

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
<http://www.msk.arbitr.ru>

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**Р Е Ш Е Н И Е**

г. Москва
20 апреля 2015 г.

Дело № А40-182105/2014

**Резолютивная часть объявлена 17 февраля 2015 г.
Решение изготовлено в полном объеме 20 апреля 2015 г.**

Арбитражный суд г. Москвы в составе судьи Сизовой О.В. (**шифр судьи 84- 1466**) при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Швец Е.С. рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению: НОУ МЦО «Атлантик»

к ответчику: Департаменту образования города Москвы (Управление государственного надзора и контроля в сфере образования))

о признании незаконным и отмене результатов проверки, оформленной актом проверки от 09.10.2014 г., о признании недействительным предписание от 09.10.2014 г. № 2014 - 133ВВ-Л, об обязанности в течении 30 дней со дня вступления решения в законную силу устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя,

при участии в судебном заседании:

от заявителя: Львова С.В. (удостоверение, дов. №56 от 12.01.15 г.);

от ответчика: Володина А.И. (дов. № 38-12-37 от 07.07.2013 г.);

УСТАНОВИЛ:

НОУ МЦО «Атлантик» обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением, в котором просит признать недействительным и отменить результаты проверки, оформленные актом проверки от 09.10.2014 г., недействительным предписание от 09.10.2014 г. № 2014 -133ВВ-Л; обязать в течении 30 дней со дня вступления решения в законную силу устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя.

В обоснование заявленных требований НОУ МЦО «Атлантик» ссылается на то, что проверка была проведена с грубыми нарушениями положений Федеральным законом N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля".

Заявитель также указывает на то, что оспариваемое предписание вынесено заинтересованным лицом при отсутствии предусмотренных законом оснований, а также с нарушением им прав и законных интересов заявителя в сфере иной экономической деятельности, что свидетельствует о наличии необходимой совокупности условий для признания данного предписания незаконным.

По утверждению Общества, в соответствии с требованиями Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" в предписании должны быть четко установлены конкретные нарушения лицензионных

требований со ссылкой на конкретную норму положения о лицензировании образовательной деятельности. Однако в оспариваемом Предписании в п.п. 2-4 содержится указание на непредставление документов. Ни в одном нормативном акте непредставление документов не рассматривается в качестве нарушения лицензионных требований. Нарушение, отраженное в п.1 Предписания опровергается наличием договора на оказание медицинских услуг от 23.10.2013г., на что есть ссылка в акте проверки.

Таким образом, предписание должно содержать только законные требования, то есть на юридическое лицо (индивидуального предпринимателя, гражданина) может быть возложена обязанность по устранению лишь тех нарушений требований, соблюдение которых обязательно для них в силу закона. При этом такие требования должны быть реально исполнимы.

Согласно пункту 5 статьи 12 Закона от 26.12.2008 N 294-ФЗ руководитель, иное должностное лицо или уполномоченный представитель юридического лица обязаны предоставить должностным лицам органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, проводящим выездную проверку, возможность ознакомиться с документами, связанными с целями, задачами и предметом выездной проверки, в случае, если выездной проверке не предшествовало проведение документарной проверки.

Как указывает заявитель, проверяющим было разъяснено, что все документы, которые перечислены в предписании хранятся по юридическому адресу НОУ МЦО «Атлантик», однако проверяющие не изъявили желания ознакомиться с вышеуказанными документами. Никаких запросов о предоставлении каких-либо документов в адрес заявителя не поступало.

Ответчик по заявлению возражает, ссылаясь на отсутствие правовых оснований для удовлетворения требований заявителя.

Выслушав представителей заявителя и ответчика, рассмотрев материалы дела, арбитражный суд установил, что заявленные требования являются не обоснованными и не подлежат удовлетворению в части признания незаконным предписания ответчика, в остальной части требований производство по делу подлежит прекращению по следующим основаниям.

В соответствии со 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) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, 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.

Согласно части 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, 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.

В пункте 1 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 февраля 2009 года N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих" указано, что к решениям относятся акты органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц, государственных, муниципальных служащих и приравненных к ним лиц, принятые единолично или коллегиально, содержащие властное волеизъявление, порождающее правовые последствия для конкретных граждан и организаций.

Из положений статей 29, 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, а также норм главы 24 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации следует, что под ненормативным правовым актом, подлежащим обжалованию в арбитражный суд, понимается документ, принятый компетентным органом в результате реализации им своих властных полномочий, содержащий обязательные предписания, распоряжения, влекущие юридические последствия и нарушающие права и охраняемые законом интересы заявителя.

