



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД КРАСНОЯРСКОГО КРАЯ**

**Именем Российской Федерации**

**Р Е Ш Е Н И Е**

«26» мая 2008

Дело № А33-10911/2007

г.Красноярск

**Судья арбитражного суда Красноярского края Г.Н.Шимохина рассмотрела в судебном заседании дело по иску общества с ограниченной ответственностью «Авенир К» (г. Красноярск) к Агентству строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Красноярского края (г.Красноярск), к конкурсной комиссии открытого конкурса по строительству, приобретению и монтажу оборудования, пусконаладочным работам и вводу в эксплуатацию по объекту «Реконструкция Красноярской краевой филармонии» (г. Красноярск) о признании недействительным решения конкурсной комиссии при участии в заседании лиц:**

от Агентства строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Красноярского края: Леоновой В.А. - представителя по доверенности от 26.12.2007, от конкурсной комиссии открытого конкурса по строительству, приобретению и монтажу оборудования, пусконаладочным работам и вводу в эксплуатацию по объекту «Реконструкция Красноярской краевой филармонии»: Леоновой В.А. - представителя по доверенности от 14.05.2008.

Протокол судебного заседания велся судьей Г.Н.Шимохиной.

Резолютивная часть решения оглашена в судебном заседании 22.05.2008. Мотивированное решение изготовлено 26.05.2008.

Общество с ограниченной ответственностью «Авенир К» обратилось в Арбитражный суд Красноярского края с заявлением к Агентству строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Красноярского края, конкурсной комиссии открытого конкурса по строительству, приобретению и монтажу оборудования, пусконаладочным работам и вводу в эксплуатацию по объекту «Реконструкция Красноярской краевой филармонии» о признании недействительным решения конкурсной комиссии от 09.08.2007 (протокол № 50к-3-2).

Решением от 06.11.2007 в удовлетворении заявления обществу с ограниченной ответственностью «Авенир К» отказано.

Постановлением кассационной инстанции от 18.02.2008 решение арбитражного суда первой инстанции от 06.11.2007 по делу № А33-10911/2007 отменено. Дело направлено на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

Определением от 06.03.2008 дело принято к производству, назначено предварительное судебное заседание на 03.04.2008. Определением от 03.04.2008 предварительное судебное заседание отложено на 07.05.2008. Определением от 07.05.2008 окончена подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство назначено на 22.05.2008.

Истец надлежащим образом извещенный о времени и месте судебного разбирательства, что подтверждается распиской представителя истца в протоколе предварительного судебного заседания от 07.05.2008, в судебное заседание не явился.

В соответствии со статьей 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, дело рассматривается по имеющимся в нем доказательствам и в отсутствие представителя истца.

В дополнительном пояснении к иску, истец указал на следующее: предметом настоящего спора является признание недействительным решения конкурсной комиссии открытого конкурса по объекту «Реконструкция Красноярской краевой филармонии» от 09.08.07г., оформленное протоколом № 50к-3-2 о подведении итогов конкурса по тем, основаниям, что данное решение было принято при наличии запрета на его принятие (письмо УФАС России по Красноярскому краю от 08.08.07г. № 3652), в связи с подачей Обществом в антимонопольный орган жалобы на протокол конкурсной комиссии от 07.08.07г. № 50к-2-2, которым ООО «Авенир К» было отказано в допуске к участию в конкурсе.

Вместе с тем, после рассмотрения УФАС России по Красноярскому краю вышеупомянутой жалобы и принятия им решения и предписания от 14.08.07г. № 96 о незаконности протокола от 07.08.07г. № 50к-2-2, конкурсной комиссией было исполнено предписание антимонопольного органа и проведено повторное рассмотрение заявок на участие в открытом конкурсе и подведение его итогов, что нашло отражение в протоколах от 30.08.07г. № 50к-2п-2 и от 31.08.07г. № 50к-3п-2.

Таким образом, решения и протоколы конкурсной комиссии от 07.08.07г. и от 09.08.07г. фактически были ею же и отменены 30.08.07г. и по сути сами по себе не нарушали прав и законных интересов ООО «Авенир К» с указанной даты.

В судебном заседании представитель ответчиков отклонил иски, ссылаясь на то, что нарушений конкурсной комиссией не было допущено.

