

РЕШЕНИЕ

по делу № Т-38/2017

09.10.2017

Благовещенск

Г.

(решение в полном объеме изготовлено 12.10.2017)

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 "О защите конкуренции" в составе: <...>, в присутствии представителей сторон:

от организатора торгов и конкурсной комиссии: <...>, действующей на основании доверенности от 27.09.2017 № 03-23/б/н; <...>, действующей на основании доверенности от 10.01.2017 № 03-23/2;

от специализированной организации: <...>, действующего на основании прав по должности;

от заявителя жалобы: <...>, действующей на основании доверенности б/н от 17.09.2017,

(Сторонам по делу разъяснены права порядок рассмотрения дела, сообщено о ведении аудиозаписи заседания Комиссии),

рассмотрев поступившую в Амурское УФАС России от ООО "Восток" жалобу на действия Конкурсной комиссии организатора торгов – Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации города Благовещенска при проведении открытого конкурса по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами, расположенными на территории муниципального образования город Благовещенск (по 19 лотам), объявленного извещением № 170817/14830851/01 от 17.08.2017 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru, выразившиеся, по мнению заявителя, в нарушении Правил проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 № 75

УСТАНОВИЛА:

Торги проводятся в соответствии со статьей 161 Жилищного кодекса Российской Федерации и Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 N 75 "О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом" (далее - Правила).

17.08.2017 специализированной организации - ООО "Априори" на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru опубликовано извещение № 170817/14830851/01 и документация о проведении открытого конкурса по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами, расположенными на территории муниципального образования город Благовещенск (по 19 лотам).

Организатором конкурса является Управление жилищно-коммунального хозяйства администрации города Благовещенска.

Окончание подачи заявок на участие в конкурсе установлено до 10 часов 00 минут 18.09.2017, вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе, а также время рассмотрения конкурсной комиссией заявок на участие в конкурсе - 18.09.2017 в 11ч. 00м, проведение конкурса - 20.09.2017 в 15ч. 00м.

Согласно журналу регистрации заявок и протоколу вскрытия конвертов от 10.09.2017 на участие в конкурсе по 19 лотам подано по две заявки: от ООО "Восток" и ООО "Амур АРС".

18.09.2017 конкурсной комиссией по 19 лотам составлены протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, согласно которым на основании решения конкурсной комиссии признан участником конкурса претендент - ООО "Амур АРС", к участию в конкурсе не допущен претендент - ООО "Восток" с указанием в качестве основания на "пункт 8 (1) непредставления определенных пунктом 53 Правил документов".

На заседании Комиссии Амурского УФАС России представитель ООО "Восток" поддержал доводы, изложенные в жалобе в полном объеме, считает отказ в допуске к участию в конкурсе неправомерным, поскольку в составе поданной на участие в торгах заявки содержались все необходимые документы. Представленный в составе заявки промежуточный баланс на 30.06.2017 является соответствующим требованиям конкурсной документации и Правилам проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации.

Заявил дополнительные доводы и требования о том, что организатор торгов на конкурс по лоту № 3 неправомерно выставил недвижимое имущество - дом по ул. Красноармейская, 233, поскольку данный дом является нежилым.

Указал на то, что ООО "Амур АРС" не соответствует требованиям пункта 53

Правил, так как у общества отсутствуют сведения о дебиторской задолженности, бухгалтерский баланс за 2016 год является недействительным, не соответствующим форме, установленной Приказом Минфина России от 02.07.2010 № 66н, в связи с чем признание общества участником конкурса является незаконным.

Просит признать в действиях конкурсной комиссии при проведении торгов нарушение требований Правил проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом и выдать предписание об устранении допущенных нарушений законодательства Российской Федерации.

Представители организатора торгов и специализированной организации с доводами жалобы не согласились. Письменные возражения (пояснения) на дату рассмотрения дела не представили.

В связи с необходимостью ознакомления организатора торгов с дополнительными доводами заявителя жалобы, получения письменных возражений по всем доводам заявителя, руководствуясь частью 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Амурского УФАС России приняла определение о продлении срока принятия решения по делу № Т-38/2017 по жалобе ООО "Восток" в части принятия решения до 09.10.2017 в 15 часов 30 минут.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу, доводы сторон, исследовав материалы дела, установила следующее.

Пунктом 15 Правил предусмотрено, что при проведении конкурса устанавливаются следующие требования к претендентам, в частности:

отсутствие у претендента задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за последний заверченный отчетный период в размере свыше 25 процентов балансовой стоимости активов претендента по данным бухгалтерской отчетности за последний заверченный отчетный период (п.п. 4).

