

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 14-э

по результатам экспертизы проекта решения Думы городского округа
«Об утверждении Положения о порядке управления находящимися в муниципальной
собственности муниципального образования – «город Тулун» долями в обществах с
ограниченной ответственностью, созданных в процессе приватизации»

город Тулун

«20» ноября 2024 года

Настоящее заключение подготовлено на проект решения Думы городского округа «Об утверждении Положения о порядке управления находящимися в муниципальной собственности муниципального образования – «город Тулун» долями в обществах с ограниченной ответственностью, созданных в процессе приватизации» (далее по тексту – Проект решения) на основании Положения о Контрольно-счетной палате города Тулуна, утвержденного решением Думы города Тулуна от 28.10.2021 № 24-ДГО, в соответствии с обращением Думы городского округа от 18.11.2024 № 251.

1. Общие положения

Статьей 209 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено:

«1. Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

2. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.»

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» установлено, что владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа относится к вопросам местного значения городского округа.

В соответствии с пунктом 5 части 10 статьи 35 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» установлено, что определение порядка управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности находится в исключительной компетенции представительного органа муниципального образования.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 1 статьи 22 Устава муниципального образования – «город Тулун» определение порядка управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности города Тулуна, находится в исключительной компетенции Думы города.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 5 статьи 33 Устава муниципального образования – «город Тулун» к полномочиям администрации города относятся

управление и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности, в порядке, определенном Думой города.

В соответствии с п.п. 8 п. 6 главы 2 Положения о порядке управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального образования – «город Тулун», утвержденного решением Думы городского округа от 27.10.2022 № 30-ДГО, к полномочиям Думы города Тулуна в сфере управления и распоряжения муниципальным имуществом относится установление порядка управления находящимися в муниципальной собственности муниципального образования акциями акционерных обществ, долями в обществах с ограниченной ответственностью, созданных в процессе приватизации муниципального имущества.

2. Результаты экспертизы

Проектом решения предлагается утвердить Положение о порядке управления находящимися в муниципальной собственности муниципального образования – «город Тулун» долями в обществах с ограниченной ответственностью, созданных в процессе приватизации (далее – Положение).

По разделу 2 Положения к Проекту решения.

В соответствии с п.1 ст.87 Гражданского кодекса Российской Федерации Обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей.

В соответствии с п.2 ст.88 Гражданского кодекса Российской Федерации Общество с ограниченной ответственностью может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного лица, в том числе при создании в результате реорганизации.

В соответствии с п.3 ст.87 Гражданского кодекса Российской Федерации Правовое положение общества с ограниченной ответственностью и права и обязанности его участников определяются Гражданским кодексом РФ и законом об обществах с ограниченной ответственностью.

Государственной Думой Российской Федерации 14 января 1998 года принят Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее - Федеральный закон № 14-ФЗ).

В соответствии с п.1 ст.2 Федерального закона № 14-ФЗ Обществом с ограниченной ответственностью признается созданное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

В соответствии с п.1 ст.39 Федерального закона от 21.12.2001г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее по тексту – Федеральный закон № 178-ФЗ) ***Права*** акционеров акционерных обществ, ***участников обществ с ограниченной ответственностью, акции, доли, в уставных капиталах которых находятся в собственности*** субъекта Российской Федерации, ***муниципального образования и не закреплены за*** государственными или ***муниципальными унитарными предприятиями либо*** государственными или ***муниципальными учреждениями, от имени*** субъекта Российской Федерации, ***муниципального образования осуществляют*** соответственно органы государственной власти субъекта Российской Федерации, ***органы местного самоуправления.***

В соответствии с п.1 ст.11 Федерального закона № 14-ФЗ Учреждение общества осуществляется по решению его учредителей или учредителя. Решение об учреждении

общества принимается собранием учредителей общества. В случае учреждения общества одним лицом решение о его учреждении принимается этим лицом единолично.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона № 14-ФЗ общество несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона № 14-ФЗ Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования не несут ответственности по обязательствам общества, равно как и общество не несет ответственности по обязательствам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.

В настоящее время общества с ограниченной ответственностью в муниципальном образовании – «город Тулун» созданы путем приватизации муниципальных унитарных предприятий с сохранением долей (до 100% участия) за муниципальным образованием.

По разделу 3 Положения к Проекту решения.

По мнению Контрольно-счетная палата города Тулуна пункт 3.7 раздела 3 следует дополнить словами: «нормативными правовыми актами муниципального образования – «город Тулун»».

По разделу 4 Положения к Проекту решения.

В соответствии со ст.17 Федерального закона № 14-ФЗ:

«1. Увеличение уставного капитала общества допускается только после его полной оплаты.

