



Арбитражный суд Республики Северная Осетия-Алания
362040, г. Владикавказ, пл. Свободы, 5

E-mail: info@alania.arbitr.ru, <http://alania.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Владикавказ

№ А61-2459/12

11 января 2013 года

Арбитражный суд РСО-Алания в составе судьи Коптевой М.Б.

при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Кокаевой М.Г.

рассмотрев в судебном заседании заявление ОАО междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» Макрорегионального филиала «Юг» (ОГРН 1027700198767)

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по РСО-Алания

с участием третьего лица – Управление РСО-Алания по размещению заказов для государственных нужд

о признании незаконными действий антимонопольного органа при участии:

от заявителя – Аветисян К.А. по доверенности №15АА001612 от 28.03.2012, Бизиков А.В. по доверенности от 25.10.2012

от УФАС по РСО-Алания – Кудзиева А.С. по доверенности №1/12 от 05.04.2012

от Управления РСО-Алания по размещению заказов для государственных нужд - не явился;

установил: Открытое акционерное общество междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Юг» (далее – ОАО «Ростелеком», Общество) обратилось в Арбитражный суд РСО-Алания с заявлением о признании незаконными действий Управлению Федеральной антимонопольной службы по РСО-Алания (далее – УФАС по РСО-Алания, антимонопольный орган), выразившиеся в возврате жалобы ОАО «Ростелеком» на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт на Выполнение работы по модернизации и развитию медицинской информационной системы «JEMIS.RusBITech», эксплуатируемой в лечебно-профилактических учреждениях РСО -

Алания, в рамках «Программы модернизации здравоохранения Республики Северная Осетия- Алания на 2011-2012г.г.» и её интеграции с федеральными компонентами единой государственной информационной системы в сфере здравоохранения федерального уровня, согласно техническому заданию.

В обоснование своих требований заявитель сослался своевременную подачу жалобы в ФАС России. Представители Общества в судебном заседании заявленные требования поддержали, пояснив, что жалоба была подана в рамках установленного срока с соблюдением требований Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

УФАС по РСО-Алания в своем отзыве от 10.10.2012 №2715 и его представитель в судебном заседании требования не признала, по мотивам, изложенным в отзыве, решение о возврате жалобы заявителя считает законным, соответствующим нормам Закона о размещении заказов и срок на подачу жалобы пропущенным.

Определением суда от 11.10.2012 суд привлек к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора Управление РСО-Алания по размещению заказов для государственных нужд (далее – Управление).

Управление явку своего представителя в судебное заседание не обеспечило, заявив ходатайство от 14.11.2012 о рассмотрении дела без участия представителя, в представленном суду отзыве (вх.№11124 от 14.11.2012) просит заявителю отказать, считает действия УФАС по РСО-Алания законными, соответствующими требованиям Закона о размещении заказов.

Дело рассмотрено в порядке статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) в отсутствие надлежаще извещенного о времени и месте рассмотрения дела третьего лица.

Исследовав материалы дела, выслушав представителей заявителя и антимонопольного органа, суд установил следующее.

07.08.2012 на электронной площадке в сети Интернет размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме и аукционная документация на право заключить государственный контракт Выполнение работы по модернизации и развитию медицинской информационной системы «JEMIS.RusBITech», эксплуатируемой в лечебно-профилактических учреждениях РСО-Алания, в рамках «Программы модернизации здравоохранения Республики Северная Осетия- Алания на 2011-2012г.г.» и

её интеграции с федеральными компонентами единой государственной информационной системы в сфере здравоохранения федерального уровня, согласно техническому заданию, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: 28.08.2012 в 09 часов 00 минут (время московское).

28.08.2012 ОАО «Ростелеком» посредством почтовой связи заказной корреспонденцией направило в Федеральную антимонопольную службу России (далее – ФАС России) жалобу на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме №0310200000312000643 на право заключить государственный контракт на Выполнение работы по модернизации и развитию медицинской информационной системы «JEMIS.RusBITech», эксплуатируемой в лечебно-профилактических учреждениях РСО-Алания, в рамках «Программы модернизации здравоохранения Республики Северная Осетия- Алания на 2011-2012г.г.», что подтверждается списком отправленной заказной корреспонденции. Жалоба заявителем также была направлена посредством факсимильной связи в ФАС России.