Акт проверки от 09.10.2014 г., составленный по результатам проверки, не обладает признаками ненормативного правового акта, не содержит властно-распорядительных предписаний, не устанавливает, не изменяет и не отменяет никакие права и обязанности общества, не определяет меру ответственности, носит информационный характер, поскольку в них зафиксированы лишь результаты проведенной проверки.

При указанных обстоятельствах акт проверки не может быть оспорен в арбитражном суде в порядке, предусмотренном главой 24 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, и в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 150 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации производство по делу в части оспаривания результатов проверки, оформленных актом проверки от 09.10.2014 г. подлежит прекращению.

Федеральный закон от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" (далее - Закон №294-ФЗ) регулирует отношения в области организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля и защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля. Частью 2 ст. 1 Закона N 294-ФЗ предусмотрено, что данным Законом устанавливаются, в том числе, порядок организации и проведения проверок юридических лиц, индивидуальных предпринимателей органами, уполномоченными на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

В соответствии с пунктом 1 статьи 17 Федерального закона от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" в случае выявления при проведении проверки нарушений юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем обязательных требований или требований, установленных муниципальными правовыми актами, должностные лица органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, проводившие проверку, в пределах полномочий, предусмотренных законодательством Российской Федерации, обязаны: выдать предписание юридическому лицу, индивидуальному предпринимателю об устранении выявленных нарушений с указанием сроков их устранения; принять меры по контролю за устранением выявленных нарушений, их предупреждению, предотвращению возможного причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, обеспечению безопасности государства, предупреждению возникновения чрезвычайных ситуаций природного и

техногенного характера, а также меры по привлечению лиц, допустивших выявленные нарушения, к ответственности.

Как следует из представленных материалов, 6 октября 2014 года в Управление государственного надзора и контроля в сфере образования Департамента образования города Москвы (далее - Управление) поступило требование Прокуратуры города Москвы от 30 сентября 2014 года (далее - требование) об организации и проведении внеплановой проверки НОУ МЦО «Атлантик» в соответствии со ст. 13, 14, 16 Федерального закона от 26 декабря 2008 года № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля», требования указанных статей в части: сроков проведения проверки, порядка организации проверки и порядка оформления результатов проведенной проверки, учтены при подготовке распоряжения Департамента образования города Москвы от 7 октября 2014 года № 1911рп «О проведении внеплановой выездной проверки НОУ МЦО «Атлантик» и направлении распорядительного документа и уведомления (от 7 октября 2014 года № 02-19-1713/14) повторного уведомления (от 8 октября 2014 года №б/н) о проведении проверки от юридическому лицу (копии документов прилагаются).

Учитывая положения требования и анализируя материалы и информацию, содержащиеся в документах, а именно нарушение НОУ МЦО «Атлантик» приказа Департамента образования города Москвы от 27 июня 2014 года № 1009Л «О приостановлении действия лицензии на право ведения образовательной деятельности НОУ МЦО «Атлантик» в части ведения образовательной деятельности по адресу: 115088, г. Москва, ул. Шарикоподшипниковская, д. 30А, корп. 1, законодательства о пожарной безопасности и санитарно - эпидемиологическом благополучии населения, Управлением было принято решение о проведении внеплановой выездной проверки по вопросу соблюдения НОУ МЦО «Атлантик» лицензионных требований и условий при осуществлении образовательной деятельности, в том числе по адресу: 115088, г. Москва, ул. Шарикоподшипниковская, д. 30А, корп. 1, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 28 октября 2014 года № 966 «О лицензировании образовательной деятельности (вместе с «Положением о лицензировании образовательной деятельности» и Федеральным законом от 4 мая 2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», так как соответствие пожарным и санитарно - эпидемиологическим требованиям и условиям при осуществлении образовательной деятельности является обязательным требованием к лицензиату НОУ МЦО «Атлантик» в соответствии с ст. 6 постановления Правительства Российской Федерации от 28 октября 2014 года № 966 «О лицензировании образовательной деятельности (вместе с «Положением о лицензировании образовательной деятельности», а нарушение лицензионных требований и условий, предусмотренных подпунктами «а» - «д», «ж» - «к» п. 6 постановления - являются грубыми.

В соответствии с п. 10, п. 12, п. 13 ст. 19 Федерального закона от 4 мая 2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», лицензирующий орган - Департамент образования города Москвы, выдавший лицензию НОУ МЦО «Атлантик» на осуществление образовательной деятельности регистрационный № 034262 от 22 октября 2013 года, вправе провести внеплановую выездную проверку лицензиата - НОУ МЦО «Атлантик», при поступлении в лицензирующий орган обращений, заявлений граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, информации от органов государственной власти, органов местного самоуправления, средств массовой информации о фактах грубых нарушений лицензиатом лицензионных требований и условий по согласованию (требованию) и без предварительного направления лицензиату уведомления о проведении внеплановой выездной проверки.

