

Документ предоставлен [КонсультантПлюс](http://www.consultant.ru)

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

от 22 ноября 2018 г. N 304-КГ18-13295

Резолютивная часть определения объявлена 21 ноября 2018 года.

Полный текст определения изготовлен 22 ноября 2018 года.

Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего судьи Завьяловой Т.В.,

судей Антоновой М.К., Тютина Д.В.

рассмотрела в открытом судебном заседании дело по кассационной жалобе Территориального фонда обязательного медицинского страхования Кемеровской области на решение Арбитражного суда Кемеровской области от 06.12.2017 по делу N А27-21030/2017, [постановление](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AECAE36916A517123CDA6E1A7150044F64F97343B6EB87FBC8AC5DC45034FF6C0883D82E08CDC16BwDK5O) Седьмого арбитражного апелляционного суда от 06.03.2018 и [постановление](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AECBF86A7EFB1A14338D631A76525B1735FF241CE6EDD2A988F20494157FF36F179FD92Dw1KEO) Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 26.06.2018 по тому же делу

по заявлению Территориального фонда обязательного медицинского страхования Кемеровской области о признании недействительными решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 03.07.2017 N 08/6047 и предписания от 03.07.2017 N 08/6048,

при участии в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора: публичного акционерного общества "Мобильные ТелеСистемы", Департамента контрактной системы Кемеровской области.

Представители сторон, надлежащим образом извещенные, в судебное заседание не явились.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Завьяловой Т.В., Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации

установила:

публичное акционерное общество "Мобильные ТелеСистемы" (далее - общество "МТС") обратилось в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее - антимонопольный орган) с жалобой на нарушение заказчиком - Территориальным фондом обязательного медицинского страхования Кемеровской области (далее - Фонд медицинского страхования) требований Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684621977525B1735FF241CE6EDD2A988F20494157FF36F179FD92Dw1KEO) от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе) при проведении электронного аукциона N 0139200000117006464 "Оказание услуг по обеспечению функционирования "Горячей линии" контакт-центра в сфере обязательного медицинского страхования".

По результатам рассмотрения дела N 424/3-2017 антимонопольным органом вынесено решение от 03.07.2017 N 08/6047 о признании Фонда медицинского страхования нарушившим требования [пункта 1 части 1 статьи 33](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684621977525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0A96116AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Закона о контрактной системе, которое выразилось в том, что аукционная документация содержит требования об оказании услуг по номеру 8-800-200-60-68, входящему в ресурс нумерации, выделенный публичному акционерному обществу "Ростелеком" (далее - общество "Ростелеком").

На основании указанного решения антимонопольным органом выдано предписание от 03.07.2017 N 08/6048, в соответствии с которым на Фонд медицинского страхования возложена обязанность в срок до 01.08.2017 внести изменения в документацию спорного аукциона с продлением сроков подачи заявок и соблюдением требований [пункта 1 части 1 статьи 33](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684621977525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0A96116AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Закона о контрактной системе, представив до 02.08.2017 в антимонопольный орган письменное доказательство исполнения данного предписания.

Не согласившись с решением и предписанием антимонопольного органа, Фонд медицинского страхования обратился в арбитражный суд с заявлением, в котором просил признать данные ненормативные акты недействительными.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 06.12.2017, оставленным без изменения постановлениями Седьмого арбитражного апелляционного суда от [06.03.2018](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AECAE36916A517123CDA6E1A7150044F64F97343B6EB87FBC8AC5DC45034FF6C0883D82E08CDC16BwDK5O) и Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от [26.06.2018](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AECBF86A7EFB1A14338D631A76525B1735FF241CE6EDD2A988F20494157FF36F179FD92Dw1KEO), в удовлетворении заявленного требования отказано.

В кассационной жалобе, направленной в Верховный Суд Российской Федерации, Фонд медицинского страхования ставит вопрос об отмене принятых по делу судебных актов в связи с допущенными существенными нарушениями судами норм материального права.

[Определением](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED9F07B75A5151E6989661E775D0C486AA4794BEFE785FCC7F358D1416CF36C179CDB3214CFC0w6K2O) судьи Верховного Суда Российской Федерации Завьяловой Т.В. от 24.10.2018 кассационная жалоба вместе с делом передана для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

В возражениях на кассационную жалобу общество "МТС" и антимонопольный орган просят оставить обжалуемые судебные акты без изменения.

Изучив материалы дела, проверив в соответствии с положениями [статьи 291.14](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163780671879525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0194176AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации законность обжалуемых судебных актов, Судебная коллегия Верховного Суда Российской Федерации полагает, что кассационная жалоба Фонда медицинского страхования подлежит удовлетворению, а принятые по делу судебные акты - отмене по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела и установлено судами, в Техническом задании документации электронного аукциона N 0139200000117006464 заказчиком указано следующее:

- в пункте 1: "Услуги включают в себя: Ежемесячное обслуживание (ежемесячное предоставление) интеллектуального номера заказчика 8-800-200-60-68";

- в разделе "Термины и определения": "Интеллектуальный номер заказчика (8-800-200-60-68) - присвоенный оператором связи номер (формат номера) для оказания услуг связи (с использованием кода доступа к услугам электросвязи (КДУ))".

