



АРБИТРАЖНЫЙ СУД КАМЧАТСКОГО КРАЯ

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Петропавловск-Камчатский
29 февраля 2012 года

Дело № А24-4539/2011

Резолютивная часть решения объявлена 21 февраля 2012 года.
Полный текст решения изготовлен 29 февраля 2012 года.

Арбитражный суд Камчатского края в составе председательствующего судьи Решетько В.И. при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Дворцовым Ю.В.,

рассмотрев в открытом судебном заседании дело
по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Альтир» (ИНН 4101118912, ОГРН 1074101006099)

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (ИНН 4101036307, ОГРН 1024101041470)
о признании недействительным решения от 21.10.2011 по делу № 21-06/125-11Ж

к Управлению Федерального казначейства по Камчатскому краю (ИНН 4101120541, ОГРН 1074101007793)
о признании незаконными действий по внесению изменений в документацию об открытом аукционе № УФК-2011-ОАЭФ-29

заинтересованное лицо: общество с ограниченной ответственностью «Группа развития новых технологий» (ИНН 7728738597, ОГРН 1107746473010)

при участии:

- от заявителя: Черкасова А.А. – представитель по доверенности от 31.01.2012 на один год;
- от УФАС по КК: Шиханова Л.Б. – представитель по доверенности от 26.01.2012 № 168/06 до 31.12.2012;
- от УФК по КК: Горюнов С.Н. – представитель по доверенности от 14.06.2011 № 38-14/3636 до 31.12.2012;

Корнейчук Т.Г. – представитель по доверенности от 26.01.2011 № 38-15-14/10-17 до 31.12.2014;
от заинтерес.лица: Тарасик Э.П. – представитель по доверенности от 02.02.2012 до 31.03.2012;

у с т а н о в и л:

общество с ограниченной ответственностью «Альтир» (г. Петропавловск-Камчатский, ул. Владивостокская, 12, кв. 25, ОГРН 1074101006099) (далее – заявитель, ООО «Альтир», общество) обратилось в арбитражный суд с заявлением в порядке главы 24 АПК РФ о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (г. Петропавловск-Камчатский, ул. Ленинская, 52, ОГРН 1024101041470) (далее – ответчик, антимонопольный орган, Камчатское УФАС России) от 21.10.2011 по делу № 21-06/125-11Ж и признании незаконными действий Управления Федерального казначейства по Камчатскому краю (г. Петропавловск-Камчатский, ул. Ленинградская, 89, ОГРН 1074101007793) (далее – заказчик, УФК по Камчатскому краю) по внесению изменений в документацию об открытом аукционе № УФК-2011-ОАЭФ-29.

В обоснование своей правовой позиции заявитель указал, что размещая на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru/>, а также на сайте электронной торговой площадки <http://www.sberbank-ast.ru/> документацию о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на строительство административного здания УФК по Камчатскому краю 30 сентября 2011 года, заказчик изначально не предъявлял требований о наличии у участников размещения заказа лицензии ФСБ России на проведение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну. В период с 30 сентября 2011 года по 04 октября 2011 года (до даты опубликования извещения о внесении изменений), сведения, содержащиеся в проектной документации, не представляли собой государственную тайну.

В 2010 году при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на разработку рабочей документации объекта «Административное здание Управления Федерального казначейства по Камчатскому краю» заказчик также не предъявлял требований о наличии у участников конкурса лицензии ФСБ России на проведение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Вместе с тем, при размещении заказа на строительство указанного объекта согласно проектной документации, выполненной организацией, не имеющей соответствующей лицензии ФСБ России, - ООО «Архпроект» (г. Южно-Сахалинск), заказчик предъявил требование о наличии вышеупомянутой лицензии у участников размещения заказа, претендующих на заключение государственного контракта на право строительства административного здания УФК по Камчатскому краю.

Ссылаясь на пункт 8.3 Главы 8 Проекта государственного контракта, заявитель указывает, что заказчиком не предусматривается в качестве обязательного условия наличие у субподрядной организации лицензии ФСБ России на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Таким образом, ООО «Альтир» считает, что заказчик своими действиями умышленно ограничивает конкуренцию, что является нарушением статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и нарушает права и законные интересы заявителя.

Принимая во внимание вышеизложенное, заявитель просит признать недействительным решение Камчатского УФАС России от 21.10.2011 по делу № 21-06/125-11Ж о признании жалобы ООО «Альтир» на действия заказчика необоснованной, а также признать незаконными действия Государственного заказчика по внесению изменений в документацию об открытом аукционе № УФК-2011-ОАЭФ-29, так как они ограничивают конкуренцию среди участников размещения государственного заказа.

