

## АРБИТРАЖНЫЙ СУД ПОВОЛЖСКОГО ОКРУГА

### ПОСТАНОВЛЕНИЕ от 22 октября 2019 г. N Ф06-53309/2019

Дело N А65-34868/2018

Резолютивная часть постановления объявлена 15 октября 2019 года.

Полный текст постановления изготовлен 22 октября 2019 года.

Арбитражный суд Поволжского округа в составе:

председательствующего судьи Ольховикова А.Н.,

судей Мухаметшина Р.Р., Хабибуллина Л.Ф.,

при участии представителей:

заявителя - Басырова Д.И. (доверенность от 04.12.2018 N 51),

ответчика - Корсукова М.Н. (доверенность от 29.12.2018 N АИШ-02/21002),

в отсутствие:

третьих лиц - извещены надлежащим образом,

рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу Исполнительного комитета Елабужского муниципального района Республики Татарстан

на решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 13.02.2019 и постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.04.2019

по делу N А65-34868/2018

по заявлению Исполнительного комитета Елабужского муниципального района Республики Татарстан (г. Елабуга, ОГРН 1051655092202, ИНН 1646018237) о признании недействительным пунктов 1, 3 решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (г. Казань, ОГРН 1021602866405, ИНН 1653003714) от 14.08.2018 по делу N 06-28/2018, с участием третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, ООО "Городское предприятие благоустройства", МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ",

установил:

Исполнительный комитет Елабужского муниципального района Республики Татарстан (далее - Исполнительный комитет, заявитель) обратился в суд с заявлением о признании недействительным пунктов 1, 3 решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Татарстанское УФАС России, антимонопольный орган) от 14.08.2018 по делу N 06-28/2018, с участием третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора - ООО "Городское предприятие благоустройства", МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ".

Решением Арбитражного суда Республики Татарстан от 13.02.2019, оставленным без изменения постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 29.04.2019 по делу N А65-34868/2018, в удовлетворении заявленных требований отказано.

В кассационной жалобе Исполнительный комитет Елабужского муниципального района Республики Татарстан просит отменить принятые по делу судебные акты, ссылаясь на нарушение судами норм материального и процессуального права, несоответствие выводов судов обстоятельствам дела и имеющимся в деле доказательствам.

Третьи лица в судебное заседание представителей не направили, о времени и месте судебного заседания надлежащим образом извещены.

В соответствии с частью 3 статьи 284 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ), жалоба рассматривается в отсутствие лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства.

Изучив материалы дела, обсудив доводы жалобы, кассационная инстанция не находит оснований для отмены обжалуемых судебных актов.

Из материалов дела усматривается, что в Татарстанское УФАС России поступила информация о нарушении антимонопольного законодательства в действиях Исполнительного комитета Елабужского муниципального района Республики Татарстан при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд.

По итогам рассмотрения указанной жалобы, изучения предоставленных сведений и документов, Татарстанским УФАС России установлено, что действия МКУ "Исполнительный комитет Елабужского муниципального района Республики Татарстан", ООО "Городское предприятие благоустройства", МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ", выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий к доступу на товарный рынок по выполнению работ по озеленению в Пионерском парке г. Елабуга, содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Татарстанским УФАС России принято решение от 14.08.2018 по делу N 05-28/2018, которым МКУ "Исполнительный комитет Елабужского муниципального района Республики Татарстан", ООО "Городское предприятие благоустройства", МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" признаны нарушившими статью 16 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции), что выразилось в достижении антиконкурентного соглашения, реализация которого привела к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий к доступу на товарный рынок по выполнению работ по озеленению в Пионерском парке г. Елабуга, что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции. ООО "Городское предприятие благоустройства", МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" признаны нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, что выразилось в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционе в электронной форме N 0111300101616000278.

Заявитель обратился в суд с заявлением о признании недействительным пунктов 1, 3 решения от 14.08.2018 по делу N 06-28/2018.

Суды первой и апелляционной инстанций, отказывая в удовлетворении заявленных требований, руководствовались следующим.