2. Увеличение уставного капитала общества может осуществляться за счет имущества общества, и (или) за счет дополнительных вкладов участников общества, и (или), если это не запрещено уставом общества, за счет вкладов третьих лиц, принимаемых в общество.

3. Факт принятия решения общего собрания участников общества об увеличении уставного капитала и состав участников общества, присутствовавших при принятии указанного решения, ***факт принятия решения единственным участником общества об увеличении уставного капитала должны быть подтверждены путем нотариального удостоверения.***».

В соответствии с п.1 ст.20 Федерального закона № 14-ФЗ Общество вправе, а в случаях, предусмотренных статьями 23, 24, 30 Федерального закона № 14-ФЗ, обязано уменьшить свой уставный капитал.

Так, пунктом 8 статьи 23 Федерального закона № 14-ФЗ установлено, что действительная стоимость доли или части доли в уставном капитале общества выплачивается за счет разницы между стоимостью чистых активов общества и размером его уставного капитала.

В случае, если такой разницы недостаточно, общество обязано уменьшить свой уставный капитал на недостающую сумму; пунктом 5 статьи 24 Федерального закона № 14-ФЗ установлено, что не распределенные или не проданные в установленный настоящей статьей срок доля или часть доли в уставном капитале общества должны быть погашены, и размер уставного капитала общества должен быть уменьшен на величину номинальной стоимости этой доли или этой части доли; пунктом 4 статьи 30 Федерального закона № 14-ФЗ установлено что, если стоимость чистых активов общества останется меньше его уставного капитала по окончании финансового года, следующего за вторым финансовым годом или каждым последующим финансовым годом, по окончании которых стоимость чистых активов общества оказалась меньше его уставного капитала, общество не позднее чем через шесть месяцев после окончания соответствующего финансового года обязано принять одно из следующих решений:

- 1) об уменьшении уставного капитала общества до размера, не превышающего стоимости его чистых активов;
- 2) о ликвидации общества.

В соответствии со ст.18, 19, 19.1, 20 Федерального закона № 14-ФЗ увеличение и уменьшение уставного капитала общества осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена уставом общества.

Решение об увеличении уставного капитала общества за счет имущества общества может быть принято только на основании данных бухгалтерской (финансовой) отчетности общества за год, предшествующий году, в течение которого принято такое решение.

Не установлен порядок предоставления директором общества письменного предложения по изменению размера уставного капитала Общества, право которого предлагается установить п.4.2 р.2 Положения к Проекту решения.

По разделу 5 Положения к Проекту решения.

В соответствии с п.2 ст.12 Федерального закона № 14-ФЗ Устав общества утверждается учредителями (участниками) общества.

В соответствии с п.4 ст.12 Федерального закона № 14-ФЗ Изменения в устав общества, утвержденный учредителями (участниками) общества, вносятся по решению общего собрания участников общества.

По разделу 6 Положения к Проекту решения.

В соответствии с п.2 ст.11 Федерального закона № 14-ФЗ При учреждении общества учредители или учредитель могут назначить аудиторскую организацию (индивидуального аудитора) общества, а в случаях, если в соответствии с законодательством Российской Федерации годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность общества подлежит обязательному аудиту, учредители или учредитель должны принять решение о назначении аудиторской организации.

В соответствии с п.6 ст.32 Федерального закона № 14-ФЗ Уставом общества может быть предусмотрено образование ревизионной комиссии (избрание ревизора) общества. Членом ревизионной комиссии (ревизором) общества может быть также лицо, не являющееся участником общества.

Функции ревизионной комиссии (ревизора) общества, если это предусмотрено уставом общества, может осуществлять назначенная (назначенный) общим собранием участников общества аудиторская организация (индивидуальный аудитор), которая должна быть независима (который должен быть независим) в соответствии с Федеральным законом от 30 декабря 2008 года № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности».

Членами ревизионной комиссии (ревизором) общества не могут быть члены совета директоров (наблюдательного совета) общества, лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа общества, и члены коллегиального исполнительного органа общества.

В соответствии с п.п.10 п.2 ст.33 Федерального закона № 14-ФЗ К компетенции общего собрания участников общества относится принятие решения о проведении аудита годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности общества, назначение аудиторской организации (индивидуального аудитора) общества и определение размера оплаты ее (его) услуг.

В соответствии со ст.48 Федерального закона № 14-ФЗ Общество для проведения аудита годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности общества вправе привлечь аудиторскую организацию (индивидуального аудитора) общества, которая должна быть независима (который должен быть независим) в соответствии с Федеральным законом от 30 декабря 2008 года № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности».

Если в соответствии с законодательством Российской Федерации годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность общества подлежит обязательному аудиту, общество обязано привлечь для его проведения аудиторскую организацию, которая должна быть независима в соответствии с Федеральным законом от 30 декабря 2008 года № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности».

