

РЕШЕНИЕ

по делу № СЮ 06-06/2010-90

г.Ижевск

Решение принято и резолютивная часть решения объявлена на заседании комиссии 27 января 2011 года.

Решение изготовлено в полном объеме 8 февраля 2011 года

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии <...> члены Комиссии:<...>

<...>

<...>

в присутствии:

<...> - представителя МУП г.Ижевска «Ритуал» доверенность от 27.01.2011г., <...> - представителя МУП г.Ижевска «Ритуал» по доверенности от 27.01.2011г., <...> - представителя МУП г.Ижевска «Ритуал» по доверенности от 27.01.2011г., <...> - представителя ООО «Апекс-Аудит», <...> - представителя ООО «АФ «Экспертиза», В отсутствие представителей заинтересованного лица – ООО «Иж-Инжиниринг», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается почтовым уведомлением №426051 34 12054 7, а также представлением письменных пояснений по делу.

рассмотрев дело №СЮ 06-06/2010-90 в отношении Муниципального унитарного предприятия г.Ижевска «Ритуал» (ИНН 1826000599, г.Ижевск, ул.О.Кошевого, 16) по признакам нарушения части 1 статьи 17, пункта 3) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
у с т а н о в и л а:

В Удмуртское УФАС России поступило заявление ООО «Аудиторская фирма «Экспертиза» в отношении МУП г.Ижевска «Ритуал» по факту нарушения порядка проведения конкурса на право заключения договора на проведение обязательного ежегодного аудита МУП г.Ижевска «Ритуал».

В отношении МУП г.Ижевска «Ритуал» по признакам нарушения требований статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» возбуждено настоящее дело.

В ходе рассмотрения дела лица, участвующие в деле, дали следующие пояснения.

Представитель ООО «АФ «Экспертиза» поддержал требования, изложенные в заявлении, пояснив, что заявка общества была необоснованно отклонена. Из представленных к заявке документов, а именно Устава, выписки из ЕГРЮЛ можно установить, что единоличный исполнительный орган общества является единственным учредителем общества и в силу положений ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», в таком случае, не требуется решения об одобрении крупной сделки.

Представитель ООО «АФ «Экспертиза» заявил ходатайство о выдаче МУП г.Ижевска «Ритуал» предписания о расторжении заключенного по результатам конкурса договора, так как он заключен с нарушением закона.

Представители МУП г.Ижевска «Ритуал» пояснили, что при рассмотрении заявок,

поступивших на конкурс, комиссия, из представленной заявки ООО «Апекс-Аудит» установила, что единоличный исполнительный орган данного общества является единственным учредителем этого общества, в связи с чем не требовалось предоставления решения об одобрении крупной сделки. К заявке ООО «Апекс-Аудит» было приложено письмо, в котором указывалось на данное обстоятельство и поэтому заявка данного общества была допущена к участию в конкурсе.

Из документов ООО АФ «Экспертиза» комиссия установила, что учредителем является один человек, а исполнительным органом является другой человек. Поэтому комиссия посчитала, что необходимо было предоставить решение об одобрении крупной сделки. Также в заявке ООО АФ «Экспертиза» были выявлены недочеты: так подписи учредителя на представленном к заявке Уставе и на заявке разные, поэтому у комиссии возникли сомнения.

Представитель ООО «Апекс-Аудит» пояснила, что общество узнало о проведении конкурса из официальных источников – сайт, газета. Представили заявку и требуемые документы. Победителем была признана заявка ООО «Апекс-Аудит». По мнению ООО «Апекс-Аудит», члены комиссии объективно провели оценку заявок. В настоящее время договор по результатам конкурса заключен. Общество приступило к проведению аудита за 2010 год, получен аванс 20000 рублей, но поскольку часть документов изъята правоохранительными органами, то провести все этапы аудита в установленные сроки невозможно. Акты выполненных работ не подписаны, так как работа по проведению аудита не закончена.

Рассмотрев материалы дела, заслушав лиц, участвующих в деле, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 17 ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов.