7 октября 2014 года Управление уведомило НОУ МЦО «Атлантик» по электронной почте: dubrovka@atlanticschool.ru, festivalnaya@atlanticschool.ru, о проведения внеплановой выездной проверки (копия прилагается). Подтверждение о получении документа в Управление не поступило. Таким образом, Управлением полностью исполнены требования ст. 10 Федерального закона от 26 декабря 2008 года № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» в части, уведомления юридического лица о начале проведения проверки.

8 октября 2014 года в соответствии с распоряжением о проведении внеплановой выездной проверки от 7 октября 2014 года № 1911рп «О проведении внеплановой выездной проверки НОУ МЦО «Атлантик» уполномоченным лицом Управления Яновичем А.И. и экспертом, аккредитованным Департаментом образования города Москвы к проведению контрольных (надзорных) мероприятий, Андреевой Л.Б. по адресу: 115088, г. Москва, ул. Шарикоподшипниковская, д. 30А, корп. 1, осуществлен контроль исполнения приказа Департамента образования города Москвы от 27 июня 2014 года № 1009Л «О приостановлении действия лицензии на право ведения образовательной деятельности НОУ МЦО «Атлантик» и установлено, что юридическим лицом НОУ МЦО «Атлантик» по вышеуказанному адресу ведется образовательная деятельность, о чем свидетельствует присутствие в образовательной организации обучающихся и преподавателей, проведение учебных занятий, присутствие на рабочих местах медицинского персонала и работников пищеблока/столовой, размещение на информационных стендах НОУ МЦО «Атлантик» информации относительно распорядка учебного процесса и информации для обучающихся и их законных представителей. Кроме того, при проведении контроля исполнения приказа Департамента образования города Москвы от 27 июня 2014 года № 1009Л «О приостановлении действия лицензии на право ведения образовательной деятельности НОУ МЦО «Атлантик», уполномоченные лица были допущены на территорию и непосредственно в здание НОУ МЦО «Атлантик» по адресу: 115088, г. Москва, ул. Шарикоподшипниковская, д. 30А, корп. 1, где беспрепятственно находились в течение 2-х часов, осматривая помещения и наблюдая за ходом образовательного процесса в присутствии исполняющего обязанности директора НОУ МЦО «Атлантик» Коваленко Г.А. Таким образом, НОУ МЦО «Атлантик» по настоящее время ведет образовательную деятельность по адресу: 115088, г. Москва, ул. Шарикоподшипниковская, д. 30А, корп. 1, в нарушение приказа Департамента образования города Москвы от 27 июня 2014 года № 1009Л «О приостановлении действия лицензии на право ведения образовательной деятельности НОУ МЦО «Атлантик» по вышеуказанному адресу сроком на 6 (шесть) месяцев.

8 октября 2014 года в соответствии с распоряжением о проведении внеплановой выездной проверки от 7 октября 2014 года № 1911рп «О проведении внеплановой выездной проверки НОУ МЦО «Атлантик» уполномоченным лицом Управления Володиной А.И. по адресу: 125565, г. Москва, ул. Фестивальная, д. 7А, в отсутствие на месте законного представителя НОУ МЦО «Атлантик» было оставлено повторное уведомление о необходимости присутствии 9 октября 2014 года при проведении внеплановой выездной проверки по вышеуказанному адресу.

9 октября 2014 года в соответствии с распоряжением о проведении внеплановой выездной проверки от 7 октября 2014 года № 1911рп «О проведении внеплановой выездной проверки НОУ МЦО «Атлантик» уполномоченными лицами Управления Володиной А.И., Яновичем А.И. и экспертом, аккредитованным Департаментом образования города Москвы к проведению контрольных (надзорных) мероприятий, Андреевой Л.Б. проведена внеплановая выездная проверка НОУ МЦО «Атлантик» по адресу: 125565, г. Москва, ул. Фестивальная, д. 7А, в том числе проведен: анализ наличия, полноты и достоверности информации, размещенной на официальном сайте

НОУ МЦО «Атлантик» в сети Интернет; осмотр помещений, используемых для организации и ведения образовательной деятельности; наблюдение за ходом образовательного процесса; беседы с сотрудниками НОУ МЦО «Атлантик». В результате проведения проверки должностными лицами Управления установлены грубые нарушения лицензионных требований и условий при осуществлении образовательной деятельности.

