



**ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД
ПОВОЛЖСКОГО ОКРУГА**

420066, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Правосудия, д. 2, тел. (843) 235-21-61
<http://faspo.arbitr.ru> e-mail: info@faspo.arbitr.ru

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
арбитражного суда кассационной инстанции**

г. Казань

Дело № А65-26693/20088

11 августа 2009 года

Резолютивная часть постановления объявлена 04.08.2009.

Полный текст постановления изготовлен 11.08.2009.

Федеральный арбитражный суд Поволжского округа в составе:

председательствующего судьи Сагадеева Р.Р.,

судей Мосунова С.В., Закировой И.Ш.,

при участии представителей:

заявителя – Гайнуллиной А.З. (доверенность от 11.01.2009 № 02/09),

Даниловой К.Н. (доверенность от 12.03.2009 № 09/09),

ответчика – Каримовой З.Р. (доверенность от 18.02.2009 № АГ-04/1101),

в отсутствие:

заинтересованных лиц – извещены, не явились,

рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу

Управления государственных закупок Республики Татарстан, г. Казань.

на постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда

от 02.06.2009 (председательствующий Юдкин А.А., судьи Попова Е.Г.,

Семушкин В.С.)

УПРАВЛЕНИЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗАКУПОК РЕСПУБЛИКИ ТАТАРСТАН	
Входящий №	2249
« 14 » 08	2009 г.

54

по делу №А65-26693/2008

по заявлению Управления государственных закупок Республики Татарстан, г. Казань к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, г. Казань, о признании незаконным решения от 21.11.2008 № 215Гз/2008, с участием третьих лиц: открытого акционерного общества «АйСиЭл-КПО ВС», г. Казань, общества с ограниченной ответственностью «Форт Диалог», г. Казань, общества с ограниченной ответственностью «ИРОБ», г. Казань, общества с ограниченной ответственностью «Интел-Медиа», г. Казань, закрытого акционерного общества «Абак-Центр», г. Казань,

УСТАНОВИЛ:

Управление государственных закупок Республики Татарстан (далее - Управление, заявитель) обратилось в Арбитражный суд Республики Татарстан с заявлением о признании незаконным решения от 21.11.2008 № 215Гз/2008 Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - УФАС по Республике Татарстан, ответчик) и предписания от 21.11.2008.

К участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены открытое акционерное общество «АйСиЭл-КПО ВС» (далее – ОАО «АйСиЭл-КПО ВС»), общество с ограниченной ответственностью «Форт Диалог» (далее – ООО «Форт Диалог»), общество с ограниченной ответственностью «ИРОБ» (далее – ООО «ИРОБ»), общество с ограниченной ответственностью «Интел-Медиа» (далее – ООО «Интел-Медиа»), закрытое акционерное общество «Абак-Центр» (далее – ЗАО «Абак-Центр»).

Решением Арбитражного суда Республики Татарстан от 17.03.2009 (при изготовлении решения 17.03.2009 допущена очевидная опечатка - вместо даты решения Арбитражного суда Республики Татарстан 17.03.2009 ошибочно указана дата 17.03.2008) заявленные требования удовлетворены. Решение и

предписание УФАС по Республике Татарстан от 21.11.2008 по делу № 215Гз/2008 признаны незаконными.

Ответчик подал жалобу на решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 17.03.2009 по делу № А65-26693/2008 в Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд. Постановлением апелляционной инстанции от 02.06.2009 по делу № А65-26693/2008 решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 17.03.2009 отменено, в удовлетворении заявления о признании незаконными решения от 21.11.2008 № 215Гз/2008 и предписания от 21.11.2008 ответчика Управлению отказано.

В кассационной жалобе заявитель просит отменить постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.06.2009, полагая, что

судом неправильно применены нормы материального права, выводы суда не соответствуют фактическим обстоятельствам дела и имеющимся доказательствам, и оставить в силе решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 17.03.2009.

В обосновании жалобы заявитель указывает, что вывод ответчика и суда апелляционной инстанции о несоблюдении процедуры регистрации участников аукциона несостоятелен и не находит подтверждения в материалах дела. Кроме того, согласно статье 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 21.07.2005 № 94-ФЗ), для признания торгов недействительными необходима совокупность обстоятельств, в связи с которыми торги могут быть признаны недействительными, а это: нарушение норм закона при проведении торгов и нарушение прав и законных интересов участников размещения заказа.

В отзыве на кассационную жалобу ответчик, считая постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.06.2009 по делу № А65-26693/2008 законным и обоснованным, просит оставить его без изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения.