На основании приказа МУП г.Ижевска «Ритуал» от 12.10.2010 №259, предприятием проведен открытый конкурс на право заключения договора на проведение обязательного ежегодного аудита МУП г.Ижевска «Ритуал» по итогам 2010-2011г.г.. Согласно условиям конкурса и заключенного по его результатам договора, аудит проводится за 2010 год и 2011 год, при этом услуги оказываются в четыре этапа:

- за период с 01 января 2010г. по 30 сентября 2010 г.;
- за период с 01 октября 2010г. по 31 декабря 2010г.;
- за период с 01 января 2011г. по 30 сентября 2011г.;
- за период с 01 октября 2011г. по 31 декабря 2011г.

В соответствии с требованиями части 4 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 №307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» договор на проведение обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации, в уставном (складочном) капитале которой доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, а также на проведение аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности государственной корпорации, государственной компании, государственного унитарного предприятия или муниципального унитарного предприятия заключается по итогам размещения заказа путем проведения торгов в форме открытого конкурса в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21 июля 2005 года N 94-ФЗ «О размещении заказов на

поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

В соответствии с требованиями статьи 21 Закона о размещении заказов извещение о проведении открытого конкурса публикуется заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании и размещается на официальном сайте не менее чем за тридцать дней до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе (часть 1). При проведении открытого конкурса на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд муниципальный заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация в срок, установленный в части 1 настоящей статьи, размещают также на официальном сайте субъекта Российской Федерации, в границах которого расположено муниципальное образование, извещение о проведении такого открытого конкурса (часть 2).

Как следует из содержания пункта 1.3 конкурсной документации, извещение о проведении конкурса опубликовано в периодическом печатном издании «Известия Удмуртской Республики», и размещено на сайте <http://www.izh.ru>.

Таким образом, в нарушение части 2 статьи 21 Закона о размещении заказов, извещение не размещено на официальном сайте субъекта Российской Федерации.

Неисполнение требования закона о порядке размещения информации о проведении конкурса, направлено на ограничение в доступе к информации потенциальных участников конкурса, и может привести к ограничению числа участников, т.е. к ограничению конкуренции, что не допускается в соответствии с частью 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу, что размещение извещения о проведении конкурса на официальном сайте Удмуртской Республики могло привести к ограничению конкуренции, следовательно, МУП г.Ижевска «Ритуал» нарушило требования части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Как следует из заявления, заявка ООО АФ «Экспертиза» была отклонена, поскольку к заявке не был приложен документ, подтверждающий одобрение крупной сделки. Данный довод подтверждается протоколом №2 от 22.11.2010г рассмотрения заявок на участие в конкурсе.

Из содержания конкурсной документации установлено, что в разделе 8 конкурсной документации «Требования к содержанию и форме заявки на участие в конкурсе» отсутствует указание на необходимость представления в составе заявки документа об одобрении крупной сделки.

В конкурсной документации, в разделе 11 «Порядок рассмотрения заявок на участие в конкурсе», указано, что участник размещения заказа не допускается комиссией к участию в конкурсе в случае непредставления сведений и документов, определенных частью 3 статьи 25 Закона о размещении заказов и

настоящей конкурсной документации.

В соответствии с частью 3 статьи 25 Закона о размещении заказов, заявка на участие в конкурсе должна содержать, в том числе 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 участника размещения заказа поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения контракта являются крупной сделкой.

ООО Аудиторская фирма «Экспертиза» является обществом с ограниченной ответственностью, следовательно, на его деятельность распространяются положения ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Согласно части 1 статьи 46 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» 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.

Из содержания данной нормы следует, что требование об одобрении крупной сделки относится только к сделкам, связанным с приобретением или отчуждением имущества, под крупной сделкой не признаются сделки, заключаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности.

Предметом конкурса, проводимого МУП г.Ижевска «Ритуал», не являлось заключение сделки, связанной с приобретением или отчуждением имущества. Предметом конкурса являлось заключение договора на проведение обязательного ежегодного аудита, что является для ООО «Аудиторская фирма «Экспертиза», в силу раздела 2 Устава, сделкой, заключаемой в процессе обычной хозяйственной деятельности.