Определением арбитражного суда от 27.12.2011 к участию в деле в качестве заинтересованного лица привлечено общество с ограниченной ответственностью «Группа развития новых технологий» (юридический адрес: г. Москва, Площадь Европы, 2, офис 309, место нахождения: г. Москва, ул. Новоясеневский проспект, 32, корп. 1, ОГРН 1107746473010).

Антимонопольный орган представил в суд письменный отзыв, в котором требования заявителя считает необоснованными и не подлежащими удовлетворению (том 2, л.д. 213-216).

В отзыве указал, что Управление Федерального казначейства по Камчатскому краю 30.09.2011 разместило на официальном сайте Российской Федерации <http://www.zakupki.gov.ru/> извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на строительство Административного здания Управления Федерального казначейства по Камчатскому краю, начальная (максимальная) цена контракта – 401 205 500 руб.

17.10.2011 поступила жалоба (с дополнением от 20.10.2011) участника размещения заказа – ООО «Альтир», согласно которой права и законные интересы данного общества нарушены заказчиком, который включил в документацию об аукционе дополнительное требование, а именно наличие у участников размещения заказа лицензии ФСБ России на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну. Тем самым, заказчик ограничил возможность участия заявителя в данном аукционе.

В результате рассмотрения жалобы ООО «Альтир» Комиссия Камчатского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установила, что 04.10.2011 заказчиком были внесены изменения в документацию об аукционе в электронной форме; пункт 3.2 Раздела 1.2 «Информационная карта аукциона» после слов

«Вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие документы и сведения» дополнен пунктом 5, а именно: копия лицензии ФСБ России на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Ссылаясь на пункт 1 части 1 статьи 11, часть 5 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», раздел 103 Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне, утвержденный Указом Президента Российской Федерации от 11.02.2006 № 90, часть 1 статьи 17 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне», раздел 85 Перечня сведений, подлежащих засекречиванию, утвержденного приказом Минфина России от 30.11.2007 № 9 ДСП, Инструкцию по обеспечению режима секретности в Российской Федерации, утвержденную постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.2004 № 3-1, антимонопольный орган полагает, что требование заказчика к участникам размещения заказа о наличии у них лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, является законным и обоснованным.

В связи с этим, руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, Комиссия Камчатского УФАС России признала жалобу ООО «Альтир» необоснованной.

Управление Федерального казначейства по Камчатскому краю представило в суд письменные возражения на заявление ООО «Альтир», в которых требования заявителя отклонило (том 2, л.д. 109-111).

Заказчик, ссылаясь в обоснование своих возражений на часть 5 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», раздел 103 Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне, утвержденный Указом Президента РФ от 11.02.2006 № 90, раздел 85 Перечня сведений, подлежащих засекречиванию, утвержденного приказом Минфина России от 30.11.2007 № 9 ДСП, Инструкцию по обеспечению режима секретности в Российской Федерации, утвержденную постановлением Правительства РФ от 05.01.2004 № 3-1, полагает, что решение о внесении изменений в документацию об открытом аукционе в электронной форме в части дополнения требований к содержанию и составу заявки на участие требованием о наличии у участника размещения государственного заказа лицензии ФСБ России на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, принято законно и обоснованно, поскольку в данном случае торги должны быть открытыми, а требование о наличии соответствующей лицензии ФСБ России основано на положениях вышеуказанных норм действующего законодательства.

Кроме того, внесение изменений в конкурсную документацию в данном случае было произведено не с целью ограничения конкуренции среди участников размещения заказа или ограничения допуска к участию в аукционе добросовестных, конкурентоспособных строительных организаций, а вызвано необходимостью соблюдения требований по защите информации, подлежащей засекречиванию в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Заинтересованного лица, ознакомившись 25.01.2012 с материалами настоящего дела, представило в суд письменное мнение по заявлению, согласно которому полагает требования заявителя необоснованными и не подлежащими удовлетворению (том 2, л.д. 219-225).

Ссылаясь на части 5, 7 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», заинтересованное лицо полагает, что решение о внесении изменений в документацию принято уполномоченным лицом (органом) в установленном порядке и 04 октября 2011 года опубликовано в нормативные сроки на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru/>, то есть не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме. В связи с этим требования действующего законодательства, касающиеся порядка и срока внесения изменений в документацию об открытом аукционе, были соблюдены заказчиком в полном объеме.