отсутствие у претендента кредиторской задолженности за последний заверченный отчетный период в размере свыше 70 процентов балансовой стоимости активов претендента по данным бухгалтерской отчетности за последний заверченный отчетный период (п.п. 5);

Требования, указанные в пункте 15 настоящих Правил, предъявляются ко всем претендентам. Организатор конкурса при проведении конкурса не вправе устанавливать иные требования к претендентам (пункт 16 Правил).

Согласно пункту 17 Правил конкурсная комиссия должна осуществлять проверку соответствия претендентов требованиям, указанным в подпунктах 2 - 6 пункта 15 настоящих Правил. При этом конкурсная комиссия не вправе возлагать на претендента обязанность подтверждать соответствие данным требованиям.

В соответствии с пунктами 52, 53 Правил для участия в конкурсе заинтересованное лицо подает заявку на участие в конкурсе по форме, предусмотренной приложением № 4 к настоящим Правилам.

Заявка на участие в конкурсе включает в себя:

- 1) сведения и документы о претенденте;
- 2) документы, подтверждающие соответствие претендента установленным требованиям для участия в конкурсе, или заверенные в установленном порядке копии таких документов, в составе которых должна быть представлена копия утвержденного бухгалтерского баланса за последний отчетный период.

Пунктом 70 Правил предусмотрено, что на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе конкурсная комиссия принимает решение о признании претендента участником конкурса или об отказе в допуске претендента к участию в конкурсе по основаниям, предусмотренным пунктом 18 настоящих Правил. Конкурсная комиссия оформляет протокол рассмотрения заявок на участие в конкурсе по форме согласно приложению № 7, который подписывается присутствующими на заседании членами конкурсной комиссии в день окончания рассмотрения заявок на участие в конкурсе.

Пунктом 18 Правил установлено, что основаниями для отказа допуска к участию в конкурсе являются:

- 1) непредставление определенных пунктом 53 настоящих Правил документов либо наличие в таких документах недостоверных сведений;
- 2) несоответствие претендента требованиям, установленным пунктом 15 настоящих Правил;
- 3) несоответствие заявки на участие в конкурсе требованиям, установленным пунктами 52 - 53 настоящих Правил.

Согласно подпункта 4 пункта 4 Правил конкурс проводится на основе принципа доступности информации о проведении конкурса и обеспечению открытости его проведения.

Соответствующие требования к порядку проведения конкурса и заявкам, подаваемым на участие в открытом конкурсе установлены в конкурсной документации (пункты 1.5, 1.6, 3.1.2, 3.2.9 документации).

Приложением № 7 к Правилам установлен образец протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе, согласно которому комиссия должна отразить по какой именно причине претендент не допущен к участию в конкурсе с раскрытием обоснования такого отказа.

18.09.2017 конкурсной комиссией по 19 лотам составлены протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом согласно которым на основании решения конкурсной комиссии признан участником конкурса претендент - ООО "Амур АРС", к участию в конкурсе не допущен претендент - ООО "Восток" с указанием основания: "пункт 8 (1) непредставления определенных пунктом 53 Правил документов".

Из указанного протокола невозможно установить, к чему относится пункт 8 (1), какие именно документы не представлены в составе заявок, то есть не указано (отсутствует) обоснование принятого решения (причины отказа). Указанные обстоятельства не позволяют определить правомерность принятия решения комиссией и в чем именно выразилось несоответствие представленной на участие в конкурсе заявки, что является нарушением в действиях конкурсной комиссии подпункта 4 пункта 4, пункта 70 Правил, подпункта 4 пункта 1.3 конкурсной документации.

В силу частей 1, 8, 9 статьи 13, части 1 статьи 14, части 1 статьи 15 Федерального закона от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете" (далее – Закон о бухгалтерском учете) годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность, за исключением случаев, установленных указанным Федеральным законом, состоит из бухгалтерского баланса, отчета о финансовых результатах и приложений к ним. Бухгалтерская (финансовая) отчетность должна давать достоверное представление о финансовом положении экономического субъекта на отчетную дату, финансовом результате его деятельности и движении денежных средств за отчетный период, необходимое пользователям этой отчетности для принятия экономических решений. Бухгалтерская (финансовая) отчетность должна составляться на основе данных, содержащихся в регистрах бухгалтерского учета, а также информации, определенной федеральными и отраслевыми стандартами. Бухгалтерская (финансовая) отчетность считается составленной после подписания ее экземпляра на бумажном носителе руководителем экономического субъекта. Утверждение и опубликование бухгалтерской (финансовой) отчетности осуществляются в порядке и случаях, которые установлены федеральными законами.

В соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 33 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее – Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ) утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов относится к компетенции общего собрания

участников общества.