Также, в силу положений части 9 статьи 46 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» ООО «АФ «Экспертиза» не должно было представлять одобрение крупной сделки, поскольку общество состоит из одного участника, которое одновременно осуществляет функции единоличного исполнительного органа. Данное обстоятельство подтверждается представленными к заявке документами, а именно Уставом общества и выпиской из ЕГРЮЛ.

Таким образом, в данном случае в отношении общества с ограниченной ответственностью законодательством не установлено обязательное требование об одобрении крупной сделки. Следовательно, ООО «Аудиторская фирма «Экспертиза» не должно было представлять в составе заявки решение об

одобрении крупной сделки.

Однако конкурсная комиссия, отклонила ООО «Аудиторская фирма «Экспертиза» от участия в конкурсе по причине отсутствия в составе заявки решения об одобрении крупной сделки, нарушив тем самым порядок рассмотрения заявок и права ООО «Аудиторская фирма «Экспертиза».

Из представленных заявок на участие в конкурсе установлено, что заявка ООО «Аудиторская фирма «Экспертиза» предложила наименьшую сумму заключения договора. Учитывая, что финансовое предложение (цена договора) имеет значимость критерия 0,8, а техническое предложение значимость 0,2, то заявка ООО «Аудиторская фирма «Экспертиза» могло стать победителем конкурса.

Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу, что непропорциональное отклонение заявки ООО «АФ «Экспертиза» привело к нарушению порядка определения победителя торгов, что является нарушением пункта 3) части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что по результатам конкурса с ООО «Апекс-Аудит» заключен договор №1 от 10.12.2010г. на проведение аудиторской проверки, работы по договору не выполнены в полном объеме, по договору начато лишь проведение первого этапа аудиторской проверки, который не окончен.

В соответствии с пунктом 2) части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания: е) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства; и) о заключении договоров, об изменении условий договоров или о расторжении договоров в случае, если при рассмотрении антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства лицами, права которых нарушены или могут быть нарушены, было заявлено соответствующее ходатайство, либо в случае осуществления антимонопольным органом государственного контроля за экономической концентрацией.

Принимая во внимание, что при проведении конкурса необоснованно была отклонена заявка ООО «АФ «Экспертиза», чем были нарушены права и законные интересы общества, договор по результатам конкурса заключен с нарушением норм антимонопольного законодательства, на момент рассмотрения дела договор не исполнен, а также то, что в ходе рассмотрения дела заявлено ходатайство о расторжении заключенного по результатам конкурса договора, Комиссия на основании подпунктов е), и) пункта 2) части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» считает необходимым выдать МУП г.Ижевска «Ритуал» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, и о расторжении договора, заключенного по результатам конкурса.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 17, частью 1 статьи 23, статьями 41, 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать Муниципальное унитарное предприятие г.Ижевска «Ритуал» нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в совершении действия при проведении конкурса, которые могли привести к ограничению и устранению конкуренции.

2. Признать Муниципальное унитарное предприятие г.Ижевска «Ритуал» нарушившим пункт 3) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в нарушении порядка определения победителя торгов.

3. Выдать Муниципальному унитарному предприятию г.Ижевска «Ритуал» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, и о расторжении договора, заключенного по результатам конкурса, а именно в срок до 24 февраля 2011 года совершить следующие действия:

- отменить результаты конкурса на право заключения договора на проведение обязательного ежегодного аудита МУП г.Ижевска «Ритуал» по итогам 2010-2011г.г.;
- расторгнуть договор №1 от 10.12.2010г. на проведение аудиторской проверки, заключенный по результатам конкурса с ООО «Апекс-Аудит»;
- при необходимости, провести торги на проведение аудиторской проверки, не допуская действий, направленных на ограничение конкуренции, а именно при проведении торгов не допускать нарушения порядка и сроков размещения информации о проведении торгов, не допускать необоснованного отклонения заявок участников торгов.

Председатель комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев.