

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

<http://www.msk.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ**г.Москва****Дело № А40-234411/2015-65-1905****11 апреля 2016 года**

Резолютивная часть решения объявлена 4 апреля 2016 г.

Полный текст решения изготовлен 11 апреля 2016 г.

Арбитражный суд города Москвы в составе: Председательствующего судьи Иканин Д.В., при ведении протокола секретарем судебного заседания Джафаровым Э.Н., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску Индивидуального предпринимателя Навального Алексея Анатольевича и Индивидуального предпринимателя Жданова Ивана Юрьевича к ответчикам ООО «РТ-ИНВЕСТ ТРАНСПОРТНЫЕ СИСТЕМЫ» и Федеральное дорожное агентство о признании Концессионного соглашения от 29 сентября 2014 года № ФДА К-1 недействительным,

при участии в судебном заседании:

от истцов: Жданов Иван Юрьевич,

представитель истца Навального Алексея Анатольевича – Гимади В.И. доверенность от 07.07.2015 года,

от ответчиков:

от ООО «РТ-ИНВЕСТ ТРАНСПОРТНЫЕ СИСТЕМЫ» - Солдаткин А.М. по доверенности от 21.01.2016 года, Попов М.С. по доверенности от 21.01.2016 года,

от Федерального дорожного агентства- Борукаев Ч.В. по доверенности от 11.01.2016 года.

УСТАНОВИЛ:

Индивидуальный предприниматель Навальный Алексей Анатольевич и индивидуальный предприниматель Жданов Иван Юрьевич обратились в Арбитражный суд г. Москвы с иском к ООО «РТ-ИНВЕСТ ТРАНСПОРТНЫЕ СИСТЕМЫ» и Федеральному дорожному агентству о признании Концессионного соглашения от 29 сентября 2014 года № ФДА К-1 недействительным.

В своем исковом заявлении истцы указали, что в соответствии с п. 2 ст. 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

По мнению истцов, Концессионное соглашение не только нарушает требования ч. 1 ст. 13 Федерального закона "О концессионных соглашениях" и ст. 16 Федерального закона "О защите конкуренции", но также посягает на публичные интересы, а также права и охраняемые законом интересы третьих лиц. Концессионное соглашение затрагивает права (на использование дорожной сети, на свободу передвижения,

перемещения товаров) и обязанности (по внесению платы за пользование федеральными трассами) неопределенного круга индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью **в области транспортной экспедиции, перевозки, логистики.**

Кроме того, Концессионное соглашение прямо нарушает законные интересы истцов, как лиц, которые могли претендовать в порядке конкурса на его заключение. В случае проведения конкурса, как того требует Федеральный закон "О концессионных соглашениях", истцы могли бы принимать в нем участие, реализуя свои законные интересы. Нарушением положений о проведении конкурса истцы (а также иные лица) лишены этого права.

Иной подход к правоприменению влек бы ситуацию, при которой лица, которые могли претендовать на заключение договора в рамках конкурсной процедуры, но не участвовавшие в нем в связи с отсутствием конкурса, не могли бы оспорить заключение незаконного договора.

Таким образом, сделка по заключению Концессионного соглашения является ничтожной, что прямо следует из положений ГК РФ.

Кроме того, оспоримая сделка может быть признана недействительной, если она нарушает права или охраняемые законом интересы лица, оспаривающего сделку, в том числе повлекла неблагоприятные для него последствия (п. 2 ст. 166 ГК РФ).

Заключение концессионного соглашения без предусмотренного законом конкурса нарушило право истцов на участие в нем и повлекла для них неблагоприятные последствия в виде невозможности участвовать в конкурсе и быть в случае победы в нем стороной концессионного соглашения.

Статьей 16 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - 135-ФЗ) запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7).

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17).

Концессионное соглашение от 29 сентября 2014 г. № ФДА К-1 заключено без проведения конкурса в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения, что в свою очередь исключило возможность иных хозяйствующих субъектов, в том числе истцов, при прочих равных условиях претендовать на заключение соглашения.

В судебном заседании истцы заявленные требования по указанным выше основаниям поддержали в полном объеме, а также пояснили, что согласно ч. 1 ст. 13. Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 1 ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" концессионное соглашение может быть заключено без проведения конкурса в случаях, предусмотренных частью 6 статьи 29, частью 7 статьи 32 данного Федерального закона, частями 2, 2.1, 2.2 и 4.10 статьи 37, с концессионером, определенным решением Правительства Российской Федерации, а также в иных предусмотренных федеральным законом случаях.