Комиссией Амурского УФАС России принято во внимание, что частью 6 статьи 37 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ предусмотрена обязанность исполнительного органа общества о ведении протокола общего собрания участников общества.

При этом комиссией Амурского УФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 13.1 Устава ООО "Восток" общество ведет бухгалтерский учет и представляет финансовую отчетность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 10.1 Устава высшим органом управления общества является Общее собрание его участников. Пунктом 10.2.6 Устава предусмотрено, что к исключительной компетенции Общего собрания участников общества относиться утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов.

В соответствии с пунктом 10.19 Устава принятие Общим собранием общества решения, а также состав участников, присутствующих на общем собрании, подтверждаются подписанием протокола Общего собрания всеми участниками, присутствующими на общем собрании.

При этом письмом Минфина РФ от 23 октября 2012 г. N 03-11-09/80 сообщается что с 1 января 2013 г. на основании подпункта 5 пункта 1 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации организации должны представлять в налоговые органы по месту своего нахождения только годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность.

На основании изложенного, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и Уставом общества решение общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью по утверждению годового баланса является документальным подтверждением утверждения бухгалтерского баланса и его неотъемлемой частью, что согласуется с требованиями, установленными подпунктами 4, 5 пункта 15 Правил, на соответствие которым конкурсной комиссией осуществляется проверка претендентов на участие в конкурсе.

Только утвержденный в установленном порядке годовой бухгалтерский баланс общества и представленный в налоговые органы по месту нахождения юридического лица позволяет осуществить конкурсной комиссии согласно пункту 17 Правил проверку соответствия претендентов требованиям, указанным в подпунктах 2 - 6 пункта 15 Правил.

Промежуточный баланс в налоговые органы не предоставляется, в связи с чем осуществить проверку на соответствие претендентов требованиям, указанным в подпунктах 2 - 6 пункта 15 Правил невозможно.

Из положений частей 8, 9 статьи 13 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-

ФЗ "О бухгалтерском учете" следует, что необходимо различать такие самостоятельные действия, как составление и утверждение бухгалтерской отчетности. Бухгалтерская отчетность считается составленной после подписания ее экземпляра на бумажном носителе руководителем организации. При этом утверждается бухгалтерская отчетность в порядке и случаях, которые установлены федеральными законами.

Следовательно, в наличии у хозяйственного общества может иметься составленная, но не утвержденная бухгалтерская отчетность. При этом необходимым условием участия в конкурсе является представление лишь ее утвержденного варианта.

В силу статьи 13 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ "О бухгалтерском учете" подписание руководителем экономического субъекта баланса подтверждает только его составление. Соответственно, бухгалтерский баланс, копия которого представляется в составе заявки, должен быть как подписан руководителем общества, так и утвержден собранием.

Как пояснили в устной форме представители организатора торгов (являющиеся членами комиссии) причиной отказа в допуске ООО "Восток" явилось именно непредставление в составе заявки на участие в конкурсе копии утвержденного бухгалтерского баланса общества за последний отчетный период, то есть за 2016 год.

Согласно заявкам ООО "Восток" по 19 лотам, поданным на участие в открытом конкурсе, обществом в составе заявок представлена копия Бухгалтерского баланса на 30.06.2017 подписанного директором общества с отчетом о финансовых результатах за январь-июнь 2017 года.

Однако в рассматриваемом случае обществом должен быть представлен в составе заявки подписанный руководителем общества годовой бухгалтерский баланс с документальным подтверждением его утверждения протоколом общего собранием участников общества (соответствующая позиция в частности отражена в Постановлении Десятого арбитражного апелляционного суда от 03.12.2014 № 10АП-12548/2014 по делу N А41-23636/14).

В связи с изложенным, принятие решения об отказе ООО "Восток" в допуске к участию в конкурсе Комиссией Амурского УФАС России признается правомерным.

Пунктом 4 Правил установлено, что конкурс проводится на основе принципов создание равных условий участия в конкурсе для юридических лиц независимо от организационно-правовой формы и индивидуальных предпринимателей, и добросовестной конкуренции.

Согласно заявкам ООО "Амур АРС" по 19 лотам, поданным на участие в

открытом конкурсе, обществом в составе заявок представлена копия Бухгалтерского баланса на 31.12.2016, подписанного директором общества.

Как установлено Комиссией Амурского УФАС России, в соответствии с пунктом 4.2 Устава ООО "Амур АРС" учредителями общества выступают <...> с размером доли 50% и <...> с размером доли 50%.

На основании пункта 8.1 Устава решения по вопросам, относящимся в соответствии с законодательством Российской Федерации к компетенции Общего собрания участников, единолично принимаются участником, оформляются письменно.

