

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**Р Е Ш Е Н И Е****Именем Российской Федерации**г. Москва  
10 октября 2012 г.

Дело № А40-98860/12

92-911

Резолютивная часть решения объявлена 03 октября 2012 года

Полный текст решения изготовлен 10 октября 2012 года

Арбитражный суд в составе судьи Уточкина И.Н.,

при ведении протокола секретарем судебного заседания Себельдиной Д.В.

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению ФБУ «СМБ»

к ФАС РОССИИ

третьи лица: Минтранс России, Росморречфлот

об оспаривании решения от 05.07.2012г. и предписания от 06.07.2012г. по делу №1  
15/18-12

с участием:

от заявителя: Кочинева А.А. представитель по доверенности от 20.08.2012г. № 1013;

от ответчика: Макарина А.А. представитель по доверенности от 22.11.2011г. №  
ИА/43184;от Минтранса России: Коновалов Д.В. представитель по доверенности от 14.05.2012г.  
№ ПД-30/73-ис;от Росморречфлота: Смирнов А.А. представитель по доверенности от 16.01.2012г. №  
АД-32/125;**УСТАНОВИЛ:**

ФБУ «СМБ» обратилось арбитражный суд 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.

Заявление ФБУ «СМБ» мотивировано тем, что оспариваемые акты не соответствуют законодательству и нарушают права и законные интересы заявителя, так как в действиях заявителя отсутствует нарушение п. 9 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку экспертиза соответствия юридического лица требованиям, предъявляемым к уполномоченной организации в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств, не отнесена к услугам необходимым и обязательным для предоставления государственных услуг, в связи с чем учреждение вправе оказывать услуги за плату и на одинаковых при оказании одних и тех же услуг условиях, что соответствует ч. 2 ст. 9.2 Закона «О некоммерческих организациях».

Представитель ФАС России представил отзыв, против заявления возражал, ссылаясь на то, что действия ФБУ «СМБ», выразившиеся в установлении и взимании с хозяйствующих субъектов платы, не предусмотренной законодательством Российской Федерации, при предоставлении услуг, которые являются необходимым и обязательными для предоставления государственных услуг, а именно: услуги по экспертизе соответствия хозяйствующих субъектов требованиям, предъявляемым к уполномоченным организациям в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств, подпадают под запрет, установленный п. 9 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Представитель Минтранса России представил письменные пояснения, позицию по спору не выразил.

Представитель Росморречфлот представил отзыв, поддержал позицию представителя заявителя.

Исследовав материалы дела, выслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, оценив представленные доказательства, суд признал заявление подлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

Предусмотренный ч. 4 ст. 198 АПК РФ срок для обращения в арбитражный суд заявителем соблюден.

В соответствии с ч. 4 ст. 200 АПК РФ, при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, 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.

Как 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.

Однако, 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.

Удовлетворяя заявленные требования, суд исходил из следующего.

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 юридическое лицо 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 подпадает под понятие «государственная услуга» 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 своего 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.

Федеральной антимонопольной службой при рассмотрении дела не были учтены положения закона, подлежащие применению, а именно ст. 9.2 о бюджетном учреждении Федерального закона от 12.01.1996г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», согласно которой бюджетное учреждение вправе за плату оказывать услуги, относящиеся к его основным видам деятельности и которые предусмотрены его уставом; не учтено положение п. 8 Приказа Минтранса России от 11.03.2011г. № 42 "Об утверждении Порядка определения уполномоченных организаций в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств" (зарегистрировано в Минюсте России 19.03.2008г. № 11372) о том, что оказание указанной услуги осуществляется с оформлением соответствующих гражданско-правовых отношений.

Федеральное бюджетное учреждение «Служба морской безопасности» как бюджетное учреждение осуществляет свою деятельность в соответствии с Гражданским Кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 12.01.1996г. №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» и Уставом Федерального бюджетного учреждения «Служба морской безопасности», утвержденным распоряжением Федерального агентства морского и речного транспорта от 26.05.2011г. № АД-159-р.

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.

Данный вид деятельности учреждения был закреплен и в редакции Устава ФБУ «Служба морской безопасности» 2005 года, прошедшего юридическую экспертизу в Министерстве юстиции РФ (регистрационный номер от 25.05.2005г. № 6643) на предмет соответствия его норм действующему законодательству Российской Федерации. Утверждение нового Устава ФБУ «Служба морской безопасности» в 2011 году, вызванное изменением типа государственного учреждения, не повлекло принципиальных изменений по видам деятельности Службы.

Согласно ч. 4 ст. 9.2 Федерального закона от 12.01.1996г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» бюджетное учреждение вправе сверх установленного государственного задания выполнять работы, оказывать услуги, относящиеся к его основным видам деятельности, предусмотренным его учредительным документом, 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.