В соответствии со ст. 16 Федерального закона от 26 декабря 2008 года № 294 - ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» по итогам проведения проверки Управлением составлен акт проведения проверки, в котором отражены грубые и иные нарушения НОУ МЦО «Атлантик» действующего законодательства в сфере образования. Представителю юридического лица предоставлена возможность ознакомления с результатами проверки. Кроме того, Управлением было выдано обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений лицензионных требований и условий. Данные документы подписаны исполняющим обязанности директора НОУ МЦО «Атлантик» Коваленко Г.А. (на основании приказа от 2 сентября 2013 года № б/н, копия прилагается). Дополнительно, должностным лицом Управления составлены 2 протокола об административных правонарушениях в отношении юридического лица НОУ МЦО «Атлантик» по ч. 1 (ведение безлицензионной деятельности) и ч. 3 (грубое нарушение лицензионных требований и условий) ст. 19.20. КоАП РФ и направлены в Лефортовский и Головинский районные суды города Москвы. В настоящий момент судьями вынесены постановления о признании НОУ МЦО «Атлантик» виновным в совершении правонарушений по ч. 1 и ч. 3 ст. 19.20. КоАП РФ, по ч. 1 ст. 19.20. КоАП РФ - приостановление деятельности, по ч. 3 ст. 19.20. КоАП РФ - штраф в размере 100 тысяч рублей.

В соответствии с п. 12 ст. 16 Федерального закона от 26 декабря 2008 года № 294 - ФЗ, юридическое лицо в случае несогласия с фактами, выводами, предложениями, изложенными в акте проверки, либо с выданным предписанием об устранении выявленных нарушений в течение 15 дней с даты получения акта проверки вправе представить в Управление в письменной форме возражения в отношении акта проверки и (или) выданного предписания об устранении выявленных нарушений в целом или его отдельных положений, при этом юридическое лицо вправе приложить к таким возражениям документы, подтверждающие обоснованность таких возражений, или их заверенные копии либо передать их в согласованный срок. Информации о поступлении возражений от НОУ МЦО «Атлантик» относительно результатов внеплановой выездной проверки в Управление не поступало. Доказательств обратного в материалах дела не имеется и заявителем не представлено.

В соответствии с обязательным для исполнения предписанием от 9 октября 2014 года № 2014-133/ВВ-Л1 со сроком исполнения до 10 декабря 2014 года НОУ МЦО «Атлантик» представил в Управления отчет об исполнении предписания. По итогам рассмотрения отчета и представленных документов НОУ МЦО «Атлантик», Управлением подготовлена информация о рассмотрении отчета от 10 ноября 2014 года № 2014-133/ВВ-Л1-О и извещение от 27 ноября 2014 года № 02-19-2061/14 о неисполнении предписания и составлении протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 19.5. КоАП РФ. Представитель юридического лица НОУ МЦО «Атлантик» на составление протокола об административном правонарушении не явился. Копия протокола об административном правонарушении направлена НОУ МЦО «Атлантик» заказным письмом почтовым отправлением для ознакомления.

Невозможность исполнения заявителем оспариваемого предписания в установленные в нем сроки не усматривается судом.

В силу части 1 статьи 4 Арбитражного процессуального кодекса РФ заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном настоящим Кодексом.

Каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений (пункт 1 статьи 65 АПК РФ).

Судом установлено, что оспариваемое предписание не нарушает каких-либо прав или законных интересов заявителя в сфере осуществляемой им деятельности.

Сам факт нарушения требований законодательства заявителем документально не опровергнут. Доказательств, подтверждающих отсутствие выявленных нарушений на дату принятия оспариваемого предписания в материалах дела не имеется и заявителем не представлено.

Оспариваемое предписание выдано заинтересованным лицом в рамках предоставленных ему полномочий.

Также в действиях ответчика не усматривается нарушений Федерального закона от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" (далее - Закон N 294-ФЗ).

С учетом изложенного, суд приходит к выводу, что оспариваемое предписание соответствует положениям действующего законодательства, в связи с чем, у суда отсутствуют правовые основания для признания его незаконным, недействительным в судебном порядке.

Расходы по государственной пошлине возлагаются на заявителя согласно ст.110 АПК РФ.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 4, 8, 9, 16, 41, 64, 65, 69, 71, 75, 110, 150, 151, 167 -170, 176, 198, 200, 201 АПК РФ, суд

Р Е Ш И Л:

Производство по делу № А40-182105/14 (84-1466) по заявлению НОУ МЦО «Атлантик» к Департаменту образования города Москвы в части признания незаконным и отмене результатов проверки, оформленной актом проверки от 09.10.2014 г. прекратить.

В удовлетворении заявленных требований НОУ МЦО «Атлантик» о признании недействительным предписания Департамента образования города Москвы от 09.10.2014 г. № 2014 -133ВВ-Л, об обязанности в течении 30 дней со дня вступления решения в законную силу устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя – отказать.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции в течение месяца с момента его принятия.

Судья

О.В. Сизова