В соответствии с пунктом 8.2.5 Устава к исключительной компетенции участника относится утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов.

Документов, подтверждающих изменение состава учредителей (участников) общества в составе заявок, поданных на участие в торгах не представлено.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, внесение записи об изменении сведений об учредителях (участниках) юридического лица осуществлялось 27.07.2017.

На основании изложенного, в силу статьи 13 Федерального закона от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете" бухгалтерский баланс, копия которого представлена в составе заявки, должен быть как подписан руководителем общества, так и утвержден общим собранием, то есть <...> и <...>, протоколом общего собрания участников общества, с приложением его к годовому бухгалтерскому балансу, подтверждающим его утверждение.

Как следует из поданных на участие в конкурсе заявок ООО "Амур АРС" документ, подтверждающий утверждение годового бухгалтерского баланса общим собранием учредителей общества, в составе заявок не представлен.

Согласно извещению и конкурсной документации дата рассмотрения конкурсной комиссией заявок на участие в конкурсе установлена 18.09.2017, проведение конкурса - 20.09.2017.

Из имеющихся в материалах дела документов следует, что 18.09.2017 конкурсной комиссией по 19 лотам составлены протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом согласно которым на основании решения конкурсной комиссии признан участником конкурса претендент - ООО "Амур АРС".

При этом, на основании запроса организатора торгов в адрес Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации города Благовещенска только 22.09.2017 от ООО "Амур АРС" поступил документ – протокол № 1 общего собрания участников общества ООО "Амур АРС" от 16.03.2017 об утверждении бухгалтерского баланса общества за 2016 год,

подтверждающий утверждение баланса, представленного в составе заявок на участие в конкурсе по 19 лотам.

То есть на дату принятия конкурсной комиссией решения о признании участником конкурса претендент - ООО "Амур АРС" (18.09.2017) копии утвержденного бухгалтерского баланса за последний отчетный период, в соответствии с пунктом 53 Правил, в составе заявок ООО "Амур АРС" на участие в конкурсе по 19 лотам представлены не были.

Таким образом, конкурсной комиссией организатора торгов в нарушение требований пунктов 18, 70 Правил, пунктов 1.6, 3.2.9 конкурсной документации принято неправомерное решение о признании участником конкурса - ООО "Амур АРС", что является несоблюдением принципов создания равных условий участия в конкурсе и добросовестной конкуренции, поскольку ко всем участникам должны применяться одинаковые требования при признании претендентов как участниками конкурса, так и об отказе в допуске к участию в конкурсе.

Соответствующая позиция отражена, в частности, в Постановлении Арбитражного суда Дальневосточного округа от 24.10.2016 № Ф03-4907/2016 по делу № А80-92/2016.

Действия конкурсной комиссии и организатора торгов по рассмотрению документов, не входящих в состав заявки, поданной на участие в конкурсе и осуществление запроса недостающих в составе заявок документов и сведений, Правилами проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации не предусмотрены. Конкурсная комиссия обязана была осуществить рассмотрение только тех документов и сведений, которые представлены в составе поданных на участие в конкурсе заявок на дату окончания их подачи, установленной извещением и документацией.

Представленные ООО "Восток" документы и сведения, указывающие, по мнению заявителя жалобы, на неправомерное выставление на торги по лоту № 3 недвижимого имущества нежилого дома по ул. Красноармейская, д. 233, Комиссия Амурского УФАС России признает недопустимыми, поскольку представленные, в частности, фотографии не содержат привязки к местности, не заверены соответствующими должностными лицами и не содержат сведений и информации, позволяющих оценить их как достоверные.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу на действия Конкурсной комиссии организатора торгов – Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации города Благовещенска при проведении открытого конкурса по отбору управляющих организаций, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О

защите конкуренции", приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ООО "Восток" обоснованной.

2. Признать в действиях конкурсной комиссии организатора торгов – Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации города Благовещенска нарушение требований:

подпункта 4 пункта 4, пункта 70 Правил, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 № 75, подпункта 4 пункта 1.3 конкурсной документации, в части необеспечения открытости проведения конкурса, выразившегося в нераскрытии в протоколах рассмотрения заявок на участие в конкурсе от 18.09.2017 (по 19 лотам) обоснования принятого комиссией решения о причине отказа в допуске к участию в конкурсе ООО "Восток";

пунктов 18, 70 Правил, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 № 75, пунктов 1.6, 3.2.9 конкурсной документации, в части неправомерного принятия решения о признании претендента - ООО "Амур АРС" участником конкурса;

3. Выдать конкурсной комиссии организатора торгов предписание об устранении допущенных нарушений;

4. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>