



Именем Российской Федерации
АРБИТРАЖНЫЙ СУД ТУЛЬСКОЙ ОБЛАСТИ
300041, Россия, г. Тула, Красноармейский пр., 5
тел./факс (4872) 250-800;
e-mail: a68.info@arbitr.ru;
<http://www.tula.arbitr.ru>

Р Е Ш Е Н И Е

г. Тула

Дело № А68-12532/2018

Резолютивная часть решения объявлена 10 апреля 2019 г.

Решение в полном объеме изготовлено 17 апреля 2019 г.

Арбитражный суд Тульской области в составе судьи Андреевой Е.В. протокол судебного заседания вела секретарь судебного заседания Короткова Е.И. рассмотрел в судебном заседании дело по заявлению Управления по административно-техническому надзору администрации г. Тулы (ОГРН 1077106005943, ИНН 7106076980) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (ИНН 7107026090, ОГРН 1027100748950) о признании незаконными решения от 11.10.2018 по жалобе № 3/41-2018 ООО «Тульская Служба Новостей» в части пунктов 1-3; предписания от 11.10.2018 №25

третье лицо: ООО «Тульская Служба Новостей»

при участии в заседании:

от заявителя: Богма А.Е., по доверенности от 17.01.2019г.;

от ответчика: Маслова В.А., по доверенности от 08.04.2019;

от третьего лица: Сечко А. Ф., по доверенности от 20.09.2018

У С Т А Н О В И Л:

Управление по административно-техническому надзору администрации г. Тулы (далее – УАТН администрации г.Тулы, заявитель) обратилось в суд с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее – УФАС по Тульской области, ответчик) о признании незаконными решения от 11.10.2018 по жалобе № 3/41-2018 ООО «Тульская Служба Новостей» в части пунктов 1-3; предписания от 11.10.2018 №25.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований

относительно предмета спора привлечено ООО «Тульская Служба Новостей» (далее – ООО «ТСН»).

Представитель заявителя в судебном заседании поддержал заявленные требования с учетом уточнения.

Представитель ответчика в судебном заседании возражал против удовлетворения заявленных требований по основаниям, изложенным в отзыве на заявление.

Третье лицо поддержало позицию ответчика.

Из материалов дела суд установил:

Извещением о возобновлении открытого конкурса № 1/11 по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции УАТН администрации г.Тулы известила о возобновлении открытого конкурса по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на муниципальных рекламных местах, дата начала подачи заявок – 01.08.2018, дата окончания подачи заявок- 31.08.2018.

ООО «Тульская Служба Новостей» была подана заявка исх. от 30.08.2018 № 84 на участие в конкурсе, к которой была приложена «Информация о соответствии претендента установленным требованиям и условиям допуска к участию в торгах», где в пункте 3 указано, что у ООО «ТСН» отсутствует задолженность по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды.

07.09.2018 УАТН администрации г.Тулы был получен ответ УФНС России по Тульской области № 18-31/22065 на запрос, в котором указано, что по состоянию на 01.09.2018 у ООО «Тульская Служба Новостей» имеется задолженность по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и штрафов, в связи с чем конкурсной комиссией было отказано ООО «Тульская Служба Новостей» в допуске к участию в конкурсе.

24.09.2018 в УФАС по Тульской области ООО «Тульская Служба Новостей» подана жалоба на действия УАТН администрации города Тулы - организатора торгов, конкурсной комиссии при проведении Конкурса № 1/11 (далее - Конкурс).

По мнению ООО «ТСН», конкурсная комиссия УАТН администрации города Тулы (далее - Конкурсная комиссия) необоснованно отказала ООО «ТСН» в допуске к участию в Конкурсе № 1/11 по лоту № 1 по причине наличия налоговой задолженности.