Руководствуясь положениями пункта 3 части 1 статьи 59 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ №94-ФЗ, Закон о размещении заказов), пунктом 3.15 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по использованию государственной функции по рассмотрению жалоб на действие (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Административный регламент), утверждённого Приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, УФАС по РСО-Алания возвратило жалобу заявителю (письмо УФАС по РСО-Алания от 05.09.2012 № 2422).

Полагая, что возврат УФАС по РСО-Алания жалобы на действия заказчика – Министерства здравоохранения РСО-Алания при проведении открытого аукциона в электронной форме №0310200000312000643 на право заключить государственный контракт на выполнение работ является незаконным, Общество обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Оценив представленные доказательства в совокупности и взаимосвязи, заслушав представителей заявителя и заинтересованного лица, суд находит заявленные требования не подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 46 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

В силу части 1 статьи 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.

Анализ частей 2 и 3 статьи 201 АПК РФ позволяет сделать вывод о том, что для признания оспариваемого ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными суд должен установить наличие двух условий в совокупности:

- оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту;

- оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Пунктом 4 статьи 200 АПК РФ установлено, что при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и

действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Постановлением Правительства РФ от 20.02.2006 № 94 «О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» установлено, что Федеральная антимонопольная служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (п. 1 постановления).

Регулирование отношений, связанных с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а также порядок размещения заказов осуществляются на основании Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона № 94-ФЗ целью данного закона является обеспечение эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В силу статьи 5 Федерального закона № 94-ФЗ под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном названным Законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

В пункте 1 части 1 статьи 10 Федерального закона № 94-ФЗ установлено, что размещение заказа может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме.

Согласно статье 41.1 Федерального закона № 94-ФЗ в целях настоящего закона под открытым аукционом в электронной форме на право заключить контракт понимается открытый аукцион, проведение которого обеспечивается оператором электронной

площадки на сайте в сети Интернет в порядке, установленном настоящей главой (глава 3.1 «Размещение заказа путём проведения открытого аукциона в электронной форме»).

В силу части 1 и части 5 статьи 17 Федерального закона № 94-ФЗ внеплановая проверка осуществляется в случае обращения участника размещения заказа с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или оператора электронной площадки либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, поступления информации о нарушении законодательства РФ и (или) иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов, а также в целях контроля за исполнением предписаний, выданных в соответствии с частью 9 настоящей статьи. При этом рассмотрение такой жалобы осуществляется в порядке, установленном главой 8 настоящего Федерального закона. В случае, если внеплановая проверка осуществляется на основании жалобы участника размещения заказа, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения указанной жалобы принимается единое решение.

В соответствии с частью 1 статьи 57 Федерального закона № 94-ФЗ любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном главой 8, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа. Обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном главой 8, не является препятствием для обжалования участником размещения заказа действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в судебном порядке.

В силу частей 4, 5.1 статьи 57 Федерального закона № 94-ФЗ участник размещения заказа вправе подать в письменной форме, в том числе посредством использования факсимильной связи, жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для федеральных нужд, нужд федерального бюджетного учреждения, а также на действия (бездействие) оператора электронной площадки в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти.

Участник размещения заказа, подавший заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме, вправе подать в форме электронного документа жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, аукционной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги для федеральных нужд, нужд субъекта РФ или муниципальных нужд путём проведения открытого аукциона в электронной форме в соответствии с положениями главы 3.1 настоящего Федерального закона, а также на действия (бездействие) оператора электронной площадки в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти.

Обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, аукционной комиссии в случае, если такие действия (бездействие) совершены при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме в соответствии с положениями главы 3.1 настоящего Федерального закона, в порядке, установленном настоящей главой, допускается в любое время размещения заказа и в период аккредитации участника размещения заказа на электронной площадке, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на электронной площадке протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, а также протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или протокола проведения открытого аукциона в электронной форме в случае признания такого открытого аукциона несостоявшимся.