Согласно выписке из Реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, номер 8-800-200-60-68 входит в ресурс нумерации, выделенный обществу "Ростелеком".

Указание в аукционной документации требования об оказании услуг по номеру 8-800-200-60-68, входящему в ресурс нумерации, выделенный обществу "Ростелеком", то есть фактически требование о сохранении абоненту текущего номера признано антимонопольным органом в качестве препятствия для подачи заявки на участие в электронном аукционе иным оператором связи, что ограничивает количество участников закупки и является нарушением требования [пункта 1 части 1 статьи 33](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684621977525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0A96116AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Закона о контрактной системе.

Из [пункта 1 части 1 статьи 33](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684621977525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0A96116AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Закона о контрактной системе следует, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Согласно [п. 2 ст. 26](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163780611974525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0B90146AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи" (далее - Закон о связи) федеральный орган исполнительной власти в области связи имеет право в случаях, установленных настоящим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163780611974525B1735FF241CE6EDD2A988F20494157FF36F179FD92Dw1KEO), изменять, изымать полностью или частично ресурс нумерации, выделенный оператору связи.

В соответствии с [п. 15](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A1637836B1F72525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951461F66B02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) Правил распределения и использования ресурсов нумерации единой сети электросвязи Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.07.2004 N 350 (далее - Правила распределения и использования ресурсов нумерации), не допускается использование ресурса нумерации, не выделенного в установленном порядке.

Из положений [п. 19](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A1637836B1F72525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951460F76B02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) Правил распределения и использования ресурсов нумерации оператор связи, получивший ресурс нумерации, обязан не допускать использование выделенного ему ресурса нумерации в целях оказания услуг телефонной связи другими операторами связи, за исключением случаев, если абонент при заключении договора об оказании услуг связи с другим оператором подвижной радиотелефонной связи принял решение о сохранении абонентского номера, выделенного ему для оказания услуг связи оператором подвижной радиотелефонной связи.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суды трех инстанций исходили из того, что каждый оператор связи имеет номерную емкость согласно выделенному ресурсу нумерации и вправе оказывать услуги связи только с использованием выделенной ему номерной емкости. Использование иного номерного фонда в силу приведенных выше положений законодательства не допускается, как и не допускается передача номерной емкости от одного оператора к другому без предварительного согласия Федерального агентства связи; в [Правилах](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A1637836B1F72525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951461F26502C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) распределения и использования ресурсов нумерации предусмотрено право, но не обязанность одного оператора связи передать номерную емкость другому оператору связи.

Суды пришли к выводу, что иные операторы поставлены в зависимость от волеизъявления оператора связи, обладающего на момент проведения аукциона данным номером, а, следовательно, подача заявки на участие в электронном аукционе иным оператором связи становится невозможной, что ограничивает количество участников закупки и является нарушением требований [пункта 1 части 1 статьи 33](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684621977525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0A96116AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Закона о контрактной системе.

Кроме этого, судами сделан вывод о невозможности передачи ресурса нумерации от одного оператору связи другому до срока начала оказания услуг, поскольку решение о выделении ресурса нумерации принимается не позднее 40 дней со дня регистрации Федеральным агентством связи заявления, указанного в [пункте 9](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A1637836B1F72525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951460F56502C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) Правил распределения и использования ресурсов нумерации, и документов, указанных в [пункте 10](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A1637836B1F72525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951460F66802C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) настоящих Правил.

Между тем судами не учтено следующее.

[Пунктом 7 статьи 26](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163780611974525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0D94106AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Закона о связи установлено, что оператор связи вправе передать выделенный ему ресурс нумерации или его часть другому оператору связи, владельцу сети связи специального назначения только с согласия федерального органа исполнительной власти в области связи.

В случае, если абонент принимает решение о сохранении своего абонентского номера при заключении нового договора об оказании услуг связи с другим оператором подвижной радиотелефонной связи, согласие федерального органа исполнительной власти в области связи на передачу абонентского номера указанному оператору связи на срок действия такого договора не требуется.

Согласно [пункту 120](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684641B70525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951462F06B02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) Правил оказания услуг телефонной связи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 09.12.2015 N 1342 (далее - Правила оказания услуг телефонной связи) абонент, имеющий намерение сохранить абонентский номер при заключении с оператором-реципиентом нового договора об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи, обращается к оператору-реципиенту либо третьему лицу, предусмотренному [пунктом 13](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684641B70525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951461F56802C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) настоящих Правил, с письменным заявлением о расторжении договора об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи, заключенного с оператором-донором, и перенесении абонентского номера (далее - заявление о перенесении абонентского номера), и предъявляемыми документами, установленными [разделом II](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684641B70525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951461F56902C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) Правил.

Перенесение абонентского номера осуществляется при соблюдении условий, приведенных в [пункте 140](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684641B70525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951462F56B02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) Правил оказания услуг телефонной связи.

В силу [пункта 141](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684641B70525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951462FA6F02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) Правил оказания услуг телефонной связи несоблюдение указанных в [пункте 140](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684641B70525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951462F56B02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) условий, а также невозможность перенесения абонентского номера в случаях, указанных в [пунктах 133](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684641B70525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951462F46F02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) и [152](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684641B70525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951462FB6402C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) настоящих Правил, является основанием для отказа в перенесении абонентского номера. В иных случаях отказ в перенесении абонентского номера не допускается.

Перенесение абонентских номеров для целей их сохранения и использования абонентами-заказчиками, осуществляющими закупку товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также отдельными видами юридических лиц в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, осуществляется с учетом особенностей [пункта 154](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684641B70525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951465F26C02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) Правил оказания услуг телефонной связи.

[Перечень](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A143E80671D79525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951461F56A02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) сообщений и документов и сроки обмена сообщениями и документами между оператором-реципиентом и оператором-донором осуществляется через базу данных перенесенных абонентских номеров в соответствии с [Требованиями](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A143E80671D79525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951461F36C02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O) к порядку организационно-технического взаимодействия операторов подвижной радиотелефонной связи при обеспечении перенесения абонентского номера, утвержденными Приказом Министерства связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 19.01.2016 N 3.

Анализ названных положений позволяет сделать вывод о том, что при сохранении абонентом, в том числе абонентом-заказчиком, осуществляющим закупку товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, прежнего абонентского номера при заключении нового договора оказания услуг телефонной связи с новым оператором связи, сохраняемый абонентский номер не передается как номерная емкость от одного оператору к другому и не выбывает из состава ресурса нумерации такого оператора, а вносится в базу данных перенесенных абонентских номеров, при этом внесение данных не поставлено в зависимость от волеизъявления оператора связи, обладающего на момент проведения аукциона данным номером.

На основании изложенного следует, что исполнение требования технического задания документации электронного аукциона о сохранении действующей телефонной нумерации не является юридически либо технологически невозможным и ограничивающим право участников на участие в электронном аукционе на оказание услуг связи.

Таким образом, вопреки доводам антимонопольного органа и выводам судов трех инстанций, в действиях Фонда медицинского страхования при проведении электронного аукциона N 0139200000117006464 "Оказание услуг по обеспечению функционирования "Горячей линии" контакт-центра в сфере обязательного медицинского страхования" не содержится признаков нарушения [пункта 1 части 1 статьи 33](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163684621977525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0A96116AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Закона о контрактной системе.

При указанных обстоятельствах у судов отсутствовали правовые основания для признания законными решения и предписания антимонопольного органа.

Следовательно, принятые по делу судебные акты арбитражных судов первой, апелляционной и кассационной инстанций подлежат отмене на основании [части 1 статьи 291.11](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163780671879525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0E92136AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, как принятые с существенными нарушениями норм материального права, повлиявшими на исход дела, а заявление Фонда медицинского страхования - подлежит удовлетворению.

Руководствуясь [статьями 176](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163780671879525B1735FF241CE6EDD2BB88AA08951560F36C02C9886843C2C06BC31FCFFA3BE40Bw9K7O), [291.11](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163780671879525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0E92126AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) - [291.15](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AED4E36E7EFB1A163780671879525B1735FF241CE6EDD2BB88AA0197116AA63C4DC8D42D17D1C068C31CCDE5w3K1O) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации

определила:

решение Арбитражного суда Кемеровской области от 06.12.2017 по делу N А27-21030/2017, [постановление](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AECAE36916A517123CDA6E1A7150044F64F97343B6EB87FBC8AC5DC45034FF6C0883D82E08CDC16BwDK5O) Седьмого арбитражного апелляционного суда от 06.03.2018 и [постановление](consultantplus://offline/ref=038D32EA5936362362AECBF86A7EFB1A14338D631A76525B1735FF241CE6EDD2A988F20494157FF36F179FD92Dw1KEO) Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 26.06.2018 по тому же делу отменить.

Требование Территориального фонда обязательного медицинского страхования Кемеровской области удовлетворить.

Признать недействительными решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 03.07.2017 N 08/6047 и предписание от 03.07.2017 N 08/6048.

Председательствующий

Т.В.ЗАВЬЯЛОВА

Судьи

М.К.АНТОНОВА, Д.В.ТЮТИН