В части внесения изменений требований о наличии действующей лицензии ФСБ России у участника размещения заказа Камчатское УФАС России общество с ограниченной ответственностью «Группа развития новых технологий», ссылаясь на пункт 1 части 1 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», часть 1 статьи 17 Закона Российской Федерации «О государственной тайне», Перечень сведений, подлежащих засекречиванию, утвержденный приказом Минфина России от 30.11.2007 № 9 ДСП, также считает их обоснованными, поскольку это было обусловлено необходимостью соблюдения законодательства о государственной тайне и защите соответствующей информации, а также не может ограничить участие в аукционе конкурентоспособных организаций, обладающих соответствующей лицензией ФСБ России.

Кроме того, заинтересованное лицо полагает, что заявителем не были представлены доказательства несоответствия оспариваемого ненормативного правового акта действующему законодательству, нарушения его прав и законных интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Более того, ООО «Альтир» не представлены какие-либо доказательства, подтверждающие наличие процессуальных или иных нарушений при рассмотрении его жалобы в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю, достаточные для признания указанного ненормативного правового акта недействительным.

В судебном заседании представитель ООО «Альтир» заявленные требования поддержала в полном объеме по основаниям, изложенным в заявлении. Просила признать оспариваемый ненормативный акт антимонопольного органа недействительным, а оспариваемые действия УФК по Камчатскому краю – незаконными.

Представитель Камчатского УФАС России в судебном заседании требования заявителя не признала по основаниям, изложенным в оспариваемом решении и письменном отзыве. Просила отказать в удовлетворении заявленных требований.

Представители УФК по Камчатскому краю в судебном заседании требования ООО «Альтир» не признали по основаниям, изложенным в письменном мнении по заявленным требованиям. Дополнительно пояснили суду, что 16.02.2012 в адрес ООО «Группа развития новых технологий» направлено уведомление о расторжении государственного контракта по причине существенного нарушения генеральным подрядчиком условий этого контракта. В связи с отсутствием правовых оснований просили отказать в удовлетворении заявленных требований.

Представитель общества с ограниченной ответственностью «Группа развития новых технологий» в судебном заседании требования заявителя не признал по основаниям, изложенным в письменном мнении. Просил в удовлетворении заявления ООО «Альтир» отказать.

Выслушав доводы представителей заявителя, ответчика, заказчика и заинтересованного лица, исследовав и оценив в порядке статьи 71 АПК РФ материалы дела и представленные доказательства, суд считает, что в удовлетворении заявленных требований надлежит отказать в полном объеме по следующим основаниям.

Как установлено судом и следует из материалов дела, 30.09.2011 государственным заказчиком – Управлением Федерального казначейства по Камчатскому краю на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru и на сайте электронной торговой площадки <http://www.sberbank-ast.ru/> размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на строительство административного здания УФК по Камчатскому краю; начальная (максимальная) цена контракта составила 401 205 500, 00 руб. (том 2, л.д. 126).

04.10.2011 заказчиком внесены изменения в документацию об аукционе:

- пункт 1.6.3 «Обязательные требования к участникам размещения заказа» Раздела 1.2 «Информационная карта аукциона» дополнен подпунктом «б» следующего содержания: «б) наличие действующей лицензии ФСБ на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну» (том 1, л.д. 102);

- пункт 3.2 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме и инструкция по её заполнению» Раздела

1.2 «Информационная карта аукциона» дополнен пунктом 5 следующего содержания: «5) Копия лицензии ФСБ на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну» (том 1, л.д. 103-104).

О внесенных в аукционную документацию изменениях заказчиком на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru и на сайте электронной торговой площадки <http://www.sberbank-ast.ru/> размещено соответствующее извещение (том 1, л.д. 171-172).

17.10.2011 и 20.10.2011 в Камчатское УФАС России поступили жалоба и дополнение к жалобе от ООО «Альтир» на действия УФК по Камчатскому краю по внесению вышеуказанных изменений в аукционную документацию. Как следует из этой жалобы, действиями заказчика нарушены права и законные интересы общества, поскольку дополнительным требованием об обязательном наличии у участника размещения заказа лицензии ФСБ России заказчик ограничил возможность участия ООО «Альтир» в данном аукционе» (том 1, л.д. 175-179).

По результатам рассмотрения жалобы и осуществления внеплановой проверки в соответствии с требованиями части 5 статьи 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 № 94-ФЗ, Закон о размещении заказов) комиссией Камчатского УФАС России вынесено решение от 21.10.2011 по делу № 21-06/125-11Ж, согласно которому жалоба ООО «Альтир» на действия заказчика признана необоснованной (том 1, л.д. 225-228).

