

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

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

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕг. Москва
31 марта 2011 годаДело №А40-2107/11
72-16

Резолютивная часть решения объявлена 24 марта 2011 года.
Полный текст решения изготовлен 31 марта 2011 года.

Арбитражный суд города Москвы
в составе: судьи Немовой О.Ю. (единолично)
при ведении протокола судебного заседания секретарем Брода М.А.
рассмотрев в открытом судебном заседании дело
по заявлению ООО «Сумма Телеком»
к заинтересованным лицам – государственная комиссия по радиочастотам,
Министерство связи и массовых коммуникаций РФ
о признании незаконным бездействия,
при участии:
от заявителя – Бобренев Е.В. по дов. от 24.12.2010 г. б/н; Алескеров С.И. по дов. от 03.11.2011
г. №208 ; Тарелкина П.В. по дов. от 13.11.2010 г. №234
от заинтересованных лиц:
от Министерство связи и массовых коммуникаций РФ – Кремер В.Е. по дов. от
02.12.2010 г. №ИЩ-П15-7700; Макарова С.В. по дов. от 30.09.2010 г. №ИЩ-П15-62-19;
от Государственной комиссии по радиочастотам – Журавель Ю.А. по дов. от 19.10.2010
г. №П12-5-06-1448,

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Сумма Телеком» обратился в Арбитражный суд города Москвы с требованием к Государственной комиссии по радиочастотам (далее – ГКРЧ) и Министерству связи и массовых коммуникаций РФ о признании незаконным бездействия Государственной комиссии по радиочастотам, выразившегося в нерассмотрении радиочастотной заявки Общества в соответствии с порядком, установленным действующим законодательством РФ, и неприятии соответствующего решения по результатам рассмотрения заявки; об обязанности ГКРЧ рассмотреть радиочастотную заявку Общества и принять по результатам рассмотрения решение в соответствии с порядком, установленным действующим законодательством РФ для рассмотрения радиочастотных заявок.

Заинтересованное лицо – ГКРЧ возразило против удовлетворения заявленных требований указывая на то, что довод заявителя относительно того, что заявления ООО «Сумма Телеком» от 21.03.2007 № 03/389 и от 26.04.2007 № 03/538 могут быть квалифицированы как самостоятельная новая заявка о выделении полос радиочастот является несостоятельным, поскольку исходя из содержания заявлений ООО «Сумма Телеком» от 21.03.2007 № 03/389 и от 26.04.2007 № 03/538, ООО «Сумма Телеком»

обратилось в ГКРЧ с целью внесения дополнений и изменений в ранее выданное решение ГКРЧ № 06-16-05-280 о выделении полос радиочастот, а не с новой заявкой о выделении полос радиочастот.

Кроме того ГКРЧ ссылаясь на пункт 4 статьи 198 АПК РФ считает, что ООО «Сумма Телеком» обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с нарушением срока.

Суд, рассмотрев материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, оценив представленные доказательства в совокупности, считает, что заявленное требование обосновано и подлежит удовлетворению.

Как следует из материалов дела, рассмотрев заявление Общества с ограниченной ответственностью «Сумма Телеком» о выделении полос радиочастот для применения радиоэлектронных средств (РЭС) фиксированной службы, Государственная комиссия по радиочастотам приняла решение от 04.09.2006 г. № 06-16-05-280, пунктом 1 которого ООО «Сумма Телеком» выделены полосы радиочастот 2500-2530 МГц, 2560-2570 МГц, 2620-2630 МГц, 2660-2670 МГц и 2680-2690 МГц для РЭС BTS-2500А, RMB-2500А, RSU-2510А, OSU-2510 и MSU-2510А, предназначенных для организации сетей передачи данных на территории Центрального, Северо-Западного, Южного, Приволжского, Уральского, Сибирского и Дальневосточного федеральных округов.

21.03.2007 г. Общество обратилось в ГКРЧ с заявлением № 03/389, которым в связи с началом производства и поставок, перспективных РЭС, имеющих аналогичные технико-технические характеристики, просило ГКРЧ дополнить пункт 1 решения ГКРЧ от 04.09.2006 г. № 06-16-05-280 в части выделения ООО «Сумма Телеком» полосы радиочастот для базовых станций WAP 25400, WAP 25800, Alcatel 9116, BTS 5010, BTS 5015, BTS 5020, BTS 5025, BTS 5030, BTS 5035, BTS 5040, BTS 5045, BTS3703, U-RAS Premium, U-RAS Compact, U-RAS Mini, абонентских стационарных станций CPEo 25400, CPEi 25200, CPEi 25400, CPEi 25600, MAX-200M1, MAX-200H, MAX-300 и абонентских носимых станций MAX-100, Motorola PC-Card.

