

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы на действия конкурсной комиссии

Дело №04-21/1205

30 апреля 2014 г.

г.Кострома

Резолютивная часть решения оглашена «28» апреля 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено «30» апреля 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции») (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председатель Комиссии:

<...>, руководитель управления

Члены Комиссии:

<...>, старший государственный инспектор отдела контроля органов власти;

<...>, старший государственный инспектор отдела контроля органов власти;

при участии

от заявителя:

- <...>, представитель общества с ограниченной ответственностью «ИНЦИТАТ» по доверенности (дов.№б/н от 25.04.2014 г.),

от организатора торгов:

- <...>, председатель Комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации городского округа - город Галич Костромской области (распоряжение Администрации городского округа – город Галич Костромской области №402-К от 09.08.2011 г. «О назначении <...>», паспорт сер. <...> №<...>);

- <...>, начальник юридического отдела администрации городского округа – город Галич Костромской области (дов.№844 от 10.07.2013 г.).

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело №04-21/1205 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «ИНЦИТАТ» на действия Единой комиссии по проведению конкурсов и аукционов по приватизации и заключению договоров пользования муниципальным имуществом городского округа - город Галич Костромской области при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества (извещение №110314/0105546/01),

УСТАНОВИЛА:

В Костромское УФАС России поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «ИНЦИТАТ» (далее – ООО «ИНЦИТАТ», Общество) на действия Единой комиссии по проведению конкурсов и аукционов по приватизации и

заключению договоров пользования муниципальным имуществом городского округа - город Галич Костромской области (далее – Единая комиссия) при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества: сооружений газификации г.Галича (газохимический комплекс) 2 очереди (извещение №110314/0105546/01), проведенного Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации городского округа - город Галич Костромской области (далее – Комитет) 14.04.2014 г. в 10 час. 00 мин.

Как следует из существа жалобы, Единая комиссия отказала Обществу в допуске в участия в конкурсе.

Так, по мнению Общества, выраженный Единой комиссией отказ в допуске, мотивированный не представлением ООО «ИНЦИТАТ» решения об одобрении или совершении крупной сделки, является необоснованным.

Как указывает Общество, ввиду вышеуказанных действий Единой комиссии, как потенциальный участник конкурса, он был ущемлен в правах, будучи лишенный возможности стать победителем и приобретения права заключить договор.

Со своей стороны, Комитет, с позицией Общества не согласился, доводы жалобы отклонил по основаниям, изложенным в пояснениях. Считает, что Единой комиссией, каких-либо нарушений, допущено не было, а заявка Общества, была отклонена правомерно.

Подробно позиции сторон изложены в жалобе, в отзыве на нее и поддержаны представителями в заседании.

Рассмотрев жалобу, представленную конкурсную документацию и иные документы, и сведения, составленные в ходе организации торгов, заслушав пояснения лиц, присутствующих на заседании, Комиссия Управления установила следующее.

На основании распоряжением Администрации городского округа – город Галич Костромской области №84-р от 05.03.2014 г. (далее – Распоряжение №84-р) принято решение о проведении конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества: сооружений газификации г.Галича (газохимический комплекс) 2 очереди.

В соответствии п.2 указанного распоряжения организатором открытого конкурса назначен Комитет. В силу п.п.3.1 и 3.2 Комитету поручалось разработать конкурсную документацию и организовать ее публикацию.

Во исполнение Распоряжения №84-р приказом Комитета №29 от 11.03.2014 г. была утверждена конкурсная документация. Согласно данного приказа, а также вышеуказанного распоряжения, документация разработана в соответствии с Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. №67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса», которым утверждены «Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества» (далее – Правила).

Пунктом 13 конкурсной документации и п.8 извещения о проведении конкурса датой и временем окончания подачи заявок на участие в конкурсе - днем вскрытия конвертов было определено 14.04.2014 г. 10.00 (время московское).

Согласно протокола №1 вскрытия конвертов с заявками от 14.04.2014 г., к указанной дате и времени, поступил один запечатанный конверт от заявителя открытого конкурса - ООО «ИНЦИТАТ».

По итогам вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, заявка Общества, была принята к рассмотрению.

Протоколом №2 рассмотрения заявок на участие в конкурсе от 14.04.2013 г., Единая комиссия, рассмотрев представленные Обществом документы, приняла решение, не допустить ООО «ИНЦИТАТ» к участию в конкурсе на основании п.п.1 п.24 гл.IV Правил: непредставления документов, определенных п.52 Правил, либо наличия в таких документах недостоверных сведений.

Так п.18 Правил установлено, что участники конкурсов или аукционов должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к таким участникам.

