



ДЕВЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
127994, Москва, ГСП-4, проезд Соломенной сторожки, 12
адрес электронной почты: info@mail.9aas.ru
адрес веб.сайта: <http://www.9aas.arbitr.ru>
ПОСТАНОВЛЕНИЕ
№ 09АП-36803/2012-АК

г. Москва

20.12.2012

№ А40-98860/12-92-911

Резолютивная часть постановления объявлена 13 декабря 2012 года
Постановление изготовлено в полном объеме 20 декабря 2012 года
Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего судьи Кольцовой Н.Н.,
судей: Румянцева П.В., Лепихина Д.Е.,
при ведении протокола помощником судьи Прокофьевой С.Б.,
рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу Федеральной
антимонопольной службы на решение Арбитражного суда г. Москвы от 10.10.2012 г. по
делу № А40-98860/12-92-911, принятое судьей Уточкиным И.Н.,
по заявлению ФБУ "Служба морской безопасности" (ОГРН 1037739238976, 125993, г.
Москва, ул. Петровка, д. 3/6)
к Федеральной антимонопольной службе (ОГРН 1047796269663; 123995, ГСП-5, Д-242, г.
Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11)
третьи лица: 1) Минтранс России (ОГРН 1047702023599; 109012, г. Москва, ул.
Рождественка, д. 1), 2) Росморречфлот (ОГРН 1047796291950; 125993, г. Москва, ул.
Петровка, д. 3/6)
об оспаривании решения от 05.07.2012 г. и предписания от 06.07.2012 г. по делу № 1-
15/18-12,
при участии:
от заявителя: Кочинева А.А. по доверенности от 20.08.2012 № 1013;
от ответчика: Жигалов В.А. по доверенности от 02.02.2012 № ИА/2942;
Макорина А.А. по доверенности от 26.04.2012 № ИА/12959;
от третьих лиц: 1) не явился, извещен;
2) Смирнов А.А. по доверенности от 16.01.2012 № АД-32/125;

УСТАНОВИЛ:

В Арбитражный суд г. Москвы обратилось ФБУ «СМБ» с заявлением к
Федеральной антимонопольной службе об оспаривании решения от 05.07.2012г. и
предписания от 06.07.2012г. по делу №1 15/18-12.

Определением от 22.08.2012г. суд привлек к участию в деле в качестве третьих лиц,
не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора, Минтранс России и
Росморречфлот.

Решением суда от 10.10.2012 г. признаны недействительными решение от
05.07.2012г. и предписание от 06.07.2012г. Федеральной антимонопольной службы по
делу №1 15/18-12 в отношении Федерального бюджетного учреждения «Служба морской
безопасности». При этом суд исходил из того, что вывод ФАС России о наличии в
действиях ФБУ «Служба морской безопасности» нарушений п. 9 ч. 1 ст. 15 Закона о

защите конкуренции непропорционален.

С решением суда не согласился ответчик – ФАС России и обратился с апелляционной жалобой, в которой просит решение суда отменить и принять новый судебный акт об отказе в удовлетворении требований. В обоснование своих требований заявитель ссылается на то, что без проведения экспертизы хозяйствующий субъект не имеет возможности получить свидетельство уполномоченной организации в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств.

Заявитель возражает против удовлетворения апелляционной жалобы и просит решение суда оставить без изменения. В отзыве на апелляционную жалобу заявитель указывает на то, что ответчик неверно квалифицировал проведение экспертизы, переквалифицировав из основного вида деятельности в государственную услугу.

Третье лицо (Росморречфлот) возражает против удовлетворения апелляционной жалобы и просит решение суда оставить без изменения. Третьим лицом представлены письменные пояснения, в которых третье лицо указывает на то, что проведение экспертизы не подпадает в данном случае под понятие государственной услуги.

Представитель третьего лица (Минтранс России), извещенный надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, в судебное заседание не явился.

Судом апелляционной инстанции дело рассмотрено в порядке ст. ст.266, 268 АПК РФ. Оснований для отмены или изменения решения суда не установлено.

Согласно ч. 1 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) органов, осуществляющих публичные полномочия, 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.

В соответствии со статьей 13 Гражданского кодекса РФ, пункта 6 Постановления Пленума Верховного Суда и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 01.07.1996г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативного акта государственного органа или органа местного самоуправления недействительным являются одновременно как его несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица, обратившихся в суд с соответствующим требованием.

Таким образом, обстоятельствами, подлежащими установлению при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных актов, действий (бездействий) государственных органов, являются проверка соответствия оспариваемого акта закону или иному нормативно-правовому акту и проверка факта нарушения оспариваемым актом, действием (бездействием) прав и законных интересов заявителя.

