



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД
ВОЛГО-ВЯТСКОГО ОКРУГА**
Кремль, корпус 4, Нижний Новгород, 603082
<http://fasvvo.arbitr.ru/> E-mail: info@fasvvo.arbitr.ru

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
арбитражного суда кассационной инстанции**

Нижний Новгород
18 апреля 2016 года

Дело № А11-7434/2014

Арбитражный суд Волго-Вятского округа в составе:
председательствующего Забурдаевой И.Л.,
судей Александровой О.В., Чигракова А.И.,

при участии представителя
от истца: Васильева А.С. (доверенность от 18.08.2015)

рассмотрел в судебном заседании кассационную жалобу
общества с ограниченной ответственностью «Владимирский асфальтобетонный завод»

на решение Арбитражного суда Владимирской области от 21.07.2015,
принятое судьей Щавлевой А.Л., и
на постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 16.11.2015,
принятое судьями Насоновой Н.А., Тарасовой Т.И., Назаровой Н.А.,
по делу № А11-7434/2014

по иску общества с ограниченной ответственностью «Владимирский
асфальтобетонный завод» (ИНН: 3306016250, ОГРН: 11123326001226)
к государственному бюджетному учреждению Владимирской области
«Управление автомобильных дорог администрации
Владимирской области» (ИНН: 3329010657, ОГРН: 1033303407169)
о взыскании 749 062 рублей 48 копеек

и у с т а н о в и л :

общество с ограниченной ответственностью «Владимирский асфальтобетонный завод»
(далее – ООО «Владимирский асфальтобетонный завод», Общество) обратилось в
Арбитражный суд Владимирской области с иском к государственному бюджетному
учреждению Владимирской области «Управление автомобильных дорог администрации
Владимирской области» (далее – ГБУ ВО «Управление автомобильных дорог
администрации Владимирской области», Учреждение) о взыскании 749 062 рублей
48 копеек, перечисленных в качестве обеспечения заявок на участие в аукционе.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено открытое акционерное общество «Единая Электронная торговая площадка» (далее – ОАО «Единая Электронная торговая площадка»).

Суд решением от 21.07.2015 **отказал** в удовлетворении заявленного требования.

Постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 16.11.2015 решение **оставлено без изменения.**

ООО «Владимирский асфальтобетонный завод» не согласилось с принятыми судебными актами и обратилось в Арбитражный суд Волго-Вятского округа с кассационной жалобой, в которой просит отменить их.

Заявитель жалобы считает, что суды неправильно применили часть 27 статью 44 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ) и сделали выводы, не соответствующие фактическим обстоятельствам дела. По его мнению, является неправомерным применение к Обществу финансовой санкции, предусмотренной в указанной норме, так как в его действиях отсутствует вина. **Общество указало, что, подав 08.05.2014 девять заявок с одинаковыми нарушениями, Общество не могло знать заранее о нарушениях трех заявок, поданных одновременно. Это свидетельствует об отсутствии признака систематичности, необходимого для привлечения нарушителя к ответственности в порядке части 27 статьи 44 Федерального закона № 44-ФЗ. Подробно позиция заявителя изложена в кассационной жалобе и поддержана представителем в судебном заседании.**

Учреждение в отзыве на кассационную жалобу не согласилось с доводами Общества, посчитав обжалуемые судебные акты законными и обоснованными.

Учреждение и ОАО «Единая Электронная торговая площадка» заявили ходатайство о рассмотрении кассационной жалобы без участия представителя.

В соответствии со статьей 163 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в судебном заседании объявлялся перерыв до 16.03.2016.

На основании статьи 158 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации рассмотрение кассационной жалобы Учреждения откладывалось на 18.04.2016.

Определением, вынесенным председателем судебного состава на основании пункта 2 части 3 статьи 18 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, осуществлена замена судьи Башевой Н.Ю. на судью Чигракова А.И.

Законность решения Арбитражного суда Владимирской области и постановления Первого арбитражного апелляционного суда проверена Арбитражным судом Волго-Вятского округа в порядке, установленном в статьях 274, 284 и 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Как следует из материалов дела, 08.05.2014 ООО «Владимирский асфальтобетонный завод» **подало заявки на участие** в электронных аукционах, размещенных ГБУ ВО «Управление автомобильных дорог администрации Владимирской области» (заказчиком) и Департаментом имущественных и земельных отношений администрации Владимирской области (уполномоченный орган) на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов и на сайте ОАО «Единая Электронная торговая площадка» (www.etp.roseltorg.ru), в соответствии со статьей 59 Федерального закона № 44-ФЗ на право заключения следующих контрактов:

1) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 27-28-й километр автодороги Владимир – Муром – Арзамас в Судогодском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002274);

2) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 30 – 32-й километр автодороги Владимир – Муром – Арзамас в Судогодском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002272);

3) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 24- 25-й километр автодороги Кольчугино – Киржач в Киржачском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002271);

4) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 91- 92-й километр автодороги Владимир – Муром – Арзамас в Селивановском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002269);

5) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 76- 77-й километр автодороги Владимир – Муром – Арзамас в Судогодском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002267);

6) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 17 – 19-й километр автодороги Владимир – Муром – Арзамас в Судогодском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002266);

7) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 77 – 78-й километр автодороги Владимир – Муром – Арзамас в Судогодском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002265);

8) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 61 – 62-й километр автодороги Владимир – Гусь-Хрустальный – Тума в Гусь-Хрустальном районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002264);

9) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 27 – 29-й километр автодороги Владимир – Гусь-Хрустальный – Тума в Гусь-Хрустальном районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002304);

10) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 25 – 26-й километр автодороги Кольчугино – Киржач в Киржачском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002300);

11) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 127 – 128-й километр автодороги Колокша – Кольчугино – Александров – Верхние Дворики в Александровском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002299);

12) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 128 – 129-й километр автодороги Колокша – Кольчугино – Александров – Верхние Дворики в Александровском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002298);

13) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 45 – 47-й километр автодороги Колокша – Кольчугино – Александров – Верхние Дворики в Кольчугинском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002297);

14) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 30 – 31-й километр автодороги Кольчугино – Киржач в Киржачском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002310);

15) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 58 – 59-й километр автодороги Колокша – Кольчугино – Александров-Верхние Дворики в Кольчугинском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002309);

16) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 107 – 108-й километр автодороги Владимир – Муром – Арзамас в Муромском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002290);

17) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 0 – 1-й километр автодороги Кольчугино – Киржач в Кольчугинском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002281);

18) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 20 – 22-й километр автодороги Колокша – Кольчугино – Александров – Верхние Дворики в Собинском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002278);

19) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 83 – 84-й километр автодороги Колокша – Кольчугино – Александров – Верхние Дворики в Александровском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002279);

20) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 84 – 85-й километр автодороги Владимир – Муром – Арзамас в Селивановском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002321);

21) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 82 – 83-й километр автодороги Колокша – Кольчугино – Александров – Верхние Дворики в Александровском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002294);

22) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 59 – 61-й километр автодороги Колокша – Кольчугино – Александров – Верхние Дворики в Кольчугинском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002292);

23) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 25 – 27-й километр автодороги Владимир – Муром – Арзамас в Судогодском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002280);

24) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 108 – 109-й километр автодороги Владимир – Муром – Арзамас в Муромском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002277);

25) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 0 – 1-й километр автодороги Владимир – Гусь-Хрустальный – Тума в Судогодском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002276);

26) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 75 – 77-й километр автодороги Колокша – Кольчугино – Александров – Верхние Дворики в Кольчугинском районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002320);

27) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 65 – 66-й километр автодороги Владимир – Гусь-Хрустальный – Тума в Гусь-Хрустальном районе Владимирской области для нужд Учреждения (номер извещения 0128200000114002273);

28) контракта на выполнение работ по устройству покрытия из щебеночно-мастичной асфальтобетонной смеси на участке 33 – 34-й километр автодороги Владимир – Гусь-Хрустальный – Тума в Гусь-Хрустальном районе Владимирской области для нужд Учреждения (далее – аукционы).

В соответствии с протоколом подведения итогов электронных аукционов от 22.05.2014 комиссией заказчика признала заявки ООО «Владимирский асфальтобетонный завод» на участие в аукционах не соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционах, предусмотренных пунктом 1 части 6 статьи 69 Федерального закона № 44-ФЗ. Указанные протоколы подведения итогов аукционов от 22.05.2014 направлены на сайт ОАО «Единая Электронная торговая площадка» (далее – оператор электронной площадки) на следующую дату – 22.05.2014.

Согласно поступившим в адрес ООО «Владимирский асфальтобетонный завод» уведомлениям оператора электронной площадки каждым третьим протоколом подведения итогов вторые части заявок участника закупки Общества признаны Учреждением несоответствующими требованиям, установленным документацией об аукционах (заявки по аукционам с реестровыми номерами извещений № 0128200000114002271, 0128200000114002266, 0128200000114002304, 0128200000114002298, 0128200000114002309, 0128200000114002278, 0128200000114002294, 0128200000114002277, 0128200000114002273), а именно: ввиду непредставления документов и информации, которые предусмотрены пунктами 1, 3, 5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3, 5 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ; несоответствия документов и информации требованиям, установленным документацией об участнике аукциона; пункту 1 части 6 статьи 69 Федерального закона № 44-ФЗ.