Пунктами 51-53 Правил установлены требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в настоящем конкурсе, а п.24 Правил, предусмотрен перечень случаев, при которых заявитель не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе, в том числе: непредставление документов, определенных п.52 настоящих Правил, содержащий исчерпывающий перечень документов, необходимых при подаче заявки на участие в конкурсе, либо наличия в таких документах недостоверных сведений; несоответствия требованиям, указанным в п.18 настоящих Правил.

Конкурсная комиссия рассматривает заявки на участие в конкурсе на предмет соответствия требованиям, установленным конкурсной документацией, и соответствия заявителей требованиям, установленным п.18 настоящих Правил (п.70 Правил).

14.04.2014 г. ООО «ИНЦИТАТ» было отказано в допуске к участию в конкурсе на основании п.п.1 п.24 гл.IV Правил в связи с несоблюдением требований п.52 Правил. Уведомлением №396 от 14.04.2014 г., Общество было проинформировано о принятом Единой комиссией решении.

Согласно п.52 Правил, устанавливающего требования к составу заявки на участие в конкурсе и п.9 конкурсной документации, повторяющего содержание указанного пункта Правил, заявка на участие в конкурсе должна содержать:

1) сведения и документы о заявителе, подавшем такую заявку:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении конкурса выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении конкурса выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении конкурса;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности (далее - руководитель). В случае если от имени заявителя действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени заявителя, заверенную печатью заявителя и подписанную руководителем заявителя (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем заявителя, заявка на участие в конкурсе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

г) документы, характеризующие квалификацию заявителя, в случае если в конкурсной документации указан такой критерий оценки заявок на участие в конкурсе, как квалификация участника конкурса;

д) копии учредительных документов заявителя (для юридических лиц);

е) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации; учредительными документами юридического лица и если для заявителя заключение договора, внесение задатка или обеспечение исполнения договора являются крупной сделкой;

ж) заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя - юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

2) предложение о цене договора, за исключением проведения конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения;

3) предложения об условиях исполнения договора, которые являются критериями оценки заявок на участие в конкурсе. В случаях, предусмотренных конкурсной документацией, также копии документов, подтверждающих соответствие товаров (работ, услуг) установленным требованиям, если такие требования установлены законодательством Российской Федерации;

4) документы или копии документов, подтверждающие внесение задатка, в случае если в конкурсной документации содержится указание на требование о внесении задатка (платежное поручение, подтверждающее перечисление задатка).

Как следует из протокола №1 вскрытия конвертов с заявками от 14.04.2014 г., Обществом, в заявке на участие в конкурсе, были представлены следующие документы:

1. Опись документов, предоставляемых для участия в конкурсе на право заключения договора аренды муниципального имущества предназначенного для оказания услуг по газоснабжению на территории городского округа — город Галич Костромской области на 1 л.;

2. Заявка на участие в конкурсе на право заключения договора аренды муниципального имущества на 1 л.;

3. Сведения о заявителе конкурса на 1 л.;

4. Документы заявителя, подавшего заявку;

- выписка из единого государственного реестра юридических лиц №557893 от 28.03.2014 г. на 14 л.;
 - копия протокола общего собрания учредителей Общества с ограниченной ответственностью «Инцитат» №1 от 03.03.2014 г. на 2 л.;
 - копия приказа Общества с ограниченной ответственностью «Инцитат» №1 от 12.03.2014 г. о назначении на должность генерального директора на 1 л.;
 - копии учредительных документов заявителя, в том числе: Устав Общества с ограниченной ответственностью «Инцитат», утвержденный Протоколом общего собрания учредителей №1 от 03.03.2014 г. на 10 л., свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> на 1 л., свидетельство о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту её нахождения на территории РФ серия <...> на 1 л.;
 - заявление Общества с ограниченной ответственностью «Инцитат» об отсутствии решения о ликвидации общества, об отсутствии решения арбитражного суда о признании общества банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности общества в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях без № и без даты на 1 л.;
5. Платежное поручение, подтверждающее внесение задатка №1 от 08.04.2014 г.;
6. Конкурсное предложение участника конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества.

Среди представленных Обществом документов отсутствует «решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения», предусмотренное п.52 Правил, в качестве документа, прилагаемого к заявке на участие в конкурсе.

Таким образом, заявка Общества не соответствовала требованиям конкурсной документации и Правил.

Согласно п.24 Правил заявитель не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случае непредставления документов, определенных п.52 настоящих Правил, либо наличия в таких документах недостоверных сведений.

В соответствии с ч.1 ст.46 Федерального закона от 08.02.1998 г. №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО) крупной сделкой является сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет двадцать пять и более процентов стоимости имущества общества, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок, если уставом общества не предусмотрен более высокий размер крупной сделки. Крупными сделками не признаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, а также сделки, совершение которых обязательно для общества в соответствии с федеральными законами и (или) иными правовыми актами Российской Федерации и расчеты по которым производятся по ценам, определенным в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Частью 3 ст.46 Закона об ООО определено, что решение об одобрении крупной сделки принимается общим собранием участников общества.