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. Требования закона об оказании услуг на одинаковых условиях для всех хозяйствующих субъектов Службой также выполнены.

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.

Кроме того, 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 Правила определения размера платы за оказание таких услуг утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011г. № 352.

Данным Перечнем установлен исчерпывающий перечень таких услуг. 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, то есть не отнесена полномочным органом государственной власти - Правительством Российской Федерации к услугам необходимым и обязательным для предоставления государственных услуг.

Кроме того, данный вид деятельности не включен в ведомственный перечень государственных услуг, утвержденный Росморречфлотом.

Также необходимо отметить, что органом, осуществляющим функции и полномочия учредителя (Росморречфлотом), 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»).

Таким образом, указанный вид деятельности не подпадает под понятие «государственная услуга» в смысле Федерального закона от 27.07.2010г. № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг».

Заявитель как бюджетное учреждение осуществляет свою деятельность в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом «О некоммерческих организациях» и Уставом.

В соответствии со ст. 9.2 ФЗ «О некоммерческих организациях» бюджетное учреждение вправе за плату оказывать услуги, относящиеся к его основным видам деятельности и которые предусмотрены его Уставом.

Согласно ч. IV п. 13.23 Устава 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 ФБУ СМБ и осуществляется за плату.

В соответствии с п. 8 приказа Минтранса России от 11.03.2011г. № 42 оказание указанной услуги осуществляется с оформлением соответствующих гражданско-правовых отношений.

Согласно ч. 4 ст. 9.2 ФЗ «О некоммерческих организациях» бюджетное учреждение вправе сверх установленного государственного задания выполнять работы, оказывать услуги, относящиеся к его основным видам деятельности, предусмотренным его учредительным документом, для граждан и юридических лиц за плату и на одинаковых при оказании одних и тех же услуг условиях. Порядок определения указанной платы установлен нормативным правовым актом Росморречфлота, осуществляющим функции и полномочия учредителя, приказом от 24.12.2010г. № 117.

Расчет стоимости оказания указанной услуги производится ФБУ «СМБ» в соответствии с данной методикой и был представлен на заседание Комиссии ФАС России.

Перечень оказываемых ФБУ «СМБ» за плату услуг утвержден приказом начальника учреждения от 05.07.2012г. № 67. Требования закона об оказании услуг на одинаковых условиях для всех хозяйствующих субъектов ФБУ «СМБ» также выполнены.

Право Росморречфлота по передаче ФБУ «СМБ» полномочий по оказанию данной услуги определено приказом Минтранса России от 11.03.2008г. № 42 «Об утверждении Порядка определения уполномоченных организаций в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств».

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».

Таким образом, антимонопольный орган неправомерно пришел к выводу о том, что услуга по экспертизе соответствия хозяйствующих субъектов требованиям, предъявляемым к уполномоченным организациям в области охраны судов, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и портовых средств, является необходимой и обязательной для последующего представления Росморречфлотом государственной услуги по выдаче свидетельства уполномоченной организации.

В связи с чем вывод ФАС России о наличии в действиях ФБУ «Служба морской безопасности» нарушений п. 9 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции неправомерен.

Учитывая изложенное, суд пришел к выводу о том, что оспариваемое решение от 05.07.2012г. по делу № 1 15/18-12 вынесено антимонопольным органом с нарушением норм закона, препятствует осуществлению деятельности заявителя и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В силу ст. 13 ГК РФ, ч. 1 ст. 198, ч. 2 ст. 201 АПК РФ, п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 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 оспариваемого ненормативного акта недействительным, решения или действия незаконным являются одновременно как их несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

Учитывая изложенное, требования заявителя подлежат удовлетворению ввиду наличия оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 201 АПК РФ.

Признание недействительным оспариваемого решения влечет недействительность выданного на его основании предписания от 06.07.12г. по делу №1 15/18-12 по аналогичным основаниям.

Добровольное исполнение оспариваемого предписания, на которое ссылается антимонопольный орган, не свидетельствует о правомерности его выдачи.

Согласно ст. 110 АПК РФ, с учетом положений ч. 1 ст. 333.37 НК РФ, уплаченная ФБУ «Служба морской безопасности» госпошлина подлежит взысканию с ответчика.

На основании ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь ст. ст. 4, 27, 29, 65, 69, 71, 123,156, 110, 167-170, 199-201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

**РЕШИЛ:**

Проверив на соответствие Федеральному закону от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», признать 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».

Взыскать с Федеральной антимонопольной службы в пользу Федерального бюджетного учреждения «Служба морской безопасности» судебные расходы, связанные с оплатой государственной пошлины в размере 2.000 руб. (две тысячи рублей).

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

**Судья:**

**Уточкин И.Н.**