Решения о несоответствии заявок № 0128200000114002298 и 0128200000114002266 по вторым частям аукционной документации были обжалованы ООО «Владимирский асфальтобетонный завод» в Управление, однако жалобы Общества признаны необоснованными. Иные решения о несоответствии заявок по вторым частям аукционной документации обжалованы не были.

Общий размер обеспечения по указанным заявкам составил 749 062 рубля 48 копеек.

Посчитав получение Учреждением названных денежных средств неосновательным обогащением ответчика за счет истца, Общество обратилось в арбитражный суд с настоящим иском.

Руководствуясь статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и статьей 44 Федерального закона № 44-ФЗ, Арбитражный суд Владимирской области отказал в удовлетворении заявленного требования. Суд пришел к выводу о том, что денежные средства в размере 749 062 рублей 48 копеек приобретены ответчиком на основаниях, предусмотренных статьей 44 Федерального закона № 44-ФЗ, поэтому они не могут быть квалифицированы как неосновательное обогащение.

Первый арбитражный апелляционный суд согласился с выводами суда первой инстанции.

Рассмотрев кассационную жалобу, Арбитражный суд Волго-Вятского округа пришел к следующим выводам.

В соответствии с частью 27 статьи 44 Федерального закона № 44-ФЗ в случае, если в течение одного квартала на одной электронной площадке в отношении вторых частей трех заявок на участие в электронном аукционе, поданных одним участником такого аукциона, аукционной комиссией приняты решения о несоответствии указанных заявок требованиям, предусмотренным документацией о таком аукционе, по основаниям, установленным пунктом 1 части 6 статьи 69 настоящего Федерального закона (за исключением случаев, если этот участник обжаловал данные решения в соответствии с настоящим Федеральным законом и по результатам обжалования принято решение о необоснованности данных решений), оператор электронной площадки по истечении тридцати дней с даты принятия последнего из данных решений перечисляет заказчику денежные средства, внесенные этим участником в качестве обеспечения последней заявки на счет, который указан заказчиком и на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

Из смысла названной нормы следует, что применение такой финансовой санкции является установленной законом мерой гражданско-правовой ответственности участника размещения заказа за систематическое (три раза в течение квартала на одной электронной площадке) предоставление во второй части заявок на участие в аукционе сведений, не соответствующих требованиям аукционной документации.

При указанной ситуации участник размещения заказа достоверно должен знать, что в течение квартала на одной электронной площадке уже три его заявки не соответствуют требованиям в отношении вторых частей, что позволяет судить о виновных действиях подобного участника.

В рассматриваемом деле заявитель приводит следующие доводы: заявки на участие в открытых аукционах поданы в один день, являются однородными и имеют одинаковый порок, однако суды, определяя признак систематичности оценки данным доводам не дали, однако данные обстоятельства имеют первостепенное значение для разрешения спора по существу.

Аналогичный правовой подход изложен Верховным Судом Российской Федерации в определении от 20.01.2015 № 305-ЭС14-4588.

На основании изложенного оспариваемые решение Арбитражного суда Владимирской области от 21.07.2015 и постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 16.11.2015 подлежат отмене с направлением дела на новое рассмотрение в арбитражный суд первой инстанции в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 287 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

При новом рассмотрении дела арбитражному суду следует дать оценку всем фактическим обстоятельствам дела, с учетом доводов и возражений лиц, участвующих в деле.

Нарушений норм процессуального права, являющихся в силу части 4 статьи 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в любом случае основаниями для отмены принятых судебных актов, судом кассационной инстанции не установлено.

Вопрос о распределении расходов по государственной пошлине с кассационной жалобы Общества не рассматривался, так как на основании части 3 статьи 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при отмене судебного акта с передачей дела на новое рассмотрение вопрос о распределении судебных расходов разрешается арбитражным судом, вновь рассматривающим дело.

Руководствуясь пунктом 3 части 1 статьи 287, частью 4 статьи 288 и статьей 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Волго-Вятского округа

П О С Т А Н О В И Л :

решение Арбитражного суда Владимирской области от 21.07.2015 и постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 16.11.2015 по делу № А11-7434/2014 отменить.

Дело направить на новое рассмотрение в Арбитражный суд Владимирской области.

Постановление арбитражного суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

И.Л. Забурдаева

Судьи

О.В. Александрова

А.И. Чиграков