По итогам рассмотрения дела № 3/41-2018 указанная жалоба была признана обоснованной, Конкурсная комиссия признана нарушившей часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в связи с чем 11.10.2018 УФАС по Тульской области вынесло решение, а также выдало предписание № 25 от 11.10.2018 Конкурсной комиссии о совершении действий, направленных на устранение нарушений требований порядка организации и проведения торгов - открытого конкурса № 1/11 по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, а именно;

-отменить протокол № 2 заседания конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса по продаже прав на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций - протокол рассмотрения заявок на участие в Конкурсе № 1/11 в части лота № 1;

- рассмотреть заявки, поданные на участие в Конкурсе № 1/11 по лоту № 1 в соответствии с требованиями Положения об установке и эксплуатации рекламных конструкций в муниципальном образовании город Тула, утвержденного решением Тульской городской Думы от 24.11.2010 № 12/257.

Заявитель, полагая, что решение от 11.10.2018 по жалобе № 3/41-2018 ООО «ТСН» и предписание от 11.10.2018 № 25, не соответствует действующему законодательству и нарушает его права и законные интересы, обратился в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Заявленные требования обосновал следующим.

Согласно пункту 2.1 Положения «Об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте», утвержденного решением Тульской городской Думы от 24.11.2010 № 12/257 (далее по тексту - Положение), под претендентом понимается хозяйствующий субъект любой формы собственности (юридическое лицо или индивидуальный предприниматель), выразивший согласие участвовать в конкурсе на предложенных условиях посредством подачи заявки.

Согласно журналу регистрации заявок на участие в Конкурсе №1/11 ООО«ТСН» подано заявку на участие в конкурсе 31 августа 2018 года в 16:29 (регистрация).

Разделом 4 Положения установлены следующие обязательные требования к участникам конкурса, а именно:

1. Отсутствие решения арбитражного суда о признании претендента - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

2. Неприменение в отношении претендента на день подачи заявки на участие в конкурсе санкции, предусмотренной Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде приостановления его деятельности;

3. Отсутствие у претендента задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды;

4. Отсутствие у претендента просроченной задолженности (задолженности с истекшим согласно условиям договора сроком погашения за платежный период, предшествующий дате подачи заявки на участие в конкурсе) по договорам на установку и

эксплуатацию рекламных конструкций на муниципальных рекламных местах в муниципальном образовании город Гула.

Пунктом 5.1 Положения «Об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте», утвержденного решением Тульской городской Думы от 24.11.2010 № 12/257 установлено что:

«При рассмотрении заявок на участие в конкурсе претендент не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсе в следующих случаях:

- 1) непредставление документов, указанных в пунктах 7.1, 8.1 настоящего Положения;
- 2) несоответствие представленных претендентом документов, требованиям, указанным в пунктах 7.1, 8.1 настоящего Положения».

Часть 1 пункта 7.1 предусматривает, что претендент обязан предоставить полный комплект документов, прилагаемых к заявке на участие в конкурсе, перечень которых содержится в конкурсной документации.

Частью 5 пункта 7.1 Положения установлено, что конкурсная документация должна содержать требования к участникам конкурса.

На основании этого пунктом 4.2 конкурсной документации для проведения Конкурса №1/11 были установлены обязательные требования к претендентам.

В разделе 1.3 Конкурсной документации для проведения открытого конкурса по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте № 1/11 обозначено, что заявка на участие в конкурсе включает в себя документ, содержащий информацию о соответствии претендента установленным требованиям и условиям допуска к участию в торгах.

Пунктом 6.2 Конкурсной документации установлено, что при рассмотрении заявок на участие в конкурсе претендент не допускается Конкурсной комиссией к участию в торгах в случаях: непредставления документов, указанных в извещении о проведении конкурса; наличие в таких документах недостоверных сведений о претенденте.

Извещением о возобновлении открытого Конкурса №1'11 предусмотрено, что претендент должен представить информацию о соответствии претендента установленным требованиям и условиям допуска к участию в торгах.

ООО «ТСН» в своей заявке указало на отсутствие задолженности по начисленным налогам, сборам, и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды.

В ходе проверки представленных сведений, руководствуясь п. 4.3 конкурсной документации, заявитель получил ответ от 07.09.2018г. №18-31/22065 Управления Федеральной налоговой службы по Тульской области указывающий, что ООО «Тульская

служба новостей» по состоянию на 01.09.2018г. имеет задолженность по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и штрафов.

