



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

кассационной инстанции по проверке законности
и обоснованности судебных актов арбитражных судов,
вступивших в законную силу

2 декабря 2019 года
г. Калуга

Дело № А68-12532/2018

Резолютивная часть постановления объявлена 28.11.2019.
Постановление изготовлено в полном объеме 02.12.2019.

Арбитражный суд Центрального округа в составе:
председательствующего судьи Ключниковой Н.В.,
судей Власова Е.В., Стрегелевой Г.А.,
при участии в судебном заседании:

от управления по административно-техническому надзору администрации
г. Тулы (ОГРН 1077106005943, ИНН 7106076980, ул. Гоголевская, д. 73,
г. Тула, 300041) - Богмы А.Е. - представителя по доверенности от 17.01.2019
№ 9, диплом;

от управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области
(ОГРН 1027100748950, ИНН 7107026090, ул. Жаворонкова, д. 2, г. Тула,
300012) - не явились, о месте и времени слушания дела извещены
надлежащим образом;

от общества с ограниченной ответственностью "Тульская Служба Новостей"
(ОГРН 1117154005055, ИНН 7106157507, ул. Первомайская, д. 28, оф. 12,
г. Тула, 300034) - Лукашенко Д.Д. - представителя по доверенности от
08.04.2019, удостоверение адвоката; Сечко А.Ф. - представителя по
доверенности от 20.09.2018, диплом,

рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу общества
с ограниченной ответственностью "Тульская Служба Новостей" на решение
Арбитражного суда Тульской области от 17.04.2019 и постановление
Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.08.2019 по делу
№ А68-12532/2018,

У С Т А Н О В И Л :

управление по административно-техническому надзору администрации
г. Тулы (далее – Управление, заявитель) обратилось в Арбитражный суд
Тульской области с заявлением о признании незаконными пунктов 1-3
решения управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской
области (далее – УФАС, антимонопольный орган) от 11.10.2018 по жалобе
№ 3/41-2018 и предписания от 11.10.2018 № 25 (уточненные требования).

Дело рассмотрено с участием общества с ограниченной ответственностью "Тульская Служба Новостей" (далее – ООО "ТСН", Общество).

Решением суда от 17.04.2019, оставленным без изменения постановлением суда апелляционной инстанции от 15.08.2019, заявленные требования удовлетворены.

В кассационной жалобе ООО "ТСН" просит отменить решение, постановление суда в связи с неправильным применением норм материального, процессуального права, принять новый судебный акт об отказе в удовлетворении заявленных Управлением требований в полном объеме.

Проверив материалы дела, изучив доводы, указанные в кассационной жалобе, заслушав объяснения представителей Общества, Управления, суд кассационной инстанции не усматривает оснований для отмены оспариваемых судебных актов.

Как видно из материалов дела и установлено судом, 18.06.2018 на сайте <http://www.tula.ru> Управлением (заказчик) размещена информация о возобновлении проведения конкурса (извещение № 1/11) на право заключения 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.

Согласно пункту 4.2.3 конкурсной документации (в редакции от 13.06.2018), к числу обязательных требований, предъявляемых к претендентам для участия в конкурсе, относится отсутствие у претендента задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды.

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 (пункт 4.3 конкурсной документации).

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" (далее - Положение), предусмотрено, 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.

На участие в конкурсе по лоту № 1 было подано 6 заявок: ИП Филимонова И.В., ООО "Арт Ди", ООО "Формат", ООО "Медиа-Регион", ООО "Лидер", ООО "ТСН".

К заявке поданной 31.08.2018 ООО "ТСН" приложило, в том числе, "Информацию о соответствии претендента установленным требованиям и условиям допуска к участию в торгах", в пункте 3 которой указано об отсутствии у ООО "ТСН" задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды.

Управление в соответствии с пунктом 5.2 Положения направило в УФНС России по Тульской области запрос о предоставлении информации о наличии задолженностей участников конкурса по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные внебюджетные фонда за прошедший календарный год, об обжаловании наличия таких задолженностей и о результатах рассмотрения жалоб.

В ответе на запрос указано, что по состоянию на 01.09.2018 у ООО "ТСН" имеется задолженность по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и штрафов, в связи с чем конкурсной комиссией было отказано Обществу в допуске к участию в конкурсе.

24.09.2018 ООО "ТСН" обратилось в УФАС с жалобой, в которой указало на необоснованность отказа конкурсной комиссии в допуске его к участию в данном конкурсе.

По результатам рассмотрения жалобы антимонопольным органом принято решение от 11.10.2018, которым решено:

1. Признать жалобу ООО "ТСН" обоснованной.