Как правильно установлено судом первой инстанции и следует из материалов дела, приказом ФАС России № 188 от 27.03.2012г. возбуждено дело № 1 15/118-12 по признакам нарушения ФБУ «Служба морской безопасности» ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в установлении и взимании с хозяйствующих субъектов не предусмотренной законодательством Российской Федерации платы за экспертизу соответствия требованиям, предъявляемым к уполномоченной организации в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и

портовых средств.

По результатам его рассмотрения в адрес ФБУ «Служба морской безопасности» 05.07.2012г. Комиссией ФАС России было направлено решение по делу (№ ЦА/21426) и 06.07.2012г. предписание (№ ЦА/21490) о прекращении нарушения п. 9 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: разместить на своем официальном сайте в сети Интернет разъяснение о том, что услуга по экспертизе соответствия требованиям, предъявляемым к уполномоченной организации в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств оказывается ФБУ «Служба морской безопасности» на безвозмездной основе.

Приказом начальника ФБУ «Служба морской безопасности» от 16.07.2012г. № 69 указанная услуга исключена из Перечня платных услуг (работ) по основным видам деятельности. Соответствующая информация размещена на официальном сайте ФБУ «Служба морской безопасности» в сети Интернет.

Информация об исполнении предписания ФАС России была направлена ФБУ «Служба морской безопасности» в адрес Федеральной антимонопольной службы 16.07.2012г. за исх. № 777.

Полагая, что решение от 05.07.2012г. и предписание от 06.07.2012г. по делу №1 15/18-12 нарушают права и законные интересы заявителя, ФБУ «Служба морской безопасности» обратилось в суд с настоящим заявлением.

Порядок определения уполномоченных организаций в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств утвержден приказом Минтранса России от 11.03.2008г. № 42 во исполнение постановления Правительства Российской Федерации от 03.11.2007г. № 746 «О реализации положений главы XI-2 Международной конвенции по охране человеческой жизни на море 1974 года и Международного кодекса по охране судов и портовых средств».

В соответствии с п. 8 приказа № 42 заявитель подает в специализирующееся в области транспортной безопасности и охраны федеральное государственное учреждение, подведомственное Росморречфлоту, определенное им для рассмотрения заявок и выдачи документа (свидетельство), подтверждающего соответствие организации требованиям, предъявляемым к уполномоченным организациям заявку.

Распоряжением Росморречфлота от 18.06.2008г. г. № ИЗ-121-р «Об организации работ по определению уполномоченных организаций в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств» на ФБУ «Служба морской безопасности» возложена функция по рассмотрению заявок юридических лиц по определению их в качестве уполномоченных организаций в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств.

В соответствии с ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 27.07.2010г. № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» перечень услуг, которые являются необходимыми и обязательными для предоставления государственных и муниципальных услуг и предоставляются организациями, участвующими в предоставлении государственных и муниципальных услуг, в отношении услуг, оказываемых в целях предоставления федеральными органами исполнительной власти государственных услуг, а также порядок установления размера платы за оказание таких услуг, утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011г. № 352.

Экспертиза соответствия юридического лица требованиям, предъявляемым к уполномоченной организации в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств, в данный перечень не включена.

Таким образом, указанная услуга не является государственной услугой в смысле

Федерального закона от 27.07.2010г. № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг».

ФБУ «Служба морской безопасности», являясь бюджетным учреждением, выполняет свои уставные задачи в соответствии с Уставом, указаниями и поручениями учредителя - Росморречфлота, при этом бюджетные денежные средства на проведение экспертизы соответствия юридического лица требованиям, предъявляемым к уполномоченной организации в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств в виде субсидий или компенсаций не получает, вследствие чего все отношения с юридическими лицами в данной сфере правоотношений устанавливаются в соответствии с Гражданским Кодексом Российской Федерации на основе договорных отношений.

Учитывая, что в ходе проведения экспертизы соответствия юридического лица требованиям, предъявляемым к уполномоченной организации в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств ФБУ «Служба морской безопасности» оплачивает трудовую деятельность сотрудников по изучению представленных на экспертизу документов, их проверку на соответствие требованиям Кодекса ОСПС, за предоставление оказанной услуги Федеральным бюджетным учреждением «Служба морской безопасности», в соответствии с Уставом и на основании заключенных договоров и соглашений, взимаются денежные средства.