Письмом 26.04.2007 г. Общество сообщило ГКРЧ, что 23.03.2007 представило адрес радиочастотную заявку от 21.03.2007 № 03/389 и в связи с уточнением поставщиками оборудования тактико-технических характеристик, просило ранее представленные нами карточки тактико-технических данных РЭС по форме № 1 заменить на вновь представленные, а текст пункта 1 просило дополнить следующими РЭС: базовых станций WAP 25400, WAP 25800, Alcatel 9116, BTS 5020, BTS 5025, BTS 5040, BTS 5045, TS3703, SPI-2220, абонентских стационарных станций CPEo 25400, CPEi 25200, CPEi 25400, PEi 25600, MAX-200M1, MAX-200H, MAX-300, TA501 и абонентских носимых станций AX-100, Motorola PC-Card.

К данным заявлениям ООО «Сумма Телеком» были приложены: пояснительная записка, копия свидетельства о регистрации юридического лица, карточки тактико-технических данных РЭС по форме № 1, Перечень оборудования, планируемого для применения ООО «Сумма Телеком», а также Карточки по форме № 1 в электронном виде на дискете 3,5.

17 декабря 2007 г., рассмотрев заявления ООО «Сумма Телеком», ГКРЧ приняла решение № 07-22-05-1047 об отказе во внесении изменения в решение № 06-16-05-280 в части срока обращения в радиочастотную службу с целью получения заключения экспертизы, а также во внесении дополнения в указанное решение о возможности использования дополнительных радиоэлектронных средств на основании отрицательного заключения экспертизы.

Решением ГКРЧ от 15 декабря 2009 г. № 09-05-10-2/12 действие решения ГКРЧ от 17 декабря 2007 г. № 07-22-05-1047 прекращено.

Решением ГКРЧ от 19 февраля 2010 г. № 10-06-10-2/130 «О прекращении действия решений ГКРЧ» прекращено действие решения от 04.09.2006 № 06-16-05-280, в соответствии с которым ООО «Сумма Телеком» были выделены полосы радиочастот.

Считая, что со стороны заинтересованного лица имеет место незаконное бездействие по рассмотрению заявлений ООО «Сумма Телеком» от 21.03.2007 г. и от

26.04.2007г., а также по принятию решений по данным заявлениям, заявитель оспорил их в арбитражном суде.

В соответствии с пунктами 1, 2 ст. 22 Федерального закона "О связи" регулирование использования радиочастотного спектра является исключительным правом государства.

В Российской Федерации регулирование использования радиочастотного спектра осуществляется межведомственным коллегиальным органом по радиочастотам при федеральном органе исполнительной власти в области связи - Государственной комиссией по радиочастотам, обладающей всей полнотой полномочий в области регулирования радиочастотного спектра.

В соответствии с Положением о Государственной комиссии по радиочастотам, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 02.07.2004 № 336, ГКРЧ является органом, осуществляющим на коллегиальной основе регулирование использования радиочастотного спектра в РФ, к полномочиям которого отнесено выделение пользователям полос радиочастот.

Согласно ст. 24 Федерального закона "О связи" право на использование радиочастотного спектра предоставляется посредством выделения полос радиочастот и присвоения (назначения) радиочастот или радиочастотных каналов. Использование радиочастотного спектра без соответствующего разрешения не допускается.

Порядок рассмотрения материалов и принятия решения о выделении полос радиочастот и присвоении (назначении) радиочастот на дату подачи заявлений от 21.03.2007 г и от 26.04.2007г., был установлен Положением о порядке рассмотрения материалов, проведения экспертизы и принятия решения о выделении полос радиочастот для радиоэлектронных средств и высокочастотных устройств, утвержденным решением ГКРЧ № 04-01-05-1 от 09.09.2004 г., в соответствии с которым заявителями представляются в ГКРЧ радиочастотные заявки по утвержденным формам.

В соответствии с п. 11 Положения о порядке рассмотрения материалов, проведения экспертизы и принятия решения о выделении полос радиочастот для радиоэлектронных средств и высокочастотных устройств, утвержденного Решением ГКРЧ от 09.08.2004, выделение полос радиочастот для РЭС всех назначений и высокочастотных устройств осуществляется ГКРЧ, Минобороны России и ФСО России в пределах их компетенции по результатам рассмотрения заявлений, представленных заявителями.