2. Признать членом конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса № 1/11 по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции: Ростовцева В.В., Богма А.Е., Комарова С.В., Сафронову Е.А. нарушившими часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

3. Выдать членам конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса № 1/11 по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции: Ростовцеву В.В., Богма А.Е., Комарову С.В., Сафроновой Е.А. обязательное для исполнения предписание.

4. Выдать организатору торгов - управлению по административно-техническому надзору администрации г. Тулы предупреждение о прекращении действий (бездействий)

Одновременно Управление выдало членам конкурсной комиссии предписание, согласно которому в срок до 26.10.2018 необходимо:

- 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.

Не согласившись с пунктами 1-3 решения и предписанием антимонопольного органа, Управление обратилось в арбитражный суд с заявленным требованием.

Суд, руководствуясь статьями 198, 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, разъяснениями, данными в постановлении Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 01.07.1996 № 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", статьями 69, 70, 72, 75 Налогового кодекса Российской Федерации, статьями 1, 3, 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон № 135-ФЗ), статьей 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", Положением 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 "О Положении "Об установке и эксплуатации рекламных конструкций в муниципальном образовании город Тула", пришел к выводу о наличии у конкурсной комиссии достаточных правовых оснований для отказа ООО "ТСН" в допуске к участию в конкурсе и, как следствие, о незаконности оспариваемых решения и предписания антимонопольного органа, и удовлетворил требования Управления.

Выводы судов являются правильными, соответствуют материалам дела и действующему законодательству.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Согласно пункту 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, относится отсутствие у претендента задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды.

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 (пункт 4.3 конкурсной документации).

Антимонопольный орган пришел к выводу, что при рассмотрении заявок по лоту № 1 конкурсная комиссия 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 по состоянию на 01.09.2018, а не за прошедший календарный год (т.е. по состоянию на 31.12.2017), тем самым нарушив требования конкурсной документации и положения об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте. Кроме того, в протоколе № 2 заседания конкурсной комиссии в качестве причин несоответствия заявки ООО "ТСН" указаны пункты 5.3 и 7.1 Положения об установке и эксплуатации рекламных конструкций (недостоверные сведения, содержащиеся в документах, представленных претендентом; наличие у претендента задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды), однако пункт 7.1 содержится не в Положении об установке и эксплуатации рекламных конструкций, а в Положении об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте, который является приложением к Положению об установке и эксплуатации рекламных конструкций.

Вместе с тем, исследовав и оценив в соответствии с требованиями главы 7 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации имеющиеся в материалах дела доказательства, в том числе, письма УФНС по Тульской области от 18.10.2018 № 22-11/4203 и МИФНС России № 12 по Тульской области от 22.10.2018 № 17-44/38144, от 08.02.2019 № 10-12/00457 суды установили, что на момент подачи Обществом заявки на участие в конкурсе у ООО "ТСН" имелась задолженность по пеням, которая была погашена Обществом только 04.09.2018.

При таких обстоятельствах суды пришли к обоснованному и мотивированному выводу о незаконности решения и предписания антимонопольного органа в оспариваемой части ввиду наличия у конкурсной

комиссии достаточных правовых оснований для отказа ООО "ТСН" в допуске к участию в конкурсе.

Доводы заявителя кассационной жалобы, оспаривающие данный вывод судов, со ссылкой на то, что конкурсная документация содержит нечеткие, неоднозначные и противоречивые положения, об обязанности судов в данном случае применения по аналогии Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", а также о не применении судами нормы пункта 5 статьи 75 Налогового кодекса Российской Федерации, подлежат отклонению как не соответствующие фактическим обстоятельствам дела и не влияющие на правильность вышеприведенных выводов судов.

Неправильного применения норм материального права или нарушения норм процессуального права, влекущих отмену судебных актов, в том числе тех, на которые имеется ссылка в кассационной жалобе, не установлено.

Выводы судов основаны на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств в соответствии с частью 1 статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. Поэтому у суда кассационной инстанции, учитывая предусмотренные статьей 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации пределы его компетенции, отсутствуют правовые основания для переоценки названных выводов судов и учета доводов кассационной жалобы, направленных на переоценку установленных судами фактических обстоятельств.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 287, статьей 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

П О С Т А Н О В И Л :

решение Арбитражного суда Тульской области от 17.04.2019 и постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.08.2019 по делу № А68-12532/2018 оставить без изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу с момента его принятия.

Постановление может быть обжаловано в Судебную коллегию Верховного Суда Российской Федерации в срок, не превышающий двух месяцев со дня его принятия, в порядке, предусмотренном ст. 291.1 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председательствующий

Н.В. Ключникова

Судьи

Е.В. Власов

Г.А. Стрегелева