

АРБИТРАЖНЫЙ СУД Г. МОСКВЫ

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

от 10 декабря 2020 г. по делу N А40-171896/20-2-852

Резолютивная часть решения объявлена 03 декабря 2020 года.

Решение в полном объеме изготовлено 10 декабря 2020 года.

Арбитражный суд г. Москвы в составе:

судьи Махлаевой Т.И.

при ведении протокола секретарем судебного заседания Халиловой К.Б.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ГУ - Отделение ПФР по г. Москве и Московской области

к ответчику: ФАС РОССИИ

третьи лица: 1) ООО "СпецРемСтрой" 2) АО "АГЗ РТ" 3) УФАС ПО МОСКВЕ

о признании незаконными решение и предписание N 20/44/99/ПЗЗ от 04.09.20.

при участии:

От заявителя: Аверина Ю.С. (паспорт, диплом, дов. От 17.01.18 г.)

Левальд О.В. (паспорт, диплом, дов. От 26.08.20 г.)

От ответчика: Бомбырь Д.С. (удост., диплом, дов.)

От третьих лиц: 1) Васильев С.А. (паспорт, решение)

2) 3) не явились, извещены

установил:

Определением Арбитражного суда города Москвы от 27 октября 2020 года дела N А40-

171896/20-2-852 и N А40-189641/20-147-1350 объединены в одно производство для совместного рассмотрения с присвоением основного номера N А40-171896/20-2-852.

ГУ - Отделение ПФР по г. Москве и Московской области обратилось в Арбитражный суд города Москвы с требованиями: признать незаконным решение Федеральной антимонопольной службы России по делу N 20/44/99/ПЗЗ от 04.09.2020 "О результатах внеплановой проверки" и отменить предписание по делу N 20/44/99/ПЗЗ от 04.09.2020 "О нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок"; признать незаконным решение Федеральной антимонопольной службы России по делу N 20/44/99/ПЗ6 от 23.09.2020 "О результатах внеплановой проверки" и отменить предписание по делу N 20/44/99/ПЗ6 от 23.09.2020 "О нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок"

Ответчик и третье лицо ООО "СпецРемСтрой" возражает против удовлетворения заявленных требований.

Третьи лица АО "АГЗ РТ" и УФАС ПО МОСКВЕ в судебное заседание не явились. В материалах дела имеются доказательства надлежащего извещения указанных лиц о времени и месте рассмотрения дела.

Рассмотрев материалы дела, выслушав объяснения представителя заявителя, изучив и оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимной связи, арбитражный суд приходит к выводу о том, что заявленные требования не обоснованы 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.

Согласно ст. 65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующий орган или должностное лицо.

Как установлено судом, 10 августа 2020 г. Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по г. Москве и Московской области (далее - Заявитель) разместило извещение и документацию (далее - документация) о проведении электронного аукциона по определению Генподрядчика на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту административного здания (реестровый номер извещения

0273100000620000028) (далее - аукцион).

ООО "СпецРемСтрой" подало заявку на указанный аукцион (номер заявки 105905). Аукцион состоялся 18.08.2020 г., ООО "СпецРемСтрой" сделало наименьшее предложение по цене из всех участников аукциона (345 800 200,71 руб.).

24.08.2020 г. Заявитель разместил протокол подведения итогов электронного аукциона, согласно которому ООО "СпецРемСтрой" было признано несоответствующим п. 3 ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе в связи с тем, что акты приемки работ в сумме 197 987 419,73 руб. якобы не подтверждают исполнение контракта ценой в 210 273 204,59 руб., а также в связи с тем, что согласно сведениям, размещенным в ЕИС, данный контракт находится в статусе "Исполнение".

По мнению ООО "СпецРемСтрой", комиссией Заявителя неправомерно принято решение о несоответствии заявки дополнительным требованиям к участникам, установленным документацией об Аукционе и Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе), а также действия комиссии Заявителя грубо нарушают действующее законодательство.

В соответствии с частью 2 статьи 69 Закона о контрактной системе аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 69 Закона о контрактной системе. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке.

В соответствии с частью 6 статьи 69 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены частью 11 статьи 24.1, частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе;

3) предусмотренном нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 7 статьи 69 Закона о контрактной системе принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 статьи 69 Закона о контрактной системе, не допускается.