Часть 6 указанной статьи гласит, уставом общества может быть предусмотрено,

что для совершения крупных сделок не требуется решения общего собрания участников общества и совета директоров (наблюдательного совета) общества. Согласно коду ОКВЭД, в выписке из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности Общества является «производство общестроительных работ», в свою очередь «производство и распределение газообразного топлива», является лишь дополнительным видом деятельности. Устав Общества (утвержден протоколом общего собрания учредителей №1 от 03.03.2014 г.), разделения на основные и дополнительные виды деятельности не содержит.

Принимая во внимание положения ч.1 ст.46 Закона об ООО, согласно которых, крупными сделками не признаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, нельзя однозначно утверждать, что «производство и распределение газообразного топлива», как деятельность, совершаемая по договору, который мог бы быть заключен на рассматриваемых торгах, является обычной хозяйственной деятельностью ООО «ИНЦИТАТ».

Так, о видах (формах) обычной хозяйственной деятельности, можно судить по опыту организаций (фирм, компаний и т.д.). Следовательно, доказывать, что сделка совершена в рамках обычной хозяйственной деятельности, могут только компании, которые уже проработали на рынке какое-то время. У вновь созданных организаций никакой обычной хозяйственной деятельности пока нет (согласно выписки из ЕГРЮЛ - ООО «ИНЦИТАТ» создано 12.03.2014 г.). Для того, чтобы определить, относится ли сделка к обычной хозяйственной деятельности, ее нужно сравнивать не с перечисленными в уставе видами деятельности, а с теми сделками, которые она регулярно заключает (постановления Президиума ВАС РФ от 27.01.2009 г. №10967/08, от 28.12.2010 г. №10082/10).

Согласно п.п.1, 2 ст.52 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. В учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида. В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законом случаях и других коммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица. Предмет и определенные цели деятельности коммерческой организации могут быть предусмотрены учредительными документами и в случаях, когда по закону это не является обязательным.

В соответствии п.7.2 Устава Общества для совершения крупных сделок предусмотрено требование о наличии решения общего собрания участников.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Управления приходит к выводу, что решение Единой комиссии об отказе ООО «ИНЦИТАТ» в допуске к участию в конкурсе на основании пп.1 п.24 гл.IV Правил, мотивированном несоблюдением требований п.52 Правил, при подаче заявки, следует считать обоснованным.

Исходя из установленных обстоятельств, в совокупности с представленными в дело доказательствами, Комиссия Управления не нашла подтверждения изложенным в жалобе доводам и позиции Общества, в части нарушения его прав и интересов, как потенциального участника торгов, что выражалось бы в предъявлении к нему конкурсной комиссией необоснованных требований, чем была бы устранена возможности его участия в торгах.

Таковых обоснований Обществом в тексте жалобы не приведено, в подтверждение заявленной в жалобе позиции дополнительных доказательств (доказательств ущемления прав и интересов) не представлено, из собранных материалов дела не

следует и Комиссией Управления не установлено.

При этом доводы жалобы Общества о том, что в данном случае согласно положений Устава, у него, при подаче заявки на участие в конкурсе отсутствовала обязанность предоставлять «решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копию такого решения», так как все коммерческие операции, проводимые им проводятся на основании устава, а также то, что одним из основных видов его деятельности является «производство и распределение газообразного топлива», не были подкреплены надлежащими доказательствами, не нашли своего подтверждения в рамках рассмотрения дела, в связи с чем, признаются несостоятельными.

Так как в рамках рассмотрения жалобы Комиссией Управления установлено, что по результатам проведения торгов открытый конкурс признан не состоявшимся (Протокол №2 рассмотрения заявок на участие в конкурсе от 14.04.2013 г.), то Общество, как потенциальный участник конкурса, не лишено возможности повторного участия в торгах на право заключения договора.

В связи с тем, что Комиссия Управления находит действия Единой комиссии не нарушающими права Общества, ввиду не подтверждения заявленных в жалобе доводов, Комиссия Управления оценив все представленные доказательства и доводы сторон в их совокупности, с учетом фактических обстоятельств дела, руководствуясь нормами части 20 статьи 18.1, статьи 23 и части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ИНЦИТАТ» на действия Единой комиссии по проведению конкурсов и аукционов по приватизации и заключению договоров пользования муниципальным имуществом городского округа - город Галич Костромской области (немотивированный отказ в допуске) при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества: сооружений газификации г.Галича (газохимический комплекс) 2 очереди (извещение №110314/0105546/01), проведенного Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации городского округа - город Галич Костромской области 14.04.2014 г. в 10 час. 00 мин., необоснованной.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии: _____ <...>

_____ <...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

- [reshenie_po_zhal.ooo_incitat_rk2_no04-21_1205.doc](#)