В соответствии с п. п. 27, 28 Положения о порядке рассмотрения материалов, проведения экспертизы и принятия решения о выделении полос радиочастот для РЭС, утв. Решением ГКРЧ от 17.12.2007 г. № 07-22-03-001 (в настоящее время действует Положение, утв. Решением ГКРЧ от 15.12.2009 г. № 09-05-05 с теми же требованиями), заявитель оформляет и представляет в ГКРЧ радиочастотные заявки, которые предварительно рассматриваются и в течение 10 рабочих дней аппарат ГКРЧ направляет материалы радиочастотной заявки в соответствии с пунктами 28 и 29 Положения на экспертизу для определения возможности использования заявленных радиоэлектронных средств и высокочастотных устройств; запрашивает при необходимости у заявителя дополнительные материалы, требуемые для рассмотрения радиочастотной заявки; возвращает заявителю радиочастотную заявку для ее доработки в случае, если она представлена с нарушением установленных правил ее оформления; подготавливает проект решения ГКРЧ на выделение полос радиочастот при выполнении условий, изложенных в п. 29 Положения.

В соответствии с п. 30 Положения члены ГКРЧ, которым направлены материалы радиочастотных заявок на заключение, в срок до двух месяцев со дня получения материалов организуют проведение технической экспертизы этих материалов, в том числе оценку электромагнитной совместимости заявляемых радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств с другими радиоэлектронными средствами, подготовку соответствующего заключения и направление его в ГКРЧ.

При отсутствии заключения с результатами экспертизы или письменного сообщения о продлении срока экспертизы заявки по истечении трех месяцев с момента получения этих материалов аппарат Комиссии направляет уведомление об истечении срока рассмотрения заявки соответствующим согласующим органам или членам ГКРЧ.

Пункты 31 Положения, утв. Решением ГКРЧ от 17.12.2007 г. № 07-22-03-001 и п. 30 Положения, утв. Решением ГКРЧ от 15.12.2009 г. № 09-05-05 также предусматривают возможность приостановления рассмотрения заявок в случае проведении исследовательских работ по детальному изучению вопросов обеспечения электромагнитной совместимости РЭС в заявленной полосе или определения условий их применения или работ.

При отрицательном решении о выделении полосы радиочастот заявитель согласно п. 40 Положения утв. Решением ГКРЧ от 17.12.2007 г. № 07-22-03-001 и п. 39 Положения, утв. Решением ГКРЧ от 15.12.2009 г. № 09-05-05 в письменной форме уведомляется о принятом решении с обоснованием причин такого отказа.

В настоящем случае, как указывалось выше, действие решения ГКРЧ от 17 декабря 2007 г. № 07-22-05-1047, которым были рассмотрены заявления ООО «Сумма Телеком» от 21.03.2009г. и 26.04.2009 г., решением ГКРЧ от 15 декабря 2009 г. № 09-05-10-2/12 было прекращено.

При этом доказательства того, что после отмены решения ГКРЧ от 17 декабря 2007 г. № 07-22-05-1047, по заявкам ООО «Сумма Телеком» от 21.03.2007г. и от 26.04.2007 г. уполномоченным органом в области регулирования радиочастотного спектра проведены действия по рассмотрению материалов, проведению экспертизы и принятию соответствующего решения по вопросу о выделении полос радиочастот для указанных заявителем РЭС в материалы дела не представлены.

В связи с чем, суд приходит к выводу о том, что заявки ООО «Сумма Телеком» от 21.03.2009г. и от 26.04.2009 г. фактически на рассмотрены, что свидетельствует о незаконном бездействии ГКРЧ, как не соответствующем Положению о порядке рассмотрения материалов, проведения экспертизы и принятия решения о выделении полос радиочастот для РЭС.

Доводы ответчиком о том, что заявления ООО «Сумма Телеком» от 21.03.2009г. и 26.04.2009 г. не могут быть расценены, как самостоятельные радиочастотные заявки, поскольку заявитель обращался с просьбой о внесении изменений в пункт 1 решения от 04.09.2006 № 06-16-05-280, действие которого Решением ГКРЧ от 19 февраля 2010 г. № 10-06-10-2/130 прекращено, судом отклоняются.

В соответствии с п.24 Положения, утв. Решением ГКРЧ от 17.12.2007 г. N 07-22-03-001, действующего в редакции на дату подачи заявок, радиочастотные заявки о внесении изменений и дополнений в ранее выданные решения ГКРЧ представляются заявителями в случае необходимости уточнения режимов работы, отдельных технических характеристик излучения и приема РЭС, типа применяемых РЭС, условий использования разрешенных полос радиочастот, а также изменения наименования юридического лица и в иных случаях, определенных ГКРЧ.

В данном же случае обращения заявителя от 21.03.2007 г. и 26.04.2007г. направлены на выделение ему полос радиочастот 2500-2530 МГц, 2560-2570 МГц, 2620-2630 МГц, 2660-2670 МГц и 2680-2690 МГц для радиоэлектронных средств, не указанных в решении от 04.09.2006 № 06-16-05-280.