В пункте 4.4 Конкурсной документации и пункте 5.3 Положения предусмотрено, что наряду со случаями, перечисленными в пункте 4.3 Конкурсной документацией и пункте 5.2 Положения соответственно, конкурсная комиссия обязана отстранить претендента от участия в конкурсе на любом этапе его проведения, в том числе и при установлении недостоверных сведений, содержащихся в документах, представленных претендентом.

Сделав вывод о том, что ООО «ТСН» подав заявку на участие в конкурсе №1/11, сообщило заведомо недостоверные сведения по наличию/отсутствию задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня, заявитель отказал в допуске его к участию в конкурсе.

При этом заявитель отметил, что ни в разделе 4 Конкурсной документации, ни в Положении, ни в предложениях претендента не указан период, в котором у участника конкурса не должно быть задолженности; у организатора конкурса отсутствует обязанность выяснять структуру налоговой задолженности участников конкурса и причины ее образования. Аналогичная позиция изложена и в постановлении Первого арбитражного апелляционного суда от 25.05.2018 г. по делу №А38-11856/2017.

Дополнительно стоит отметить, что приложенная ООО «ТСН» к отзыву справка о состоянии расчетов на 01.01.2018 года не является документом, подтверждающим исполнение организацией обязанности по уплате налогов, сборов страховых взносов, пеней, штрафов, процентов.

Ответчик, возражая против удовлетворения заявленных требований, сослался на следующее.

По мнению ответчика, несмотря на то, что Управление Федеральной налоговой службы по Тульской области представило запрашиваемую организатором торгов информацию по состоянию на 01.09.2018, ни организатор торгов, ни конкурсная комиссия не предприняли мер по её уточнению (в соответствии с требованиями пункта 4.3 Конкурсной документации. 5.2 Положения об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте (приложение № 3 к Положению об установке и эксплуатации рекламных конструкций)).

Согласно протоколу № 2 заседания конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса по продаже прав на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций - протокол рассмотрения заявок на участие в конкурсе № 1/11 - заявка ООО «ТСН» по лоту № 1 не соответствует требованиям, установленным Конкурсной документацией.

В качестве причины несоответствия такой заявки указаны:

- подпункт 2 пункта 6.2 Конкурсной документации - несоответствие требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе Положения «Об установке и эксплуатации

рекламных конструкций в муниципальном образовании город Тула», утвержденного решением Тульской городской Думы от 24.11.2010 № 12/257, а именно: несоответствие представленных претендентом документов, требованиям, указанным в пункте 7.1 Положения об установке и эксплуатации рекламных конструкций (наличие у претендента задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды);

- пункт 4.4 Конкурсной документации, пункт 5.3 Положения об установке и эксплуатации рекламных конструкций, а именно недостоверные сведения, содержащиеся в документах, представленных претендентом (приложение к заявке от 30.08.2018г.).

Следовательно, Конкурсная комиссия в нарушение требований Конкурсной документации, Положения об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте (приложение № 3 к Положению об установке и эксплуатации рекламных конструкций) при рассмотрении заявок по лоту № 1 Конкурса № 1/11 руководствовалась информацией о наличии/отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды претендентов на участие в Конкурсе № 1/11 по состоянию на 01.09.2018., а не за прошедший календарный год (т.е. по состоянию на 31.12.2017).

ООО «ТСН» представило в УФАС по Тульской области с жалобой справку № 268856 о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам ООО «ТСН» по состоянию на 01.01.2018, согласно которой у ООО «ТНС» отсутствовала задолженность по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам за прошедший календарный год.

Проанализировав состав заявки ООО «ТСН» от 30.08.2018 № 84, поданной на участие в Конкурсе № 1/11 по лоту №1, Комиссия Тульского УФАС России установила, что в пункте 3 приложения № 2 к данной заявке указано, что «у ООО «ТСН» отсутствует задолженность по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды». Формулировка пункта 3 приложения № 2 к заявке ООО «ТСН» соответствует требованиям пункта 4.2.3 Конкурсной документации, поскольку данный пункт не содержит указания на дату, по состоянию на которую у претендентов должна отсутствовать задолженность по начисленным налогам, сборам, иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные внебюджетные фонды. Кроме того, представленная в материалы жалобы справка № 268856 о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам ООО «ТСН» свидетельствует об отсутствии у ООО «ТНС» задолженности по состоянию на 31.12.2017. Следовательно, вышеуказанная информация, содержащаяся в заявке ООО «ТСН» на участие в Конкурсе № 1/11, не является недостоверной.