Третьи лица, будучи надлежаще извещенными о месте и времени судебного заседания, в суд не явились и отзывы на кассационную жалобу не представили. В соответствии с частью 3 статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации суд рассматривает кассационную жалобу без участия представителей не явившихся заинтересованных лиц.

Рассмотрев доводы кассационной жалобы, материалы дела, выслушав представителей сторон, суд кассационной инстанции находит постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.06.2009 по делу № А65-26693/2008 подлежащим отмене.

Как следует из материалов дела, 10.10.2008 на официальном сайте www/agzpt.ru размещено извещение о проведении открытого аукциона № 11.11.08-6560-А на право заключения государственного контракта на поставку оргтехники для государственных нужд Республики Татарстан, включающий в себя 10 лотов, уполномоченный орган - Управление государственных закупок Республики Татарстан.

К процедуре аукциона аукционной комиссией Управления допущены по лоту № 3 - закрытое акционерное общество «ФОРД ДИАЛОГ» (далее – ЗАО «ФОРД ДИАЛОГ»), закрытое акционерное общество «Татинком-Компьютерс» (далее - ЗАО «Татинком-Компьютерс»), общество с ограниченной ответственностью «Ремик»; по лоту № 5 – ОАО «Ай-си-Эль-КПО ВС» и ЗАО «ФОРД ДИАЛОГ»; по лоту № 6 - ЗАО «ФОРД ДИАЛОГ» и ЗАО «Абак-Центр»; по лоту № 7 – ООО «ИРОБ» и ООО «Интел-медиа»; по лоту № 10 – ЗАО «Абак-Центр» и ЗАО «ФОРД ДИАЛОГ». Открытый аукцион по указанным лотам проведен 11.11.2008, по результатам которого победителями по лоту № 3 явилось ЗАО «Татинком-Компьютерс», по лоту № 5 – ОАО «АйСиЭл-КПО ВС», по лоту № 6 – ЗАО «Абак-Центр», по лоту № 10 – ЗАО «Абак-Центр».

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 10.11.2008 № 185/1 и протокола открытого аукциона

от 11.11.2008 № 185/2, по лотам № 1, 2, 4, 8, 9 аукцион признан несостоявшимся.

ООО «ИРОБ» обратилось с жалобой в УФАС по Республике Татарстан на действия аукционной комиссии Управления, ссылаясь на нарушение требований закона при проведении открытого аукциона.

По результатам рассмотрения жалобы и проведенной внеплановой проверки УФАС по Республике Татарстан приняло решение от 21.11.2008 по делу № 215гз/2008, которым жалоба ООО «ИРОБ» признана необоснованной.

Вместе с тем, антимонопольным органом в данном решении указано на нарушение аукционной комиссией Управления пункта 1 части 5.2 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ, выразившееся в одновременной регистрации всех участников аукциона по всем лотам перед началом аукциона, включающего в себя 10 лотов.

На основании вышеуказанного решения Управлению и конкурсной комиссией Управления выдано предписание от 21.12.2008 об отмене протокола открытого аукциона от 11.11.2008 № 185/2 по лотам № 5, 6, 7, 10 и проведении процедуры открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку оргтехники для государственных нужд по лотам № 5, 6, 7, 10 повторно.

Во исполнение предписания УФАС по Республике Татарстан единая комиссия Управления вынесла решение от 26.11.2008 № 185/3 об отмене результатов проведенного аукциона, отраженного в протоколе от 11.11.2008 № 185/2 и назначении повторного открытого аукциона на 27.11.2008 по лотам № 5, 6, 7, 10.

По результатам повторного открытого аукциона права на заключение государственных контрактов (аналогично результатам аукциона от 11.11.2008) получены по лоту № 5 – ОАО «АйСиЭл-КПО ВС», № 6 – ЗАО «Абак-Центр», № 10 – ЗАО «Абак-Центр» и по не состоявшемуся аукциону по результатам 11.11.2008 лоту № 7 право на заключение государственного контракта

получено ООО «ИРОБ», что подтверждается протоколом от 27.11.2008 № 185/4.

Не согласившись с решением и предписанием УФАС по Республике Татарстан, Управление обратилось в арбитражный суд с соответствующим заявлением.

Удовлетворяя заявленные требования, суд первой инстанции исходил из того, что Управлением при проведении аукциона не было допущено нарушений законодательства, а также Федеральный закон от 21.07.2005 № 94-ФЗ не предоставляет уполномоченному органу по контролю право отменять протокол аукциона.