Не согласившись с вышеуказанным ненормативным правовым актом Камчатского УФАС России и действиями заказчика по внесению изменений в аукционную документацию, ООО «Альтир» обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Арбитражный суд считает, что оспариваемые заявителем действия УФК по Камчатскому краю по внесению изменений в аукционную документацию и оспариваемое решение Камчатского УФАС России от 21.10.2011 по делу № 21-06/125-11Ж являются законными и обоснованными в связи со следующим.

Отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, регулируются Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с частью 5 статьи 41.6 вышеуказанного Закона документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частями 3 и 4 настоящей статьи сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

В силу пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются обязательные требования к участникам размещения заказа, в том числе их соответствие требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне» передача сведений, составляющих государственную тайну, предприятиям, учреждениям, организациям или гражданам в связи с выполнением совместных и других работ осуществляется заказчиком этих работ с разрешения органа государственной власти, в распоряжении которого в соответствии со статьей 9 настоящего Закона находятся соответствующие сведения, и только в объеме, необходимом для выполнения этих работ. При этом до передачи сведений, составляющих государственную тайну, заказчик обязан убедиться в наличии у предприятия, учреждения или организации лицензии на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности, а у граждан - соответствующего допуска.

Согласно пункту 103 Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 11.02.2006 № 90, сведения об организации или о фактическом состоянии защиты государственной тайны являются сведениями, отнесенными к государственной тайне.

Приказом Минфина России от 30.11.2007 № 9 ДСП (пункт 85 Перечня) установлено, что сведения, раскрывающие методы, средства, организационные, технические или иные меры, направленные на обеспечение режима секретности по Минфину России, федеральным службам и их территориальным органам (в том числе и сведения, раскрывающие систему охраны, состав и расположение инженерно-технических средств, их тактико-технические характеристики, внутриобъектовый и пропускной режим), подлежат засекречиванию (том 2, л.д. 185).

При совокупности вышеизложенных обстоятельств следует, что в рассматриваемом случае заказчик обязан установить в аукционной документации соответствующие требования к участникам размещения заказа, а также к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в части наличия у данных участников соответствующей лицензии ФСБ России, а при неустановлении изначально таких требований – внести необходимые изменения в такую документацию.

Часть 5 статьи 41.5 Федерального закона № 94-ФЗ устанавливает, что заказчик, уполномоченный орган вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме не позднее чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме. Изменение предмета открытого аукциона в

электронной форме не допускается. В течение одного дня со дня принятия такого решения заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация размещают указанные изменения на официальном сайте. При этом срок подачи заявок на участие в открытом аукционе должен быть продлен так, чтобы со дня размещения на официальном сайте внесенных изменений в извещение о проведении открытого аукциона до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не менее чем семь дней.

Как следует из установленных судом обстоятельств, данные требования закона заказчиком соблюдены в полном объеме.

При указанных обстоятельствах арбитражный суд считает, что действия заказчика по внесению соответствующих изменений в аукционную документацию являются законными, обоснованными и совершены в рамках предоставленных заказчику полномочий и в установленный законом срок.

По этим же основаниям является правомерным и оспариваемое заявителем решение Камчатского УФАС России о признании жалобы ООО «Альтир» на вышеназванные действия заказчика необоснованной, принятое Комиссией по контролю в сфере размещения заказов в рамках предоставленных ей полномочий.

Доводы ООО «Альтир», изложенные в заявлении, своего подтверждения в ходе судебного разбирательства не нашли и опровергаются установленными судом обстоятельствами на основании имеющихся письменных доказательств по делу.

В соответствии с частью 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса РФ в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт (действия (бездействие)) государственного органа соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

По указанным основаниям арбитражный суд считает, что в удовлетворении требований ООО «Альтир» надлежит отказать.

В связи с отказом в удовлетворении заявленных требований, государственная пошлина в сумме 4 000 руб. относится на ООО «Альтир», однако взысканию с него не подлежит в связи с её уплатой заявителем при подаче заявления в арбитражный суд.

Руководствуясь статьями 1-3, 17, 27, 167-170, 176, 197-201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

р е ш и л:

в удовлетворении заявленных требований отказать.

Решение может быть обжаловано в Пятый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Камчатского края в срок, не превышающий одного месяца со дня принятия решения, а также в Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления решения в законную силу, при условии, что оно было предметом рассмотрения арбитражного суда апелляционной инстанции или суд апелляционной инстанции отказал в восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы.

Судья

В.И. Решетько