

Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 04-32/5-2017

«16» февраля 2017 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе: председателя Комиссии <...>, <...>, <...>,

в присутствии представителей:

ООО «Полигон» (далее – Заявитель, Общество) генерального директора <...>, <...> (доверенность от 11.01.2017), <...> (доверенность от 11.01.2017),

МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию Администрации г. Улан-Удэ» (далее – концедент, Комитет) <...> (доверенность от 06.02.2017 № 11), <...> (доверенность от 06.02.2017 № 10),

рассмотрев жалобу ООО «Полигон» (вх. от 31.01.2017 № 580) на действия МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию Администрации г. Улан-Удэ», конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на реконструкцию муниципальных объектов, на которых осуществляется обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых бытовых отходов, номер извещения – 021216/0066819/01, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель указывает, что Общество подало заявку согласно извещению 021216/0066819/01. В соответствии с протоколом №2 от 23.01.2017 ООО «Полигон» отказано в допуске к участию в конкурсе. Заявитель не согласен с основаниями отказа, считает, что документы, представленные в составе заявки соответствуют требованиям действующего законодательства. Решение об одобрении крупной сделки принята внеочередным Общим собранием участников ООО «Полигон», решение является легитимным, соответствующим Федеральному закону от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон № 14-ФЗ). Устав Общества является действующим, утвержден МИФНС №1 по Республике Бурятия, содержит все необходимые сведения в соответствии со статьей 13 Закона №14-ФЗ. Конкурсная документация не содержит сведений о предоставлении дополнительной информации о вопросах, составляющих исключительную компетенцию общего собрания участников общества, о порядке принятия органами общества решений, в т.ч. по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицирующим большинством. Изменения в Устав зарегистрированы МИФНС №1 по Республике Бурятия, что подтверждается представленной выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц. Просят признать жалобу обоснованной.

Комитетом представлен отзыв на жалобу от 06.02.2017 №21106 и дополнения к возражениям, согласно которым решение об одобрении крупной сделки, представленное ООО «Полигон», в нарушение п.3 ст. 46 Закона №14-ФЗ не содержит информации о предмете сделки, цене сделки, сроках действия концессионного соглашения, объеме инвестиций, предусмотренных сделкой, обязательствах концессионера. Ввиду того, что решение об одобрении крупной сделки не содержит существенных условий концессионного соглашения, то для концедента возникает риск неблагоприятных последствий, которые могут выразиться в расторжении соглашения. В представленном Уставе отсутствует порядок принятия решений высшим органом общества (единогласно или квалифицированным большинством), отсутствует информация об ином способе (помимо нотариального) удостоверения решений общего собрания участников. Изменения от 25.10.2016, внесенные в Устав ООО «Полигон», не удостоверены нотариально, данная сделка в силу ст. 67.1 Гражданского кодекса РФ является ничтожной. В связи с чем, комиссией принято решение о недопуске заявителя к участию в конкурсе ввиду того, что заявка представлена не в полном объеме.

При рассмотрении жалобы Заявителем представлено ходатайство о приобщении материалов к жалобе, в котором указано о том, что Комитет на основании решения от 19.01.2017 №36 внес изменения в конкурсную документацию, продлив срок окончания приема заявок – 17.03.2017, 16.15ч. по местному времени. Конверты с заявками на участие в конкурсе вскрываются на заседании конкурсной комиссии 20.03.2017г. в 15-00 по местному времени. Далее, 20.01.2017 Комитет на основании решения от 20.01.2017 № 45 внес изменения в документацию, установив дату и время окончания приема заявок – 23.01.2017г., 12-00ч. по местному времени. Дата и время вскрытия конвертов с заявками - 23.01.2017г., 15-00ч. по местному времени. Установленный извещением срок на подачу заявок с момента публикации/ размещения на официальном сайте извещения составляет менее 30 рабочих дней, что нарушает положения статьи 448 Гражданского кодекса РФ, части 6 статьи 23 Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ (далее – Закон о концессионных соглашениях), часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Просят отменить протоколы и назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Бурятским УФАС России в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции принято решение о продлении срока принятия решения по жалобе и назначении заседания на 16.02.2017.