Предусмотренные исчерпывающим образом законные основания для заключения концессионного соглашения без проведения конкурса при заключении Концессионного соглашения от 29 сентября 2014 г. № ФДА К-1 отсутствовали.

Кроме того, в соответствии со статьей 7 ФЗ "О концессионных соглашениях" концессионным соглашением предусматривается плата, вносимая концессионером концеденту в период использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения (далее - концессионная плата).

Таким образом, концессионная плата должна вноситься концессионером концеденту, то есть компанией ООО "РТ-Инвест Транспортные Системы" (концессионером) Росавтодору (концеденту).

Между тем, в нарушение данной нормы концессионным соглашением (п. 8 основных условий концессионного соглашения) устанавливается Базовый размер платы концедента по концессионному соглашению в размере 10610 млн. рублей (без учета НДС) в год, то есть в нарушение ст. 7 ФЗ "О концессионных соглашениях" компания ООО "РТ-Инвест Транспортные Системы" (концессионер) необоснованно получит от Росавтодора (концедента) 10, 61 млрд рублей в год.

В связи с чем, по мнению истцов, исковые требования о признании недействительным Концессионного соглашения от 29 сентября 2014 г. № ФДА К-1, заключенного между Федеральным дорожным агентством и ООО "РТ-Инвест Транспортные Системы", подлежат удовлетворению.

Представители ответчиков, каждый в отдельности требования истцов не признали по основаниям изложенным в своих письменных возражениях.

Выслушав стороны, исследовав материалы дела, суд установил следующие обстоятельства по делу.

29 августа 2014 года было издано Распоряжение Правительства РФ № 1662-р о заключении концессионного соглашения в отношении объектов, предназначенных для взимания платы, используемых в целях обеспечения функционирования системы взимания платы в счет возмещения вреда, причиняемого автомобильным дорогам общего пользования федерального значения транспортными средствами, имеющими разрешенную максимальную массу свыше 12 тонн (далее - концессионное соглашение), с обществом с ограниченной ответственностью "РТ-Инвест Транспортные Системы".

Установить, что полномочия концедента при заключении, исполнении и изменении концессионного соглашения от имени Российской Федерации осуществляет Росавтодор.

Утвердить прилагаемые основные условия концессионного соглашения в отношении объектов, предназначенных для взимания платы, используемых в целях обеспечения функционирования системы взимания платы в счет возмещения вреда, причиняемого автомобильным дорогам общего пользования федерального значения транспортными средствами, имеющими разрешенную максимальную массу свыше 12 тонн.

Росавтодору в 30-дневный срок:

осуществить подготовку проекта концессионного соглашения;

осуществить согласование проекта концессионного соглашения с Минтрансом России, Минэкономразвития России и Минфином России;

заключить с обществом с ограниченной ответственностью "РТ-Инвест Транспортные Системы" концессионное соглашение.

29 сентября 2014 года ООО «РТ-ИНВЕСТ ТРАНСПОРТНЫЕ СИСТЕМЫ» и Федеральное дорожное агентство заключили Концессионного соглашения № ФДА К-1.

Приходя к выводу об отказе в удовлетворении заявленных требований, суд руководствуется следующим законодательством.

Правовые основы государственного регулирования деятельности в области реализации концессионных соглашений на территории Российской Федерации определяются Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

На дату принятия решения о заключении концессионного соглашения и на дату заключения концессионного соглашения Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» действовал в редакции Федерального закона от 25.04.2012 N38-ФЗ (далее по тексту - Закон о концессионных соглашениях).

В соответствии с частью 1 статьи 22 Закона о концессионных соглашениях решение о заключении концессионного соглашения принимается:

1) в отношении объектов концессионного соглашения, права собственности на которые принадлежат Российской Федерации, за исключением объектов концессионного соглашения, предусмотренных пунктом 2 настоящей части, - Правительством Российской Федерации;

2) в отношении объектов концессионного соглашения, имеющих стратегическое значение для обеспечения обороноспособности и безопасности государства, - Правительством Российской Федерации по поручению Президента Российской Федерации;

3) в отношении объектов концессионного соглашения, права собственности на которые принадлежат субъекту Российской Федерации, - органом государственной власти субъекта Российской Федерации;

4) в отношении объектов концессионного соглашения, права собственности на которые принадлежат муниципальному образованию, - органом местного самоуправления.