Жалоба на положение документации об открытом аукционе в электронной форме может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим заявку на участие в открытом аукционе. В случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены при рассмотрении вторых частей заявок на участие в открытом аукционе или при заключении контракта, обжалование таких действий (бездействия) возможно до заключения контракта. По истечении указанных сроков обжалование соответствующих действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, аукционной комиссии осуществляется только в судебном порядке (часть 2.1 статьи 57 ФЗ № 94-ФЗ).

Согласно пункту 3 части 1 статьи 59 Федерального закона № 94-ФЗ жалоба, поданная по истечении срока, предусмотренного части 2 статьи 57 названного Закона, подлежит возвращению участнику размещения заказа.

Из материалов дела следует, что Общество обратилось в УФАС по РСО-Алания с жалобой на действия заказчика – Министерства здравоохранения РСО-Алания при проведении открытого аукциона в электронной форме №0310200000312000643 на право заключить государственный контракт на выполнение работ по модернизации и развитию медицинской информационной системы «JEMIS.RusBITech», эксплуатируемой в лечебно-профилактических учреждениях РСО - Алания, в рамках «Программы модернизации здравоохранения Республики Северная Осетия- Алания на 2011-2012г.г.».

Жалоба заявителя (исх. №08.1/05.01.1-003772 от 27.08.2012) на положения Аукционной документации была направлена в УФАС России из ФАС России по электронной почте 03.09.2012 с сопроводительным письмом №ГЗТУ/05547. Из содержания жалобы следует, что она была подана факсом в ФАС России 31.08.2012 в 9 часов 17 минут.

Вместе с тем, согласно извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0310200000312000643 дата и время окончания подачи заявок на участие в данном открытом аукционе в электронной форме указана: 28.08.2012 в 09 час. 00 мин. (время московское).

Судом не принимаются доводы заявителя о неоднократных попытках направления жалобы по средствам факсимильной связи с 28.08.2012 по 30.08.2012, в связи с недоказанностью указанного факта, так как судом установлено, что ФАС России указанную жалобу получило по средствам факсимильной связи 31.08.2012, что подтверждается входящим штампом канцелярии ФАС России от 31.08.2012 вх.№5837 (13 листов) (л.д.93-99).

Довод о своевременном направлении жалобы 28.08.2012 по средствам почтовой связи также не принимается судом на основании следующего.

Из представленных суду заявителем списка отправлений заказной почтовой корреспонденции от 28.08.12г.(л.д.63-64) и информации об отслеживании почтовых отправлений (л.д.86-87) следует, что почтовое отправление №35099152264480 направлено отправителем 28.08.2012, прибыло в место вручения 04.09.2012. и получено канцелярией ФАС России 05.09.12 вх.№49570 (1 пакет).

Указанные документы не свидетельствуют о своевременной подаче жалобы в антимонопольный орган, отсутствует квитанция ФГУП «Почта России» об отправке оспариваемого почтового отправления от 28.08.2012 и почтовое уведомление.

В соответствии с пунктом 3.19 Приказа ФАС РФ от 14.11.2007 №379 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в случае, если жалоба передана в ФАС России (территориальный орган) для рассмотрения по подведомственности, днем поступления жалобы считается день поступления жалобы в ФАС России (территориальный орган), в который такая жалоба была подана участником размещения заказа изначально.

При таких обстоятельствах суд приходит к выводу о том, что указанная жалоба подана заявителем 31.08.2012г., по истечении установленного законом срока, что свидетельствует о законном и обоснованном возвращении жалобы Управлением антимонопольной службы на основании пункта 3 части 1 статьи 59 Федерального закона №94-ФЗ.

Руководствуясь статьями 167-170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

Р Е Ш И Л :

В удовлетворении требования ОАО междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» Макрорегионального филиала «Юг» (ОГРН 1027700198767) о признании незаконными действий Управления Федеральной антимонопольной службы по РСО-Алания, выразившиеся в возврате жалобы ОАО «Ростелеком» на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт на выполнение работы по модернизации и развитию медицинской информационной системы «JEMYS.RusBITech» №0310200000312000643, отказать.

На решение может быть подана апелляционная жалоба в Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд в течении месяца со дня его вынесения через Арбитражный суд РСО-Алания.

Судья

М.Б. Коптева