длящимся и соответственно не может быть прекращено после получения предписания.

Отмена протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в соответствии с п.2 предписания также не подлежит исполнению, так как протокол является документом, фиксирующим произошедшее событие в соответствии с ч.3 ст.36 Федерального закона № 94-ФЗ.

Пункты 3-4 предписания не соответствуют Федеральному закону № 94-ФЗ, так как дата окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе более ранняя, чем дата предписания, а в соответствии с ч.3.1 ст.33 указанного закона заказчик вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении открытого аукциона не позднее чем за пять дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе. Аналогичные требования установлены ч.9 ст.34 данного закона к внесению изменений в документацию об аукционе.

Довод антимонопольного органа о том, что его решение и предписание являются основанием для изменения даты окончания подачи заявок, не основан на законе, поскольку Федеральным законом № 94-ФЗ таких полномочий по изменению (определению) сроков даты окончания подачи заявок антимонопольному органу не предоставлено. Требования, изложенные в предписании, должны соответствовать положениям законодательства, устанавливающим компетенцию антимонопольного органа в указанной сфере.

Кроме того, Федеральным законом № 94-ФЗ не предусмотрено право уполномоченного органа на признание недействительным размещения заказа. Заявление о признании размещения заказа недействительным в соответствии с ч.5 ст.10, ч.6 ст.12, п. 5 ч.8 и п.5 ч.10 ст.17 Федерального закона № 94-ФЗ может быть подано в суд или в арбитражный суд в порядке, установленном законом.

Вынесение оспариваемого предписания после проведения аукциона фактически означает предложение уполномоченного органа провести аукцион заново, что не может быть исполнено без признания в установленном порядке недействительным проведенного размещения заказа.

Ссылки антимонопольного органа о том, что на момент рассмотрения жалобы государственные контракты заказчиками не были заключены, не подтверждены доказательствами, поскольку предписание датировано 17 декабря 2008 года, направлено в адрес Управления государственных закупок Республики Татарстан 22 декабря 2008 года за исх. № ИК-04-2/10947, получено адресатом 26 декабря 2008 года, а государственные контракты были заключены в период с 13 декабря по 24 декабря 2008 года.

Антимонопольный орган также не доказал, что в результате действий заказчика были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа, тогда п.1 ч.9 ст.17 Федерального закона № 94-ФЗ предусматривает полномочие антимонопольных органов выдать предписание заказчику, в результате действий которого были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа.

Согласно ч.1 ст.198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительным ненормативного правового акта государственных органов, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт не соответствует закону или иному нормативному правовому акту и нарушает их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагает на них какие-либо обязанности, создает иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В силу ст.65, п.5 ст.200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении указанных дел обязанность доказывания соответствия оспари-

ваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение.

Арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт государственных органов не соответствует закону или иному нормативному правовому акту и нарушает права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным (часть 2 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса).

С учетом изложенного суд первой инстанции на законных основаниях признал оспариваемые решение и предписание антимонопольного органа незаконными.

Доводы, приведенные в апелляционной жалобе, являлись предметом рассмотрения в суде первой инстанции, им дана правильная оценка судом первой инстанции. Указанные доводы не опровергают обстоятельств, установленных судом первой инстанции при рассмотрении дела, и не могут поставить под сомнение правильность применения судом первой инстанции норм материального и процессуального права.

Ссылки антимонопольного органа на письмо Минэкономразвития России от 15 октября 2008 года № Д05-4423 не принимаются, поскольку данный документ не является обязательным к исполнению, не обладая признаками нормативного правового акта.

На основании изложенного решение суда от 30 апреля 2009 года следует оставить без изменения, а апелляционную жалобу антимонопольного органа - без удовлетворения.

Расходы по уплате государственной пошлины за рассмотрение апелляционной жалобы согласно статье 110 АПК РФ относятся на УФАС по Республике Татарстан, однако взысканию не подлежат в связи с освобождением государственных органов, от её уплаты на основании подпункта 1.1 пункта 1 статьи 333.37 Налогового кодекса Российской Федерации (введен Федеральным законом от 25 декабря 2008 года № 281-ФЗ).

Руководствуясь статьями 269-271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 30 апреля 2009 года по делу № А65-1097/2009 оставить без изменения, апелляционную жалобу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в двухмесячный срок в Федеральный арбитражный суд Поволжского округа.

Председательствующий

Е.Г.Филиппова

Судьи

Е.И.Захарова

Е.Г.Попова