**Рассмотрев материалы дела, доводы искового заявления, заслушав лиц, участвующих в деле, арбитражный суд установил следующие обстоятельства:** согласно Краевой адресной инвестиционной программе, утвержденной Законом Красноярского края от 08.12.06 № 1 «О краевом бюджете на 2007 год», агентство строительства и жилищно-коммунального хозяйства определено государственным заказчиком по объекту «Реконструкция Красноярской краевой филармонии, г. Красноярск».

Агентством строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Красноярского края объявлен открытый конкурс на размещение государственного заказа: выполнение работ по строительству, приобретению и монтажу оборудования, пуско-наладочным работам и вводу в эксплуатацию «под ключ» по объекту: «Реконструкция Красноярской краевой филармонии».

Согласно извещению № 44/01.1/07 о проведении открытого конкурса на размещение краевого государственного заказа, в обеспечение заявки на участие в конкурсе требуется перечислить 3% начальной (максимальной) цены контракта или не более 1140075,76 тыс. руб.

В соответствии с условиями конкурса заявка на участие в нем должна быть подана в срок до 11-00 час. 24.07.07.

24.07.07 ООО «Авенир К» была подана заявка на участие в объявленном конкурсе с приложением документов к заявке. Денежные средства в обеспечение заявки были перечислены не лично ООО «Авенир К», а третьими лицами в сумме 34203000 руб.: ООО «Сиблес» (пл. пор. № 51 от 23.07.07 на сумму 10003000 руб., пл. пор. № 51 от 23.07.07 на сумму 14000000 руб.), ООО «Малтат-проект» (пл. пор. № 003 от 23.07.07 на сумму 10200000 руб.) с указанием в качестве основания платежа: «обеспечение на участие в конкурсе за ООО «Авенир К» по договору займа от 20.07.07»:

- лицензия на строительную деятельность,
- копия выписки из Единого государственного реестра юридических лиц,
- ООО «Авенир К» предложило выполнить работы за 1 036 716,36 руб., срок предоставления гарантии качества работ 144 месяца.

Согласно Протоколу № 50к-1 вскрытия конвертов с конкурсными заявками на участие в открытом конкурсе от 24.07.07 по состоянию на 11-00 час. поступило 3 заявки на участие в открытом конкурсе на выполнение работ по строительству, приобрете-

нию и монтажу оборудования, пуско-наладочным работам и вводу в эксплуатацию «под ключ» по объекту: «Реконструкция Красноярской краевой филармонии»: от ООО «Зодчий», ООО «Авенир К», ОАО «Агат». В данном Протоколе указано, что обеспечение заявки на участие в конкурсе от участника размещения заказа ООО «Авенир К» отсутствует. Имеются платежные поручения: № 051 от 23.07.07 на сумму 10003000 руб., № 051 от 23.07.07 на сумму 14000000 руб. от ООО «Сиблес», не являющимся участником размещения заявки; № 003 от 23.07.07 на сумму 10200000 руб. от ООО «Малтат-Проект», не являющимся участником размещения заявки.

07.08.09 Конкурсной комиссией Агентства строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Красноярского края рассмотрены заявки на участие в открытом конкурсе, составлен Протокол № 50К-2-2, согласно которому ООО «Авенир К» отказано в допуске к участию в открытом конкурсе в связи с тем, что денежные средства в качестве обеспечения заявки поступили не от ООО «Авенир К», а от третьих лиц. Отказ в допуске к участию в конкурсе был обжалован ООО «Авенир К» в антимонопольный орган. По результатам рассмотрения названной жалобы комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю 14.08.2007 выдано предписание о повторном проведении конкурса. Указанное предписание агентством строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Красноярского края исполнено.

Согласно Протоколу № 50к-2п-2 повторного рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 30.08.07 ООО «Авенир К» допущено к участию в открытом конкурсе и признано участником открытого конкурса.

Решением конкурсной комиссии от 31.08.2007 победителем конкурса на выполнение работ по строительству, приобретению и монтажу оборудования, пусконаладочным работам по вводу в эксплуатацию «под ключ» по объекту «Реконструкция Красноярской краевой филармонии» признано открытое акционерное общество «Агат», 11.09.2007 с победителем конкурса заключен государственный контракт № 430-01.4-07.

Полагая, что решение конкурсной комиссии Агентства строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Красноярского края от 09.08.2007 (протокол № 50к-3-2) является незаконным, нарушает права и законные интересы, ООО «Авенир К» обратилось в арбитражный суд с иском.

**Исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, арбитражный суд пришел к следующим выводам:**

согласно пункту 3 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, указанных в Гражданском кодексе Российской Федерации или ином законе, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов. Торги проводятся в форме аукциона или конкурса.

Открытый конкурс по размещению государственного заказа на выполнение работ должен проводиться в соответствии с требованиями, установленными Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон).

В соответствии с пунктом 2 статьи 1 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», указанный законодательный акт применяется в случаях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, за исключением случаев, если такие товары, работы, услуги поставляются, выполняются, оказываются на сумму, не превышающую установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке.

Федеральный закон № 94-ФЗ от 21.07.05 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров,

выполнение работ, оказание услуг для го-сударственных и муниципальных нужд, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов.

Согласно статье 3 данного Закона под государственными и муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов потребности Российской Федерации, государственных заказчиков, муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, полномочий субъектов, а также для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий. Под размещением заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд понимаются осуществляемые в установленном настоящим законом порядке, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков в целях заключения с ними государственных и муниципальных контрактов на поставку товаров, выполнение работ, выполнение услуг для государственных или муниципальных нужд.

Статья 11 вышеназванного Закона определяет требования к участникам размещения заказа. Проверка соответствия участников размещения заказа требованиям осуществляется заказчиком, уполномоченным органом, конкурсной или аукционной комиссией.

Согласно п. 1 и 2 ч. 1 статьи 12 N 94-ФЗ при рассмотрении заявок на участие в конкурсе участник размещения заказа не допускается Конкурсной комиссией к участию в конкурсе в случае непредставления документов, определенных ч. 3 ст. 25 Закона № 94-ФЗ, либо несоответствия этого участника требованиям, установленным в статье 11 данного Закона.

В силу статьи 6 Закона № 94-ФЗ право на разработку конкурсной документации принадлежит заказчику или уполномоченному органу.

В соответствии со статьей 20 Закона № 94-ФЗ заказчиком, уполномоченным органом может быть установлено требование о внесении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе.

Статьей 25 вышеназванного Закона установлен порядок подачи заявок на участие в конкурсе, подпункт "а" пункта 3 части 3 которой предусматривает, что заявка на участие в конкурсе должна содержать документы или копии документов, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, в случае, если в извещении о проведении открытого конкурса содержится указание на требование обеспечения такой заявки.

24.07.07 ООО «Авенир К» была подана заявка на участие в объявленном конкурсе с приложением документов к заявке. Денежные средства в обеспечение заявки были перечислены не лично ООО «Авенир К», а третьими лицами в сумме 34203000 руб.: ООО «Сиблес» (пл. пор. № 51 от 23.07.07 на сумму 10003000 руб., пл. пор. № 51 от 23.07.07 на сумму 14000000 руб.), ООО «Малтат-проект» (пл. пор. № 003 от 23.07.07 на сумму 10200000 руб.) с указанием в качестве основания платежа: «обеспечение на участие в конкурсе за ООО «Авенир К» по договору займа от 20.07.07». Перечисление денежных средств третьими лицами в обеспечение заявки ООО «Авенир К» не является нарушением, поскольку в платежных документах содержались данные об обеспечении заявки ООО «Авенир К». Данные обстоятельства также подтверждены предписанием Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю от 14.08.2007 № 96.

30.08.2007 повторно рассмотрены заявки на участие в открытом конкурсе. Согласно Протоколу № 50к-2п-2 от 30.08.07 ООО «Авенир К» допущено к участию в открытом конкурсе и признано участником открытого конкурса. В связи с этим, решения и протоколы конкурсной комиссии от 07.08.2007 и от 09.08.2007 фактически не действовали на 30.08.2007, а протокол от 30.08.2007 не нарушал права и законные интересы

ООО «Авенир К». Следовательно, предмет иска, который истец оспаривал, в настоящий момент отсутствует.

В связи с изложенным требование о признании недействительным решения конкурсной комиссии от 09.08.2007 (протокол № 50к-3-2) не подлежит удовлетворению судом.

В соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, расходы по оплате государственной пошлины следует возложить на заявителя.

Руководствуясь статьями 167 - 170 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Красноярского края

**РЕШИЛ:**

В иске отказать.

Разъяснить, что настоящее решение может быть обжаловано в течение месяца после его принятия в Третий арбитражный апелляционный суд.

Судья арбитражного суда

Г.Н.Шимохина