В соответствии с частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях в указанной выше редакции, концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, концессионное соглашение может быть заключено без проведения конкурса в случаях, предусмотренных частью 6 статьи 29, частью 7 статьи 32, частью 2 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, с концессионером, определенным решением Правительства Российской Федерации, а также в иных предусмотренных федеральным законом случаях.

В части 1 статьи 37 указано основание о заключении концессионного соглашения без проведения конкурса с концессионером, определенным решением Правительства Российской Федерации.

Согласно статьям 5, 22, части 6 статьи 29, части 7 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях решение о заключении концессионного соглашения принимается концедентом, которым могут выступать в равной степени Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование.

Соглашение заключено во исполнение действующего Распоряжения Правительства Российской Федерации от 29.08.2014 г. № 1662-р.

В соответствии со статьей 23 Федерального конституционного закона от 17.12.97 N 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" Правительство Российской Федерации на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, нормативных указов Президента Российской Федерации издает постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение.

Акты по оперативным и другим текущим вопросам, не имеющие нормативного характера, издаются в форме распоряжений Правительства Российской Федерации. Распоряжения Правительства Российской Федерации вступают в силу со дня их подписания.

Постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации обязательны к исполнению в Российской Федерации (статья 115 Конституции Российской Федерации).

Соглашение от 29.09.2014г. заключено между Российской Федерацией (в лице Федерального дорожного агентства (Росавтодор)) и Обществом с ограниченной ответственностью «РТ-Инвест Транспортные Системы» во исполнение Распоряжения Правительства РФ от 29.08.2014г. № 1662-р.

До настоящего времени указанное Распоряжение не оспорено, оно является действующим.

На основании изложенного, суд приходит к выводу, что оспариваемое соглашение заключено в соответствии с Распоряжением Правительства Российской Федерации от 29.08.2014г. № 1662-р, которое в настоящее время является действующим, никем не оспорено,

в связи с чем довод истцов о нарушении порядка заключения соглашения не основан на представленных в материалы дела доказательствах.

Кроме того, в силу части 1 статьи 4 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов.

Условиями предоставления судебной защиты лицу, обратившемуся в суд, являются установление наличия у истца принадлежащего ему субъективного материального права или охраняемого законом интереса, факта его нарушения и факта нарушения права истца именно ответчиком.

Иском в арбитражном процессе следует считать спорное правовое требование одного лица к другому, вытекающее из материально-правового отношения, основанное на юридических фактах.

Иск предъявляется лицу, которое, по убеждению истца, нарушило или нарушает его права или законные интересы.

Следовательно, предъявление любого иска должно иметь своей целью восстановление нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов обратившегося в суд лица.

Истцы, основной вид деятельности которых являются: деятельность в области права, прочие виды издательской деятельности, консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления, издание книг, полиграфическая деятельность, не включенная в другие группировки, деятельность в области бухгалтерского учета и аудита, деятельность в области фотографии, издание журналов и периодических публикаций, исследование конъюнктуры рынка и выявление общественного мнения, рекламная деятельность, издание газет, издание звукозаписей, печатание газет, по мнению суда не доказали, каким образом оспариваемое соглашение от 29 сентября 2014 года между ООО «РТ-ИНВЕСТ ТРАНСПОРТНЫЕ СИСТЕМЫ» и Федеральным дорожным агентством № ФДА К-1 в отношении объектов, предназначенных для взимания платы, используемых в целях обеспечения функционирования системы взимания платы в счет возмещения вреда, причиняемого автомобильным дорогам общего пользования федерального значения транспортными средствами, имеющими разрешенную максимальную массу свыше 12 тонн нарушают их права в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

С учетом изложенного, суд приходит к выводу об отказе в удовлетворении требований истцов в полном объеме.

В соответствии со ст. 110 АПК РФ суд относит на истцов расходы по госпошлине.

Руководствуясь ст.ст. 67, 68, 75, 110, 123, 137, 156, 167- 182 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В иске отказать.

Решение может быть обжаловано в порядке и сроки предусмотренные АПК РФ.

Судья

Д.В. Иканин