Документацией о закупке установлены дополнительные требования к участникам Аукциона в соответствии с пунктом 2(4) Приложения N 1 Постановления Правительства от 04.02.2015 N 99: Наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта) либо одного контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" на выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта). При этом стоимость такого одного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, что соответствует 80 888 935,86 руб.

При этом в документации в соответствии с п. 2.4 Постановления N 99 установлен исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом аукциона:

- копия исполненного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта) либо копия контракта (договора), сведения о котором содержатся в реестре контрактов, заключенных заказчиками в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", или в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки в соответствии с Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", на выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта);

- копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете", и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

- копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности). Указанный документ должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

ООО "СпецРемСтрой" при аккредитации на ЭТП Газпромбанк (<https://etpgrp.ru/>) представило следующие документы, которые поступили на рассмотрение аукционной комиссии Истца:

- Договор подряда N 0373100013417000405-0033177-01 от 24 мая 2018 года со всеми приложениями и дополнительными соглашениями на общую сумму 210 273 204,59 руб.

- акты выполненных работ по форме КС-2 и справки о стоимости выполненных работ и затрат содержащие все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете" на общую сумму 197 987 419,73 руб., которая превышает 20% от начальной (максимальной) цены контракта (80 888 935,86 руб.);

- заключение органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов (далее ЗОС), подтверждающее результат работ в соответствии с ст. 110.2 Закона о контрактной системе;

- акт ввода объекта в эксплуатацию от 23.04.2020 г., подтверждающий выполнение строительства, реконструкции объекта капитального строительства в полном объеме в соответствии со ст. 55 Градостроительного кодекса РФ.

Согласно Постановлению Правительства N 99 не требуется предоставление каких-либо иных документов и сведений, подтверждающих соответствие участника закупки дополнительным требованиям, а также нахождение контракта в БИС в стадии исполнения не является поводом для признания участника несоответствующим требованиям п. 3 ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе.

04.09.2020 г. в результате проведения проверки Комиссией ФАС России было вынесено решение по делу N 077/06/57-14203/2020, в соответствии с которым действия Аукционной комиссии Заявителя были признаны нарушением части 7 статьи 69 Закона о контрактной системе, а Заявителю, Аукционной комиссии Заявителя и Оператору электронной площадки - АО "АГЗ РТ" было выдано предписание об устранении выявленного нарушения Закона о контрактной системе, в соответствии с которым Заявитель должен отменить протокол подведения итогов аукциона, а Аукционная комиссия Заявителя - рассмотреть вторые части заявок с учетом решения по делу. Срок исполнения предписания был установлен до 18.09.2020 г.

По состоянию на 18.09.2020 г., Заявитель к исполнению предписания не приступил, в связи с чем 20.09.2020 г. ООО "СпецРемСтрой" обратилось в ФАС России с жалобой на неисполнение Заявителем Предписания от 04.09.2020 г. по делу N 077/06/57-14203/2020. На заседании комиссии ФАС России, Заявитель пояснил, что обратился в суд с исковым заявлением об оспаривании решения и предписания комиссии ФАС России и принятии обеспечительных мер. Комиссия ФАС России, подчеркнув на заседании, что Заявителю судом отказано в принятии обеспечительных мер, выдала повторное предписание об устранении нарушений, выявленных в ходе рассмотрения дела N 077/06/57-14203/2020.

В результате рассмотрения поданной жалобы и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе), пунктом 3.31 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 (далее - Административный регламент), ФАС России 04.09.2020 вынесено Решение, согласно которому жалоба Общества признана обоснованной, в действиях Аукционной комиссии признаны нарушения части 7 статьи 69 Закона о контрактной системе.

ФАС на основании пункта 5.4 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 N 331 "Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе" и пункта 9.1 Приказа Федеральной антимонопольной службы от 09.04.2007 N 105 "Об утверждении Регламента Федеральной антимонопольной службы" вправе обобщать и анализировать практику применения законодательства Российской Федерации в установленной сфере деятельности, а также разрабатывать рекомендации по применению антимонопольного законодательства.

ФАС России выявив указанные нарушения Закона о контрактной системе, направляет соответствующие решения в территориально орган антимонопольной службы для принятия решений в соответствии с методическими рекомендациями ФАС России.