Исходя из вышеизложенного, отклонение заявки ООО «ТСН» по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в Конкурсе № 1/11 не соответствует требованиям Конкурсной документации, Положению об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте (приложение № 3 к Положению об установке и эксплуатации рекламных конструкций).

ООО «ТСН», поддерживая доводы ответчика, сослалось на следующее.

Согласно п. 5.1. Положения, при рассмотрении заявок на участие в конкурсе претендент не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсе в следующих случаях:

- 1) непредставление документов, указанных в пунктах 7.1, 8.1 настоящего Положения;
- 2) несоответствие представленных претендентом документов, требованиям, указанным в пунктах 7.1, 8.1 настоящего Положения.

В пункте 7.1. Положения содержатся исчерпывающие требования к конкурсной документации, а пункт 8.1. Положения определяет перечень документов, необходимых для участия в конкурсе, обязанность по представлению которых возложена на претендента. Третье лицо для участия в конкурсе 1/11 предоставило весь необходимый комплект документов, указанный в пункте 8.1. Положения, что нашло свое отражение в протоколе №2 от 21.09.2018 г. При этом, пункт 7.1. Положения не содержит текста, указанного Заявителем в протоколе №2 от 21.09.2018 г. в скобках: «наличие у претендента задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды». Таким образом, ни один из указанных пунктов Положения (п. 7.1 и п. 8.1.) неприменим к Третьему лицу при подаче заявки для участия в конкурсе №1/11 и не дает оснований для отказа ООО «ТСН» в допуске к участию в конкурсе.

Согласно п. 5.3. Положения, в случае установления недостоверности сведений, содержащихся в документах, представленных претендентом, и других перечисленных в п. 5.2 настоящего Положения случаях конкурсная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в конкурсе на любом этапе его проведения.

В силу п. 5.2. Положения, организатор конкурса или конкурсная комиссия вправе запросить у соответствующих органов и организаций сведения о проведении ликвидации участника конкурса, подавшего заявку на участие в конкурсе, о принятии арбитражным судом решения о признании такого участника банкротом и об открытии конкурсного производства, о приостановлении деятельности такого участника в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, о наличии задолженностей такого участника по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные

внебюджетные фонды за прошедший календарный год, об обжаловании наличия таких задолженностей и о результатах рассмотрения жалоб.

Аналогичные вышеуказанным нормам, соответствующие положения содержатся в пунктах 4.3. и 4.4. Конкурсной документации, в связи с этим Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тульской области при рассмотрении жалобы ООО «ТСН» был сделан правильный вывод о том, что не любая задолженность по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды дает право организатору конкурса отстранить претендентов или отказать им в допуске к участию в конкурсе 1/11, а только задолженность, возникшая за прошедший календарный год.

Более того, Заявитель в своем письме №УАТН-1833 от 05.09.2018 г. запрашивал в Управлении Федеральной налоговой службы по Тульской области задолженность перед бюджетом претендентов конкурса 1/11 именно за прошедший календарный год, в результате чего получил неполную информацию и не предпринял действий по ее уточнению.

ООО «ТСН» по состоянию на 31.08.2018 г. (дата подачи заявки на участие в конкурсе 1/11) имело задолженность по начисленным пени в размере 22 628,91 рублей. Указанный размер пени, как способ обеспечения обязанностей по уплате налогов (ст. 72, 75 Налогового кодекса РФ), был начислен Третьему лицу 01.03.2018 и 13.03.2018 после предоставления первичной и уточненной деклараций по налогу УСН за 2017 год и 29.03.2018 после подачи уточненной налоговой декларации по налогу УСН за 2016 год за несвоевременную оплату налога УСН, то есть относятся к 2018 году. Поскольку конкурс 1/11 проходил в 2018 году, понятие «задолженность за прошедший календарный год», указанное в пунктах 5.2. Положения и 4.3. Конкурсной документации, относится к задолженности, обязательства по оплате которой возникли к прошедшему 2017 году.