По мнению апелляционной инстанции, в ходе внеплановой проверки УФАС по Республике Татарстан, проведённой по жалобе ООО «ИРОБ», установлен факт нарушения аукционной комиссией Управления пункта 1 части 5.2 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ, выразившийся в том, что при проведении аукциона по нескольким лотам, аукционной комиссией была проведена одновременная регистрация всех участников аукциона по всем лотам перед началом аукциона. УФАС по Республике Татарстан, учитывая, что на момент вынесения спорного предписания государственный контракт не был размещен (заключен) и исходя из предоставленных ему указанным законом полномочий, правильно выбрал метод контроля за соблюдением законодательства о размещении заказов в виде вынесения соответствующего предписания.

Согласно пункту 9 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ о размещении заказов при выявлении в результате проведения плановый и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа или специализированной организации либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии нарушений, указанными в части 1 данной статьи лицами законодательства Российской Федерации о размещении заказов уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов

федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации или орган местного самоуправления вправе выдать заказчику, уполномоченному органу, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, в результате действий (бездействия) которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа, обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании торгов.

Однако антимонопольным органом не представлены доказательства нарушения прав и законных интересов кого-либо из участников размещения данного заказа. Жалоба же ООО «ИРОБ», послужившая основанием для проведения внеплановой проверки УФАС по Республике Татарстан, признана необоснованной самим антимонопольным органом по результатам проверки. Жалоб от иных участников размещения данного заказа в УФАС по Республике Татарстан не поступало.

По мнению участников аукциона ОАО «АйСиЭл-КПО ВС» и ЗАО «Абак-центр», направивших отзывы на заявление Управления в суд первой инстанции, процедура регистрации участников аукциона не была нарушена и не повлекла нарушения прав участников аукциона. Остальные участники аукциона, надлежаще извещенные судами первой, апелляционной и кассационной инстанций о времени и месте судебных заседаний, своих отзывов ни в одну судебную инстанцию не представили и представителей для участия в судебных заседаниях не направили. Данный факт суд кассационной инстанции расценивает как отсутствие желания участников аукциона оспаривать проведение и результаты аукциона. Следовательно, у суда нет оснований считать нарушенными права или законные интересы кого-либо из участников данного аукциона.

Не представлено УФАС по Республике Татарстан также доказательств создания каких-либо преимуществ для победителей аукциона.

Не установлено ни УФАС по Республике Татарстан, ни судами первой и апелляционной инстанций и нарушений положений статьи 17 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», содержащей основания для признания торгов недействительными.

Вывод суда апелляционной инстанции о том, что нарушение правил проведения торгов является достаточным основанием для отмены протоколов и повторного проведения процедуры, то есть фактически признания торгов недействительными, не соответствует закону, поскольку, учитывая указанные выше положения статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ, для признания торгов недействительными необходима совокупность обстоятельств, в связи с которыми торги могут быть признаны недействительными, а это: нарушение норм закона при проведении торгов и нарушение прав и законных интересов участников размещения заказа.

Кроме того, согласно статье 5 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ под размещением заказов на поставки товаров для государственных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном указанным законом, действия уполномоченного органа по определению поставщиков в целях заключения с ними государственных контрактов на поставки товаров для государственных нужд.

В соответствии с частью 5 статьи 10 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ нарушение предусмотренных указанным законом положений о размещении заказа является основанием для признания судом, арбитражным судом недействительным размещения заказа по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органа местного самоуправления.

Ввиду того, что Федеральный закон от 21.07.2005 № 94-ФЗ не предусматривает право органов, осуществляющих контроль в сфере госзаказа, на признание недействительным размещения заказа, заявление о признании

размещения заказа недействительным могло быть подано ответчиком в суд в порядке, установленном законом, чего им сделано не было.

При таких обстоятельствах УФАС по Республике Татарстан необоснованно выдало Управлению и конкурсной комиссии Управления предписание от 21.12.2008 об отмене протокола открытого аукциона от 11.11.2008 № 185/2 по лотам № 5, 6, 7, 10 и проведении процедуры открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку оргтехники для государственных нужд по лотам № 5, 6, 7, 10 повторно.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 5 части 1 статьи 287, статьей 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Поволжского округа

ПОСТАНОВИЛ:

постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.06.2009 по делу № А65-26693/2008 отменить.

Кассационную жалобу удовлетворить.

Решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 17.03.2009 по делу № А65-26693/2008 оставить в силе.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий судья

Р.Р. Сагадеев

Судьи

С.В. Мосунов

И.Ш. Закирова