В соответствии с абзацем 2 пункта 9 части 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 1 октября 2020 N 1576 "Об утверждении Правил осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок и о внесении изменений в Правила ведения реестра жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений и выданных предписаний, представлений" (далее - Постановление Правительства N 1576) установлено что:

"В случае если федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, уполномоченными на осуществление контроля в сфере закупок, по результатам плановых (внеплановых) проверок приняты связанные с одной и той же закупкой акт о результатах проведения плановой проверки и (или) решение по результатам проведения внеплановой проверки и (или) выдано предписание в отношении одних и тех же действий (бездействия) субъектов контроля, выполняются акт о результатах проведения плановой проверки и (или) решение по результатам проведения внеплановой проверки, принятые федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, и (или) предписание, выданное этим федеральным органом исполнительной власти".

Таким образом, Постановление Правительства N 1576 не изменило ранее установленное Законом о контрактной системе требований к вынесению антимонопольным органом актов по результатам проведения жалоб и внеплановых проверок, а устранило возможность иного толкования данных положений и искажения смысла соответствующей нормы.

Заказчику, Уполномоченному органу, Аукционной комиссии, Оператору электронной выдано предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе. Таким образом, при принятии Решения ФАС России выполняла свои функции по контролю в сфере закупок, возложенные на нее законодательством, в рамках своей компетенции и в установленном процессуальном порядке.

Довод Заявителя, о том, что вторая часть заявки Общества не соответствовала требованиям Документации об аукционе противоречит фактическим обстоятельствам и материалам дела.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 24.08.2020 N 123925 (далее - Протокол итогов) заявка Общества признана несоответствующей требованиям документации об Аукционе и Закона о контрактной системе, поскольку акты выполненных работ по представленному Обществом контракту N 0373100013417000405-01 не подтверждают стоимость исполненного контракта, а также не подтверждают, что контракт исполнен в полном объеме.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает, в том числе требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. Кроме того, согласно части 4 статьи 31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования. Указанные дополнительные требования, а также перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки таким требованиям, установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 N 99 "Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям" (далее - Постановление Правительства N 99).

Согласно пункту 2(4) Приложения N 1 к Постановлению Правительства N 99 к участникам закупки на выполнение работ по капитальному ремонту объекта 'капитального строительства (за исключением линейного объекта), если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) для обеспечения федеральных нужд превышает 10 млн. рублей, для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд - 5 млн. рублей, устанавливается требование о наличии за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству,

реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта) либо одного контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", на выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта).

При этом стоимость такого одного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

К документам, подтверждающим соответствие участников закупки дополнительным требованиям, относятся: копия исполненного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта) либо копия контракта (договора), сведения о котором содержатся в реестре контрактов, заключенных заказчиками в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", или в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки в соответствии с Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", на выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта); копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете", и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке; копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности). Указанный документ должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Пунктом 3 информационной карты документации об Аукционе установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с пунктом 2(4) Приложения N 1 Постановления Правительства N 99, предъявляемые к участникам Аукциона, и исчерпывающий перечень документов.

В составе заявке ООО "СпецРемСтрой" представило следующие документы:

- Договор подряда N 0373100013417000405-0033177-01 от 24 мая 2018 года со всеми приложениями и дополнительными соглашениями на общую сумму 210 273 204,59 руб.

- акты выполненных работ по форме КС-2 и справки о стоимости выполненных работ и затрат содержащие все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете" на общую сумму 197 987 419,73 руб., которая превышает 20% от

начальной (максимальной) цены контракта (80 888 935,86 руб.);

- заключение органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов (далее ЗОС), подтверждающее результат работ в соответствии с статьей 110.2 Закона о контрактной системе;

- акт ввода объекта в эксплуатацию от 23.04.2020 подтверждающий выполнение строительства, реконструкции объекта капитального строительства в полном объеме в соответствии со ст. 55 Градостроительного кодекса РФ.

Разница между ценой договора и суммой актов выполненных работ по форме КС-2 в размере 12 285 784,86 руб. составляет стоимость работ по разработке рабочей документации, включенных в стоимость договора, но не являющихся подтверждением опыта по выполнению строительно-монтажных работ, в связи с чем акты по выполнению работ по разработке рабочей документации не были поданы при аккредитации на ЭТП с целью невведения в заблуждение Заказчика при определении суммы, подлежащей к принятию для определения опыта участника в рамках Постановления Правительства N 99. При этом указание на то, что по указанному договору подряда наряду со строительно-монтажными работами также выполняются работы по разработке рабочей документации, содержится в пункте 1.2. договора, в п. 1.10 Приложения 1 к договору "Техническое задание".