Согласно пункту 1 статьи 24 Федерального закона Российской Федерации от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе), заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (пункт 2 статьи 24 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

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

В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Как установлено судами, на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) 20.09.2016 опубликовано извещение о проведении аукциона в электронной форме N 0111300101616000278 с предметом: "право заключения муниципального контракта на выполнение работ по озеленению в Пионерском парке г. Елабуга". Заказчиком является МКУ "Исполнительный комитет Елабужского муниципального района Республики Татарстан". Начальная максимальная цена контракта по аукциону N 0111300101616000278 составляет 4 088 650 руб. 03 коп.

Согласно протоколу проведения открытого аукциона в электронной форме аукцион был проведен 10.10.2016 с участием ООО "Городское предприятие благоустройства" с предложением о цене контракта 4 047 763 руб. 53 коп.; МУП "Управление городского хозяйства, благоустройства и жилищного фонда г. Елабуга" с предложением о цене контракта 4 068 206 руб. 78 коп.

ООО "Городское предприятие благоустройства" признано победителем с ценовым предложением в размере 4 047 763 руб. 53 коп. (протокол подведения итогов от 29.11.2016).

Между Исполнительным комитетом и ООО "Городское предприятие благоустройства" заключен муниципальный контракт от 10.12.2016 N 2016.60023 на сумму 4 047 763 руб. 53 коп., по условиям которого ООО "Городское предприятие благоустройства" до 20.12.2016 должно выполнить предусмотренные договором работы.

Согласно акту о приемке выполненных работ по озеленению от 12.12.2016 работы были выполнены на сумму 3 393 329 руб. 98 коп. Указанные работы оплачены заказчиком платежным поручением от 14.12.2016 N 77968.

Соглашением N 1 от 21.12.2016 муниципальный контракт от 10.12.2016 N 2016.60023 расторгнут на сумму 654 433 руб. 55 коп., на сумму 3 393 329 руб. исполнен.

Как следует из материалов дела, выполнение таких работ, как прополка газона, полив зеленых насаждений, устройство газонов из готовых рулонных заготовок требуют особых погодных условий. Вышеперечисленные работы согласно акту о приемке выполненных работ исполнялись в середине декабря. На территории города Елабуга в период с 10.12.2016-12.12.2016 температура воздуха имеет отрицательные значения, что свидетельствует о невозможности выполнения работ по муниципальному контракту от 10.12.2016 N 2016.60023.

Кроме того, выполнение вышеперечисленных работ, помимо особых погодных условий, требует привлечение и использование технических и трудовых ресурсов, которые занимают временной промежуток больше, чем 3 дня, два из которых приходились на выходные дни.

Относительно заключенного договора подряда от 10.12.2016 N 9 между МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" и ООО "Городское предприятие благоустройства", антимонопольным органом отмечено, что предметом договора является выполнение работ по устройству газона в Пионерском парке. Однако указанные работы не могли быть выполнены в декабре.

Суды приняли во внимание вышеизложенное и признали верными выводы антимонопольного органа о том, что работы по муниципальному контракту от 10.12.2016 N 2016.60023 были выполнены до заключения самого контракта. Таким образом было достигнуто антиконкурентное соглашение о выполнении работ.

В целях компенсации затрат ООО "Городское предприятие благоустройства" и МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" Исполнительный комитет Елабужского муниципального района РТ инициировал проведение закупки на выполнение работ по озеленению в Пионерском парке г. Елабуги.

ООО "Городское предприятие благоустройства" и МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ", в рамках исполнения достигнутого с органом местного самоуправления соглашения, подали заявки и приняли участие в аукционе N 0111300101616000278.

Совместные действия указанных лиц привели к поддержанию цен на указанном аукционе, так как добросовестные участники соответствующего товарного рынка были лишены возможности принять участие в аукционе на выполнение работ, которые фактически были выполнены до опубликования извещения о проведении торгов.

В ходе рассмотрения дела антимонопольным органом установлено, что работы по аукциону в

электронной форме N 0111300101616000278 были выполнены до опубликования извещения о проведении торгов; снижение ценовых предложений в рамках проведения указанного аукциона было минимальным (1%); участники аукциона ООО "Городское предприятие благоустройства" и МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" подали только по одному ценовому предложению; в указанном аукционе участники закупки подавали заявки и ценовые предложения с совпадающего IP адреса; совпадение контактного номера телефона при аккредитации на ЭТП; совпадение свойств электронных файлов вторых частей заявок; подготовка и создание документов, поданных ООО "Городское предприятие благоустройства" и МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" в качестве первой и второй части заявки, одним лицом; многолетние деловые отношения между ООО "Городское предприятие благоустройства" и МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ"; заместителем руководителя МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" и генеральным директором ООО "Городское предприятие благоустройства" является одно лицо; совместное исполнение ООО "Городское предприятие благоустройства" и МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" работ, являющихся предметом аукциона в электронной форме N 0111300101616000278.