Существенно, что налоговые органы в нарушение ст. 69, 70 Налогового кодекса РФ (далее -НК РФ) не направили ООО «ТСН» требование об уплате начисленных пеней.

В силу п.1 ст. 69 НК РФ, требованием об уплате налога признается извещение налогоплательщика о неуплаченной сумме налога, а также об обязанности уплатить в установленный срок неуплаченную сумму налога. Требование об уплате налога должно содержать сведения о сумме задолженности по налогу, размере пеней, начисленных на момент направления требования, сроке исполнения требования, а также мерах по взысканию налога и обеспечению исполнения обязанности по уплате налога, которые применяются в случае неисполнения требования налогоплательщиком. Требование об уплате налога должно быть исполнено в течение восьми дней с даты получения указанного требования, если более продолжительный период времени для уплаты налога не указан в этом требовании (ч. 1, 4 п. 4 ст. 69 НК РФ).

Также согласно п. 1 ст. 70 НК РФ, требование об уплате налога должно быть направлено налогоплательщику (ответственному участнику консолидированной группы налогоплательщиков) не позднее трех месяцев со дня выявления недоимки, если иное не предусмотрено настоящей статьей.

Правила, установленные статьями 69 - 70 НК РФ, применяются также в отношении требований об уплате сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, предусмотренных главой 9 настоящего Кодекса (п. 8 ст. 69 и п. 3 ст. 70 НК РФ).

Поскольку Третьему лицу требование об уплате начисленных пеней не направлялось, такая задолженность не считается просроченной и не может быть принята во внимание. Это подтверждается многочисленной судебной практикой, например, Постановлением Арбитражного суда Центрального округа от 23.12.2015 №Ф10-3539/2015 по делу №А14-12701/2014 («учитывая требования ст. 69 Налогового кодекса Российской Федерации, суды сделали правильный вывод о том, что не направление налогоплательщику требований об уплате пени и штрафа является существенным нарушением процедуры принудительного бесспорного взыскания налогов, пеней и штрафов, которые признаются самостоятельным и безусловным основанием к отказу в удовлетворении требований уполномоченного органа»). К такому же выводу пришел Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа при разрешении дела А26-8010/2005-25 (см. Постановление ФАС СЗО от 20.03.2006 по делу №А26-8010/2005-25) направление налогоплательщику требования об уплате налога и (или) пеней - одна из обязательных стадий процедуры взыскания налога (пеней). Не направление налогоплательщику требования лишает налоговую инспекцию возможности предпринимать дальнейшие действия, в том числе и проводить зачет.

Изучив материалы дела, исследовав и оценив представленные доказательства, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, суд считает, что заявленные требования подлежат удовлетворению, исходя из следующего.

В соответствии с ч.1 ст.198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – 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.

В силу ч.4 ст.200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов и действий (бездействия) государственных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном

заседании осуществляет проверку оспариваемого акта, оспариваемых действий (бездействие) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с ч.1 ст.198, ч.4 ст.200 АПК РФ и п.6 постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 01.07.1996г. №6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» для удовлетворения требований о признании недействительными ненормативных правовых актов и незаконными решений и действий (бездействия) органов местного самоуправления необходимо наличие двух условий: несоответствие их закону или иному нормативному правовому акту, а также нарушение прав и законных интересов заявителя.

В соответствии с ч.1 ст.65, ч.5 ст.200 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

Часть 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения: монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции; недопущения, ограничения, устранения конкуренции 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.

Согласно статье 3 Закона о защите конкуренции, указанный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с частью 5 статьи 19 Закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. установлено, что установка и эксплуатация рекламной конструкции осуществляются ее владельцем по договору с собственником земельного участка, здания или иного недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция, либо с лицом, уполномоченным собственником такого имущества, в том числе с арендатором. По окончании срока действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции обязательства сторон по договору прекращаются. Субъекты Российской Федерации устанавливают предельные сроки, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, в зависимости от типов и видов рекламных конструкций и применяемых технологий демонстрации рекламы, но не менее чем на пять лет и не более чем на десять лет. Конкретные сроки договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, устанавливаются соответственно органом исполнительной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа в зависимости от типа и вида рекламной конструкции, применяемых технологий демонстрации рекламы в границах соответствующих предельных сроков. Заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в соответствии с нормами настоящего Федерального закона и гражданского законодательства.