Судом первой инстанции также обоснованно принято во внимание, что данный вид деятельности не включен в ведомственный перечень государственных услуг, утвержденный Росморречфлотом, а также, что указанный вид деятельности не установлен в качестве государственного задания (п. 3 ст. 9.2 ФЗ «О некоммерческих организациях»), в связи с чем на данный вид деятельности финансовое обеспечение ФБУ «СМБ» в виде субсидий из соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации не предусмотрено (п. 6 ст. 9.2 ФЗ «О некоммерческих организациях»).

В соответствии с ч. 4 ст. 9.2 ФЗ «О некоммерческих организациях» бюджетное учреждение вправе сверх установленного государственного (муниципального) задания, а также в случаях, определенных федеральными законами, в пределах установленного государственного (муниципального) задания выполнять работы, оказывать услуги, относящиеся к его основным видам деятельности, предусмотренным его учредительным документом, в сферах, указанных в [пункте 1](#) настоящей статьи, для граждан и юридических лиц за плату и на одинаковых при оказании одних и тех же услуг условиях. Порядок определения указанной платы устанавливается соответствующим органом, осуществляющим функции и полномочия учредителя, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Согласно Уставу Федерального бюджетного учреждения «Служба морской безопасности» (п. 13.23) экспертиза соответствия юридического лица требованиям, предъявляемым к уполномоченной организации в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств относится к основным видам деятельности Учреждения и осуществляется за плату.

Обязанность ФБУ «СМБ» проводить такую экспертизу определена распоряжением Росморречфлота от 18.06.2008г. № ИЗ-121-р «Об организации работ по определению уполномоченных организаций в области охраны судов, плавающих под Государственным Флагом Российской Федерации, и портовых средств».

Методика расчета размера платы определена Учредителем ФБУ «Служба морской безопасности» - Росморречфлотом в приказе от 24.12.2010г. № 117 "Об утверждении Порядка определения платы для физических и юридических лиц за услуги (работы), относящиеся к основным видам деятельности подведомственного Федеральному агентству морского и речного транспорта федерального бюджетного учреждения, оказываемые им сверх установленного государственного задания, а также в случаях, определенных федеральными законами, в пределах установленного государственного

задания" (зарегистрировано в Минюсте России 29.03.2011г. №20329).

Расчет стоимости оказания услуги по экспертизе соответствия заявителя требованиям, предъявляемым к уполномоченной организации в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств, производится ФБУ «Служба морской безопасности» в соответствии с данной методикой. Стоимость оказания определяется на основе «Расчета размера платы за экспертизу соответствия юридического лица требованиям, предъявляемым к уполномоченной организации в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств, ФБУ «Служба морской безопасности на 2012 года», утвержденного исполняющим обязанности начальника ФБУ «Служба морской безопасности» 27.12.2011г.

В соответствии с п. 5 приказа № 117 Перечень оказываемых ФБУ «Служба морской безопасности» за плату услуг утвержден приказом начальника ФБУ «Служба морской безопасности» от 05.07.2012г. № 67.

Право Росморречфлота по передаче Службе полномочий по оказанию данной услуги определено приказом Минтранса РФ от 11.03.2008г. №42.

Кроме того, ФБУ «Служба морской безопасности» установлена «Процедура проведения работ по определению Уполномоченных организаций в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств» (утверждена И.о. начальника ФБУ «Служба морской безопасности» 27.12.2011г.).

В соответствии с п. 9.6 Процедуры экспертиза на соответствие заявителя критериям определения уполномоченных организаций производится после оформления соответствующих гражданских правовых отношений.

С учетом изложенного, удовлетворяя требования, суд первой инстанции обоснованно исходил из того, что вывод ФАС России о наличии в действиях ФБУ «Служба морской безопасности» нарушений п. 9 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции неправомерен.

В соответствии с ч.2 ст. 201 АПК РФ арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

При изложенных обстоятельствах, суд апелляционной инстанции считает, что решение суда первой инстанции является законным и обоснованным, соответствует материалам дела и действующему законодательству, нормы материального и процессуального права не нарушены и применены правильно, судом полностью выяснены обстоятельства, имеющие значение для дела, в связи с чем оснований для отмены или изменения решения и удовлетворения апелляционной жалобы не имеется.

Руководствуясь ст.ст. 266, 268, 269, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Девятый арбитражный апелляционный суд

П О С Т А Н О В И Л :

решение Арбитражного суда г. Москвы от 10.10.2012 г. по делу № А40-98860/12-92-911 оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев со дня изготовления постановления в полном объеме в Федеральный арбитражный суд Московского округа.

Председательствующий судья:

Судьи:

Н.Н. Кольцова

П.В. Румянцев

Д.Е. Лепихин