Комитетом представлен отзыв на жалобу, в котором указано, что Закон о концессионных соглашениях требует одновременного размещения информации по конкурсу и в печатном издании, определяемом Концедентом, и на официальном сайте. Решение Комитета №36 от 19.01.2017 в официальном печатном издании не опубликовывалось, размещено на официальном сайте торгов ошибочно в связи с одновременным проведением еще одного конкурса на право заключения концессионного соглашения. Кроме того, 20.01.2017 Решение № 36 было отменено Решением №45, т.е. фактически условия конкурса были оставлены в прежней редакции. Сообщения о данных решениях размещены на официальном сайте в один день 20.01.2017 с разницей менее двух часов. Учитывая, что Заявитель начал подготовку заявки значительно раньше (был перечислен задаток, подготовлены документы – выписка из ЕГРЮЛ от 12.01.2017, решение №3 общего собрания от 12.01.2017), то данные изменения не помешали подготовить заявку на участие в конкурсе. Просят признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных документов, Комиссия установила следующее.

Конкурс на право заключения концессионного соглашения регулируется Законом о концессионных соглашениях.

На основании части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Согласно части 1 статьи 26 Закона о концессионных соглашениях сообщение о проведении конкурса опубликовывается конкурсной комиссией в определяемом концедентом официальном издании и размещается на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (при проведении открытого конкурса) или направляется лицам в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения одновременно с приглашением принять участие в конкурсе (при проведении закрытого конкурса) в срок, установленный конкурсной документацией, но не менее чем за тридцать рабочих дней до дня истечения срока

представления заявок на участие в конкурсе.

02.12.2016 Комитет разместил на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет: www.torgi.gov.ru извещение о проведении конкурса №021216/0066819/01 и конкурсную документацию. Сообщение о проведении открытого конкурса опубликовано также в Муниципальном вестнике города Улан-Удэ №48 от 02.12.2016.

Согласно извещению срок окончания приема заявок – 23.01.2017 г., 12-00 ч. по местному времени.

В соответствии с протоколом №1 от 23.01.2017 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по сообщению №021216/0066819/01 представлены две заявки: ООО «РТ-НЭО Улан-Удэ» от 23.01.2017 исх.№1, ООО «Полигон» от 23.01.2017 исх.№2.

Согласно протоколу №2 от 23.01.2017 проведения предварительного отбора участников по открытому конкурсу сообщения №021216/0066819/01 ООО «Полигон» отказано в допуске к участию в конкурсе. Основание: п. 3 части 3 ст. 29 ФЗ от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»; подпункт 3 пункта 14.1. Конкурсной документации: заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, установленным конкурсной документацией.

В составе заявки отсутствует решение об одобрении крупной сделки. В представленном Уставе отсутствуют обязательные сведения о вопросах, составляющих исключительную компетенцию общего собрания участников общества. В нарушение п. 3 ст. 17 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» представленные в составе заявки изменения в Устав от 25.10.2016, связанные с увеличением уставного капитала нотариально не удостоверены, что в силу п. 3 ст. 163 Гражданского кодекса РФ влечет ничтожность совершения данной сделки. В связи с чем, заявка представлена не в полном объеме.

1. Согласно части 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если

- 1) заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным частью 1 настоящей статьи;
- 2) заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией;
- 3) представленные заявителем документы и материалы неполны и (или) недостоверны;
- 4) задаток заявителя не поступил на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией, при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать исчерпывающий

перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным конкурсной документацией.

Требования к заявке изложены в разделе 11 Конкурсной документации, так к подписанному уполномоченным представителем претендента оригиналу заявки должны быть приложены следующие документы и материалы:

1. Документы, подтверждающие правоспособность претендента:

1. Для индивидуальных предпринимателей:
 - Заверенная копия документа, удостоверяющего личность претендента;
 - заверенные копии документов, подтверждающих государственную регистрацию лица в качестве индивидуального предпринимателя;
 1. Для российских юридических лиц:
 - Заверенная копия свидетельства о государственной регистрации юридического лица;
 - заверенная копия свидетельства о постановке юридического лица на учет в налоговом органе;
 - Заверенная копия устава;
 - полученная не ранее чем за один месяц со дня размещения на официальном сайте сообщения о проведении открытого конкурса выписка из Единого государственного реестра юридических лиц (либо ее нотариально заверенная копия);
 2. Для иностранных юридических лиц:
 - заверенные копии учредительных документов юридического лица;
 - документ о государственной регистрации юридического лица (выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны учреждения или иное равно по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица) либо его нотариально заверенная копия;
2. Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени претендента либо его заверенная копия (доверенность, выписка из протокола Общего собрания (или Совета директоров) претендента об избрании руководителя организации, приказ о назначении руководителя организации на должность);
3. Платежное поручение, подтверждающее списание денежных средств в качестве задатка.