Прекращение действия решения ГКРЧ от 04.09.2006 № 06-16-05-280 Решением ГКРЧ от 19 февраля 2010 г. № 10-06-10-2/130, основанием для нерассмотрения радиочастотных заявок, поданных 21.03.2007г. и 26.04.2007 г. с учетом приложенных к ним документов, в том числе, по форме № 1 Приложения № 2 Положения, утв. Решением ГКРЧ от 17.12.2007 г. № 07-22-03-001, являться не может.

Доводы ответчика о пропуске заявителем срока, установленного ч.4 ст. 198 АПК РФ со ссылкой на то, что время принятия решения не превышает 4 месяцев судом признаются несостоятельными. При этом суд исходит из того, что бездействие ГКРЧ

имеет длящийся характер, сроки, установленные Положением о порядке рассмотрения материалов, проведения экспертизы и принятия решения о выделении полос радиочастот для радиоэлектронных средств и высокочастотных устройств, пресекательными не являются, с учетом положений Пунктов 31 Положения, утв. Решением ГКРЧ от 17.12.2007 г. № 07-22-03-001 и 30 Положения, утв. Решением ГКРЧ от 15.12.2009 г. № 09-05-05, предельный срок принятия решения ГКРЧ соответствующего решения исчислить не представляется возможным, об отказе в рассмотрении заявок от 21.03.2007 г. и 26.04.2007г. уполномоченным органом ООО заявителю не сообщалось.

В связи с чем, суд принимает доводы заявителя о том, что о нарушении его прав и законных интересов оспариваемым бездействием, ему стало известно после получения 04.10.2010г. письма ГКРЧ № П12-5-14-1300 и срок, установленный ч.4 ст. 198 АПК РФ им не нарушен.

Согласно ч.2 ст. 201 АПК РФ арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, 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.

Указанные обстоятельства судом установлены, в связи с чем, требования заявителя о признании оспариваемого бездействия незаконным подлежат удовлетворению.

Допущенное нарушение прав и законных интересов заявителя подлежит устранению путем обязания Государственную комиссию по радиочастотам рассмотреть радиочастотную заявку ООО «Сумма Телеком» (письма от 21.03.2007г. № 03/389 от 26.06.2007г. № 03/358) в соответствии с порядком, установленным действующим законодательством РФ, и принять по результатам рассмотрения решение в соответствие с порядком, установленным действующим законодательством (п. 3 ч. 4 ст. 201 АПК РФ).

Судебные расходы распределяется в соответствии со ст. 110 АПК РФ, а также с учетом разъяснений Президиума ВАС РФ, изложенных в п. 5 Информационного письма № 117 от 13.03.2007 г. (в ред. информационного письма Президиума ВАС РФ от 11.05.2010 № 139).

Поскольку, ГКРЧ юридическим лицом не является и действует при Министерстве связи и массовых коммуникаций Российской Федерации, расходы заявителя по государственной пошлине в размере 2000 руб. относятся на Министерство связи и массовых коммуникаций РФ.

Излишне уплаченная государственная пошлина в размере 4000 руб. подлежит возврату заявителю из доходов федерального бюджета на основании п.1 ч.1 ст. 333.40 НК РФ.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 110, 167-170, 176, 197, 200, 201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Признать незаконным бездействие Государственной комиссии по радиочастотам, выразившегося в нерассмотрении радиочастотной заявки ООО «Сумма Телеком» (письма от 21.03.2007г. № 03/389 от 26.06.2007г. № 03/358) в соответствии с порядком, установленным действующим законодательством РФ и непринятии соответствующего решения по результатам рассмотрения заявки (проверено на соответствие законодательству о связи).

Обязать Государственную комиссию по радиочастотам рассмотреть радиочастотную заявку ООО «Сумма Телеком» (письма от 21.03.2007г. № 03/389 от

26.06.2007г. № 03/358) в соответствии с порядком, установленным действующим законодательством РФ и принять по результатам рассмотрения решение в соответствие с порядком, установленным действующим законодательством для рассмотрения радиочастотных заявок.

Взыскать с Министерства связи с массовых коммуникаций РФ в пользу ООО «Сумма Телеком» расходы по уплате государственной пошлины в размере 2000 руб.

Возвратить ООО «Сумма Телеком» из доходов федерального бюджета излишне уплаченную государственную пошлину в размере 4000 руб.

Решение может быть обжаловано в месячный срок с момента его принятия в Девятый арбитражный Апелляционный суд.

Судья

О.Ю. Немова