Из положений части 5.1 указанной нормы следует, что заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации. Форма проведения торгов (аукцион или конкурс) устанавливается органами государственной власти или представительными органами муниципальных образований. Торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, который находится в государственной собственности, муниципальной собственности или государственная собственность на который не разграничена, а также на здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности, после утверждения в соответствии с частью 5.8 настоящей статьи схем размещения рекламных конструкций проводятся органом государственной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа либо уполномоченной ими организацией только в отношении рекламных конструкций, указанных в данных схемах.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Указанное заявление подается заявителем в письменной форме или в форме электронного документа с использованием федеральной государственной информационной системы "Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)" (далее - единый портал государственных и муниципальных услуг) и (или) региональных порталов государственных и муниципальных услуг в орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции (часть 9 ст. 19 Закона о рекламе)

Из материалов дела следует, что ООО «Тульская Служба Новостей» была подана заявка от 30.08.2018 № 84 на участие в конкурсе № 1/11 по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. К заявке была приложена «Информация о соответствии претендента установленным требованиям и условиям допуска к участию в торгах», где в пункте 3 указано, что у ООО «ТСН» отсутствует задолженность по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды.

07.09.2018 УАТН администрации г. Тулы, направившем запрос в целях проверки соответствия предоставленных претендентами сведений по п. 4.3 конкурсной документации, был получен ответ от УФНС России по Тульской области № 18-31/22065, в котором указано, что по состоянию на 01.09.2018 у ООО «Тульская Служба Новостей» имеется задолженность по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и штрафов, в связи с чем конкурсной комиссией заявителя было отказано ООО «Тульская Служба Новостей» в допуске к участию в конкурсе.

24.09.2018 в УФАС по Тульской области ООО «Тульская Служба Новостей» подало жалобу на действия УАТН администрации города Тулы - организатора торгов, конкурсной комиссии при проведении Конкурса № 1/11.

По итогам рассмотрения дела № 3/41-2018 указанная жалоба была признана обоснованной, Конкурсная комиссия признана нарушившей часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в связи с чем 11.10.2018 УФАС по Тульской области вынесло решение, а также выдало предписание № 25 от 11.10.2018 Конкурсной комиссии о совершении действий, направленных на устранение нарушений требований

порядка организации и проведения торгов - открытого конкурса № 1/11 по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, а именно;

-отменить протокол № 2 заседания конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса по продаже прав на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций - протокол рассмотрения заявок на участие в Конкурсе № 1/11 в части лота № 1;

- рассмотреть заявки, поданные на участие в Конкурсе № 1/11 по лоту № 1 в соответствии с требованиями Положения об установке и эксплуатации рекламных конструкций в муниципальном образовании город Тула, утвержденного решением Тульской городской Думы от 24.11.2010 № 12/257.

Суд, рассмотрев требования УАТН администрации города Тулы, считает их обоснованными и подлежащими удовлетворению, исходя из следующего.

В соответствии с пунктом 4.2.3 конкурсной документации для проведения открытого конкурса по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте № 1/11 (в редакции от 13.06.2018), к числу обязательных требований, предъявляемых к претендентам для участия в Конкурсе № 1/11 относится отсутствие у претендента задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды.

Согласно пункту 4.3 Конкурсной документации, Организатор конкурса или конкурсная комиссия вправе запросить у соответствующих органов и организаций сведения, в том числе о наличии задолженностей такого участника по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год.

Пунктом 5.2 Положения об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте (приложение № 3 к Положению об установке и эксплуатации рекламных конструкций), утвержденного решением Тульской городской Думы от 24.11.2010 № 12/257 «О Положении «Об установке и эксплуатации рекламных конструкций в муниципальном образовании город Тула», установлено, что организатор конкурса или конкурсная комиссия вправе запросить у соответствующих органов и организаций сведения о проведении ликвидации участника конкурса, подавшего заявку на участие в конкурсе, о принятии арбитражным судом решения о признании такого участника банкротом и об открытии конкурсного производства, о приостановлении деятельности такого участника в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, о наличии задолженностей такого участника по начисленным налогам, сборам и иным

обязательным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, об обжаловании наличия таких задолженностей и о результатах рассмотрения жалоб.