Требование к предоставлению в составе заявки решения об одобрении крупной сделки отсутствует.

Следовательно, отклонение участника в связи с отсутствием в составе заявки решения об одобрении крупной сделки является необоснованным.

В составе заявки ООО «Полигон» представлена заверенная копия Устава, а также изменения в Устав ООО «Полигон».

Основания отклонения заявки в связи с тем, что в представленном Уставе отсутствуют обязательные сведения о вопросах, составляющих исключительную компетенцию общего собрания участников общества; представленные в составе заявки изменения в Устав от 25.10.2016, связанные с увеличением уставного капитала нотариально не удостоверены, также являются необоснованными и не соответствующими части 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях, поскольку конкурсная комиссия не наделена полномочиями по оценке учредительных документов, представленных претендентами, на предмет соответствия требованиям Закона №14-ФЗ.

2. Согласно части 6 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях концедент вправе вносить изменения в конкурсную документацию при условии обязательного продления срока представления заявок на участие в конкурсе или конкурсных предложений не менее чем на тридцать рабочих дней со дня внесения таких изменений. Сообщение о внесении изменений в конкурсную документацию в течение трех рабочих дней со дня их внесения публикуется конкурсной комиссией в определяемом концедентом официальном издании, размещается на официальном сайте в сети «Интернет» или направляется лицам, которым направлены приглашения принять участие в закрытом конкурсе.

Из материалов дела следует, что **20.01.2017 в 12:37** Комитетом на официальном сайте торгов размещены изменения – внесение изменений в конкурсную документацию с продлением срока приема заявок. В сообщении о проведении конкурса указаны дата и время окончания подачи заявок: **23.01.2017 12:00**.

20.01.2017 в 14:13 на официальном сайте торгов размещена отмена продления сроков приема заявок, при этом, в сообщении о проведении конкурса дата и время подачи заявок указана **17.03.2017 16:15**.

Из пояснений представителей Комитета следует, что при публикации сообщений на официальном сайте торгов произошла ошибка.

Сообщения о внесении изменений в конкурсную документацию не были опубликованы в официальном печатном издании, а размещены только на официальном сайте, что свидетельствует о их недействительности.

Вместе с тем, указанные действия Комитета вводят заявителей в заблуждение относительно даты окончания приема заявок.

3. Из пояснений Комитета следует, что участнику в составе заявки необходимо представить решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копию такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации.

Следует отметить, что требование о предоставлении указанного документа не установлено в разделе 11 конкурсной документации – требования к заявке.

Упоминание о решении об одобрении или о совершении крупной сделки содержится в Приложении 2 к конкурсной документации – Форма описи документов, представляемых в заявке для участия в конкурсе.

Закон о концессионных соглашениях не содержит обязательного требования о предоставлении в составе заявки решения об одобрении или о совершении крупной сделки.

Закон о концессионных соглашениях устанавливает, что конкурсная

документация должна содержать исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса.

Поскольку Приложение 2 к конкурсной документации противоречит разделу 11 конкурсной документации Комитету необходимо надлежащим образом оформить исчерпывающий перечень документов и материалов, представляемых участниками конкурса в составе заявки.

В действиях Комитета усматривается нарушение пункта 5 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Бурятского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Полигон» необоснованной.
2. Признать конкурсную комиссию нарушившей пункт 3 части 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях; признать МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию Администрации г. Улан-Удэ» нарушившим пункт 5 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Предписание № 04-32/5-2017

«16» февраля 2017 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе: председателя Комиссии <...>, <...>, <...>,

на основании решения от 16.02.2017 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Полигон» (вх. от 31.01.2017 № 580) на действия МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию Администрации г. Улан-Удэ», конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на реконструкцию муниципальных объектов, на которых осуществляется обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых бытовых отходов, номер извещения – 021216/0066819/01 (далее – Конкурс), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию Администрации г. Улан-Удэ», конкурсной комиссии **в срок не позднее 15.03.2017** устранить нарушения требований пункта 3 части 3 статьи 29, пункта 5 части 1 статьи 23 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»:

- отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса;

- вернуть поданные заявки;

- внести изменения в конкурсную документацию;

- продлить срок подачи заявок на участие в Конкурсе.

2. МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию Администрации г. Улан-Удэ» **в срок не позднее 16.03.2017** уведомить Бурятское УФАС России об исполнении настоящего предписания с предоставлением документального подтверждения исполнения предписания.

Неисполнение в установленный срок предписания влечёт за собой последствия, предусмотренные законодательством Российской Федерации.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.