Таким образом, в действиях ООО "Городское предприятие благоустройства" и МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ", Исполнительный комитет Елабужского муниципального района РТ установлено намеренное поведение каждого хозяйствующего субъекта определенным образом для достижения заранее оговоренной цели, то есть достижение и исполнение ими соглашения; а также заведомая осведомленность о будущих действиях друг друга, при отсутствии внешних, объективных обстоятельств, обуславливающих подобное поведение.

Изложенные обстоятельства обоснованно расценены антимонопольным органом в качестве нарушения ООО "Городское предприятие благоустройства", МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" и Исполнительным комитетом Елабужского муниципального района РТ статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Действия ООО "Городское предприятие благоустройства" и МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ", выразившихся в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционе в электронной форме N 0111300101616000278 являются нарушением пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Исполнительный комитет Елабужского муниципального района Республики Татарстан при публикации извещения о проведении аукциона в электронной форме N 0111300101616000278 обладал информацией о том, что указанные работы уже выполнены заранее определенным лицом.

Каждый из участников аукциона осознанно направил заявку на участие в аукционе, что предполагает соперничество за заключение государственного контракта, однако, будучи допущенным к торгам, участники фактически не конкурировали между собой, чем обеспечили поддержание цен в рассматриваемом электронном аукционе.

При условии, что работы, которые должны быть заказаны муниципальным заказчиком по результатам проведения конкурентных процедур, уже исполнены, потенциальные исполнители, действуя добросовестно, лишены возможности принять участие в такой закупке.

В результате достижения антиконкурентного соглашения ООО "Городское предприятие благоустройства", МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" и Исполнительный комитет Елабужского муниципального района РТ реализовали модель группового поведения,

состоящую из действий, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка; ООО "Городское предприятие благоустройства", МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ" совместно реализовали единую стратегию поведения, целью которой являлась не конкуренция между ними в ходе торгов, а достижение результата - победа в аукционе конкретного участника соглашения, проведение аукциона являлось формальной имитацией конкурентной борьбы.

Суды приняли во внимание вышеизложенное и пришли к верному выводу, что заказчик МКУ "Исполнительный комитет Елабужского муниципального района РТ", участники аукциона ООО "Городское предприятие благоустройства", МУП "Управление благоустройства и озеленения ЕМР РТ", действовали по соглашению с момента подготовки и размещения аукционной документации, на этапах подачи заявок на участие в аукционе, были информированы о стратегиях друг друга, выполняли действия по соглашению, направленные на ограничение и (или) исключению доступа других хозяйствующих субъектов (добросовестных участников) к участию в аукционе.

Суды, исходя из установленных по настоящему делу фактических обстоятельств, пришли к выводу о представлении уполномоченным органом достаточных доказательств создания Исполнительным комитетом Елабужского муниципального района РТ условий и возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции при проведении закупки для муниципальных нужд в контексте правоотношений и нарушении статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Выводы судов соответствуют содержанию имеющихся в деле доказательств, при оценке которых положения статей 65, 71 АПК РФ судами не нарушены.

Доводы кассационной жалобы о неправильной оценке судами обстоятельств дела не принимаются во внимание, как направленные на иную оценку исследованных судами первой и апелляционной инстанций доказательств и сделанных на их основе выводов, что в силу статьи 286 АПК РФ не входит в полномочия кассационной инстанции.

На основании вышеизложенного, судебная коллегия кассационной инстанции не находит оснований для отмены обжалуемых судебных актов и удовлетворения кассационной жалобы.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 287, статьями 286, 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Поволжского округа

постановил:

решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 13.02.2019 и постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.04.2019 по делу N А65-34868/2018 оставить без изменения, кассационную жалобу - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий судья  
А.Н.ОЛЬХОВИКОВ

Судьи  
Р.Р.МУХАМЕТШИН  
Л.Ф.ХАБИБУЛЛИН