Из материалов дела следует, что на участие в Конкурсе № 1/11 по лоту № 1 было подано 6 заявок: ИП Филимонова И.В., ООО «Арт Ди», ООО «Формат», ООО «МЕДИА-РЕГИОН», «ЛИДЕР» ООО «Тюльская служба новостей».

В материалы жалобы № 3/41-2018 ООО «ТНС» представило копию запроса от 05.09.2018 исх. № УАТН-1833 заявителя в УФНС по Тульской области о наличии/отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные внебюджетные фонды в отношении налогоплательщиков, подавших заявки на участие в Конкурсе № 1/11 за прошедший календарный год, об обжаловании наличия таких задолженностей и о результатах рассмотрения жалоб.

УФНС по Тульской области в ответ направило информацию о наличии/отсутствии задолженности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и штрафов в отношении лиц, подавших заявки на участие в Конкурсе № 1/11, по состоянию на 01.09.2018, согласно которой:

-отсутствует задолженность в отношении следующих налогоплательщиков: ИП Филимонова И.В., ООО «Арт Ди», ООО «Формат», ООО «МЕДИА-РЕГИОН», «ЛИДЕР»;

-имеют задолженность следующие налогоплательщики: ООО «Торг Инвест», ООО «Промдизайн». ИП Алхов О.Н., ООО «Телевизионное вещание-51», ООО «Тюльская служба новостей».

УФАС по Тульской области расценив данную информацию в качестве неполной, посчитало, что заявитель должен был предпринять меры по её уточнению (в соответствии с требованиями пункта 4.3 Конкурсной документации. 5.2 Положения об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте (приложение № 3 к Положению об установке и эксплуатации рекламных конструкций)), однако данных действий не совершил.

При этом суд отмечает, что и ответчик в ходе рассмотрения жалобы ООО «ТНС» не совершил действий по проверки информации о наличии либо отсутствии задолженности ООО «ТНС», ограничившись лишь предоставленной справкой № 268856 о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам ООО «ТНС» по состоянию на 01.01.2018, согласно которой у ООО «ТНС» отсутствовала задолженность по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам за прошедший календарный год.

Судом в целях проверки представленной информации о соответствии ООО «ТНС» требованиям, установленным для участника конкурса, направил запросы в адрес налогового органа.

Из ответа УФНС по Тульской области от 18.10.2018 г. №22-11/4203, из письма МИФНС №12 по Тульской области от 22.10.2018г. №17-44/38144 следует, что в отношении ООО «ТНС» образовалась задолженность по уплате пеней по налогу, взимаемому с налогоплательщиков, выбравших в качестве объекта налогообложения доходы, в размере 22 628,91 руб. за отчетные периоды 2017 года. Требование об уплате имеющейся задолженности до 30.08.2018 в адрес Общества не направлялось. Одновременно сообщаем, что вышеуказанная задолженность погашена Обществом 04.09.2018.

Межрайонная ИФНС России № 12 по Тульской области в письме №10-12/00457дсп от 08.02.2019г. сообщила, что 01.03.2018г. и 13.03.2018г. ООО «ТНС» представила первичную и уточненную декларацию по упрощенной системе налогообложения за 2017 год, в соответствии с которыми начислен налог, взимаемый с налогоплательщиков, выбравших в качестве объекта налогообложения доходы в общей сумме 785542.00 руб., в том числе по срокам уплаты: 25.04.2017 г. - 161667.00 руб.; 25.07.2017 г. - 220193.00 руб.; 25.10.2017 г. - 147738.00 руб.; 02.04.2018 г. - 255944.00 руб.

Кроме того, 29.03.2018г. представлена уточненная декларация по упрощенной системе налогообложения за 2016 год, в соответствии с которой доначислен налог в сумме 900 руб. по сроку уплаты 31.03.2017г.

Поскольку налог за 2017 год и за 2016 год ООО «ТНС» оплачен не в срок (п/п 713 от 13.12.2017г. на сумму 529597.00 руб.; п/п 159 от 13.03.2018г. на сумму 901 руб.) в соответствии со статьей 75 НК РФ за каждый календарный день просрочки исполнения обязанности по уплате налога или сбора, начиная со следующего за установленным законодательством о налогах и сборах дня уплаты налога или сбора, начисляются пени в процентах от неуплаченной суммы налога или сбора.

Таким образом, суд считает, что на момент подачи заявки на участие в конкурсе у ООО «ТНС» была задолженность по пеням, которая была погашена 04.09.2018г. Данный факт не оспаривает и ООО «ТНС».

Суд считает несостоятельным довод ООО «ТНС» о том, что говорить о наличии налоговой задолженности можно только тогда, когда она является просроченной и возникает с момента выставления налоговым органом требования налогоплательщику.

Как уже указывалось выше, пени были начислены ООО «ТНС» в связи с подачей данной организацией уточненных деклараций за 2016 и 2017г., а не проводимой налоговым органом камеральной проверкой. Следовательно, ООО «ТНС», подавая уточненные декларации,

должен был осознавать, что нарушения налогового законодательства в 2016г., 2017г. неминуемо повлекут за собой начисление пени и штрафов за указанные нарушения; пени будут начислены с даты нарушения установленного НК РФ срока уплаты налога, т.е. за прошлый период. Не выставление налоговым органом требования об уплате пени не может быть расценено в качестве основания для утверждения об отсутствии задолженности, тем более, что срок для принудительного взыскания с ООО «ТНС» налоговых санкций ни на дату подачи заявки, ни на дату их рассмотрения не прошел. Основанием для не направления налоговым органом требования в адрес ООО «ТНС» послужило лишь добровольная их оплата 04.09.2018г.

Таким образом, суд считает, что ООО «ТНС», подавая заявку на конкурс, должно было знать о наличии задолженности по пени и погасить их до обращения. Поскольку ООО «ТНС» указанные действия не произвело, то представленные ООО «ТНС» в заявке сведения об отсутствии задолженности являются недостоверными, следовательно, исходя из положений конкурсной документации ООО «ТНС» не соответствовало установленным требованиям к участникам конкурса.

Кроме того, суд считает ошибочным довод ответчика о том, что во внимание должна приниматься только задолженность участника конкурса за прошедший календарный год, т.к. конкурсная документация не содержит ссылки на необходимость предоставления участником сведений о наличии либо отсутствии задолженности в определенный период, ее просто не должно быть. Прошедший календарный год упоминается лишь в пункте 5.2 Положения об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте» где установлено, что организатор конкурса или конкурсная комиссия **вправе** запросить у соответствующих органов и организаций сведения... о наличии задолженностей такого участника по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год....

Поскольку уточненные декларации за 2016,2017г. ООО «ТНС» были поданы в 2018г., то по состоянию на 01.01.2018г. действительно информация о начисленных налоговых санкциях отсутствовала, однако, суд повторно указывает, что налоговые нарушения были совершены данной организацией в 2016,2017г. и пени были начислены за указанные периоды, о чем ООО «ТНС» не мог не знать.

По мнению суда, не соответствие участника конкурса требованиям конкурсной документации (наличие задолженности) и сообщение об этом недостоверных сведений правомерно послужили основанием для отказа ООО «ТНС» в допуске к участию в конкурсе.

Довод ООО «ТНС» о том, что незначительная сумма пени не могла повлиять на исполнение контракта в случае объявления ООО «ТНС» победителем суд не считает состоятельным, т.к. в данном случае речь идет о формальном несоблюдении установленных требований.

Признание решения УФАС по Тульской области в части пунктов 1-3 незаконным послужило основанием для признания выданного предписания № 25 от 11.10.2018г. также незаконным.

Руководствуясь ст.ст. 167-170, 176, 197-201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

Р Е Ш И Л:

Заявление Управления по административно-техническому надзору администрации г. Тулы удовлетворить.

Признать незаконными решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от 11.10.2018г. по жалобе №3/41-2018 ООО «Тульская служба новостей» в части пунктов 1-3 и предписание № 25 от 11.10.2018г.

Решение может быть обжаловано в месячный срок со дня его принятия в Двадцатый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Тульской области.

Судья

Е.В.Андреева