По требованию любого участника общества аудит бухгалтерской (финансовой) отчетности общества проводится аудиторской организацией (индивидуальным аудитором) общества, которая должна быть независима (который должен быть независим) в соответствии с Федеральным законом от 30 декабря 2008 года N 307-ФЗ "Об аудиторской деятельности". В случае проведения такого аудита оплата услуг аудиторской организации (индивидуального аудитора) осуществляется за счет участника общества, по требованию которого он проводится. Расходы участника общества на оплату услуг аудиторской организации (индивидуального аудитора) могут быть ему возмещены по решению общего собрания участников общества за счет средств общества.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» общества с ограниченной ответственностью не относится к организациям, которые обязаны проводить аудит.

По разделу 7 Положения к Проекту решения.

Разделом 7 Положения к Проекту решения устанавливаются порядок решения вопросов об одобрении сделок в соответствии со статьями 45, 46 Федерального закона № 14-ФЗ.

По разделу 8 Положения к Проекту решения.

В соответствии с п.1 ст.28 Федерального закона № 14-ФЗ Общество вправе ежеквартально, раз в полгода или раз в год принимать решение о распределении своей чистой прибыли между участниками общества. Решение об определении части прибыли общества, распределяемой между участниками общества, принимается общим собранием участников общества.

В соответствии с п.2 ст.28 Федерального закона № 14-ФЗ Часть прибыли общества, предназначенная для распределения между его участниками, распределяется пропорционально их долям в уставном капитале общества.

Уставом общества при его учреждении или путем внесения в устав общества изменений по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно, может быть установлен иной порядок распределения прибыли между участниками общества. Изменение и исключение положений устава общества, устанавливающих такой порядок, осуществляются по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно.

В соответствии с п.3 ст.28 Федерального закона № 14-ФЗ Срок и порядок выплаты части распределенной прибыли общества определяются уставом общества или решением общего собрания участников общества о распределении прибыли между ними. Срок выплаты части распределенной прибыли общества не должен превышать шестьдесят дней со дня принятия решения о распределении прибыли между участниками общества. В случае, если срок выплаты части распределенной прибыли общества уставом или решением общего собрания участников общества о распределении прибыли между ними не определен, указанный срок считается равным шестидесяти дням со дня принятия решения о распределении прибыли между участниками общества.

Пунктом 8.2 раздела 8 Положения к Проекту решения устанавливаются направления распределения чистой прибыли Общества. Подпунктом 2 пункта 8.2 раздела 8 предлагается к утверждению направление: «обязательные отчисления в резервный фонд Общества и иные фонды в соответствии с Уставом Общества - 10 процентов *до достижения им размера, установленного Уставом Общества*».

Положением не устанавливается направление части прибыли в размере 10 процентов после достижения размера резервного фонда Общества и иных фондов, установленного Уставом Общества.

В пунктах 8.6, 8.8, 8.9 раздела 8 Положения к Проекту решения не устанавливаются сроки исполнения.

Пункт 8.6 раздела 8 Положения к Проекту решения Контрольно-счетная палата города Тулуна предлагает дополнить словами: «и предоставляет в КУМИ в срок ...».

По разделу 9 Положения к Проекту решения.

В соответствии с п.1 ст.5 Федерального закона № 14-ФЗ Общество может создавать филиалы и открывать представительства по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена уставом общества.

В соответствии с п.2 ст.33 Федерального закона № 14-ФЗ К компетенции общего собрания участников общества относится определение основных направлений деятельности общества, а также принятие решения об участии в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций;

3. Выводы и рекомендации

Представленный проект решения Думы городского округа муниципального образования – «город Тулун» «Об утверждении Положения о порядке управления находящимися в муниципальной собственности муниципального образования – «город Тулун» долями в обществах с ограниченной ответственностью, созданных в процессе приватизации» в целом не противоречит действующему законодательству Российской Федерации, однако имеются основания для направления Проекта решения на доработку.

На основании вышеизложенного Контрольно-счетная палата города Тулуна **рекомендует:**

Думе городского округа:

Проект решения Думы городского округа «Об утверждении Положения о порядке управления находящимися в муниципальной собственности муниципального образования – «город Тулун» долями в обществах с ограниченной ответственностью, созданных в процессе приватизации» направить в администрацию городского округа на доработку.

Администрации городского округа:

Внести поправки в Проект решения Думы городского округа «Об утверждении Положения о порядке управления находящимися в муниципальной собственности муниципального образования – «город Тулун» долями в обществах с ограниченной ответственностью, созданных в процессе приватизации» в соответствии с настоящим заключением.

Председатель
Контрольно-счетной палаты города Тулуна

Л.В. Калинин