Согласно Протоколу итогов, заявка участника с идентификационным номером "106933" (далее - Участник закупки) признана несоответствующей требованиям документации об Аукционе и Закона о контрактной системе, поскольку отсутствуют акты выполненных работ, подтверждающие стоимость исполненного контракта.

На заседании Комиссии установлено, что Участником закупки в качестве подтверждения наличия опыта ранее исполненного контракта (договора) представлена копия договора N 1-07к от 14.10.2007, копия актов приемки законченного строительством объекта на общую сумму 56 499 082 065 рублей, а также копии актов ввода объектов в эксплуатацию.

Представителем ГУ - Отделение ПФР по г. Москве и Московской области на заседании Комиссии не представлено документов и сведений, позволяющих Комиссии прийти к выводу о несоответствии заявки Участника закупки требованиям, установленным Постановлением Правительства N 99.

При указанных обстоятельствах представленные Участником документы в совокупности подтверждали имеющийся успешный опыт в выполнении работ, сопоставимых с работами, выполнение которых является объектом спорной закупки с точки зрения требований, содержащихся в Постановлении Правительства N 99, а у аукционной комиссии Заявителя не имелось правовых оснований для принятия решения о несоответствии второй части заявки Участника требованиям документации об электронном аукционе в связи с непредставлением им

документов, не установленных ни документацией о закупке, ни законодательством о контрактной системе. Подход комиссии заказчика к подтверждению опыта работ Участника является излишне формальным и не соответствует принципам и целям закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, поскольку приводят к ограничению конкуренции, в частности, к необоснованному ограничению числа участников закупок.

На основании изложенного, действия Аукционной комиссии, принявшей решение о несоответствии заявок Заявителя и Участника закупки документации об Аукционе и Закону о контрактной системе, нарушают часть 7 статьи 69 Закона о контрактной системе, что содержит признаки.

Оспариваемое Решение ФАС России не препятствует осуществлению Заявителем предпринимательской и иной экономической деятельности, не возлагает какие-либо незаконные обязанности на Заявителя.

В соответствии с абзацем 1 статьи 13 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) ненормативный акт, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, может быть признан судом недействительным.

В совместном Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.96 N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", в частности, в абзаце втором пункта 1 установлено следующее: "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 РФ он может признать такой акт недействительным".

Следовательно, для признания недействительным обжалуемого Заявителем Решения ФАС России необходимо наличие двух обязательных условий:

- 1) Наличие нарушения прав истца;
- 2) Несоответствие оспариваемого акта закону.

1.1) Права и охраняемые законом интересы Заявителя оспариваемыми Решением и Предписанием не нарушены.

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.

В силу статьи 4 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) за судебной защитой в арбитражный суд может обратиться лицо, чьи законные права и интересы нарушены, а предъявление иска имеет цель восстановления нарушенного права. Согласно статье 65 АПК РФ заявитель должен доказать, в защиту и на восстановление каких прав предъявлены требования о признании недействительным оспариваемого решения.

Обязанность Заявителя доказать нарушение своих прав вытекает из части 1 статьи 4, части 1 статьи 65, части 1 статьи 198 и части 2 статьи 201 АПК РФ.

Вместе с тем, Заявителем не представлено доказательств фактического нарушения их прав.

Кроме того, по результатам проведения закупочной процедуры Заказчиком заключен контракт с Обществом.

При указанных обстоятельствах избранный Заявителем способ защиты не приводит к восстановлению его субъективных прав, а материальный интерес Заявителя к принятому Решению ФАС России носит абстрактный характер, так как отсутствует неопределенность в сфере правовых интересов Заявителя, устранение которой возможно в случае удовлетворения заявленных требований, поскольку из правового смысла части 1 статьи 4 АПК РФ обращение с иском в суд должно иметь своей целью восстановление нарушенных прав.

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.

В соответствии с ст. 110 АПК РФ расходы по госпошлине возлагаются на заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 64, 65, 75, 167 - 170, 176, 180, 181, 197 - 201 АПК РФ, суд

решил:

Отказать ГУ - Отделение ПФР по г. Москве и Московской области в удовлетворении заявления полностью.

Решение может быть обжаловано в течение месяца в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья
Т.И.МАХЛАЕВА