

**Организатор торгов -**

Департамент охраны окружающей среды и природопользования Ярославской области

150000, г.Ярославль, ул.Свободы, д.62

тел/ф. 40-02-28

**Заявитель –**

ООО «ТоннельТрансМонтаж»

150064, г.Ярославль, ул.Строителей, д.9, кв.5

тел./ф. 75-72-24

**Решение по результатам рассмотрения жалобы**

**на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**№ 06-07/25-14**

03 апреля 2014 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти Гудкевич Е.В., специалист-эксперт отдела контроля органов власти Карамшук А.Г.,

рассмотрев жалобу ООО «ТоннельТрансМонтаж» на нарушение, допущенное организатором торгов при проведении аукциона на право пользования участком недр песка строительного Красный Холм в Ярославском муниципальном районе Ярославской области с целью геологического изучения, разведки и добычи, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в присутствии:

от Департамента охраны окружающей среды и природопользования Ярославской области (далее — Департамент) — <...>, старшего юрисконсульта (по доверенности), <...>,

консультанта комитета природопользования (по доверенности);

от ООО «ТоннельТрансМонтаж» (далее также - Заявитель) — <...>, директора, <...> (по доверенности),

### **у с т а н о в и л а:**

в Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «ТоннельТрансМонтаж» (вх. № 2925 от 25.03.2014) на действия организатора аукциона (Департамент охраны окружающей среды и природопользования Ярославской области).

Обжалуемые торги — аукцион на право пользования участком недр песка строительного Красный Холм в Ярославском муниципальном районе Ярославской области с целью геологического изучения, разведки и добычи.

Обжалуемые действия — принятие необоснованного решения о допуске к участию в аукционе ООО «ТверьСтройСервис».

На заседании Комиссии Заявитель поддержал доводы, указанные в жалобе, пояснил, что ООО «ТверьСтройСервис» была подана заявка в Департамент на участие в аукционе на право пользования участком недр песка строительного (далее — аукцион), в составе которой в качестве доказательства наличия необходимых технических средств и возможности выполнения предусмотренных технологией добычи работ представлены договоры о намерениях, соглашения о намерениях, заключенные с подрядными организациями ООО «Тверьдорпроектстрой», ООО «РМ Техника», ООО «Геоинжиниринг». Предоставление договоров и соглашений о намерениях в качестве доказательства привлечения подрядных организаций противоречит действующему законодательству в сфере недропользования.

Представители департамента в ходе рассмотрения жалобы пояснили, что Законом РФ от 21.02.2002 № 2385-1 «О недрах» (далее — Закон о недрах), иными нормативными актами не установлены какие-либо ограничения и запреты на предоставление в составе заявок на участие в аукционе соглашений/договоров о намерениях. Указанные соглашения и договоры являются по своему содержанию предварительными договорами с подрядными организациями, заключение таких договоров регулируется статьей 429 ГК РФ. Допуск заявки ООО «ТверьСтройСервис» к участию в аукционе считают правомерным, заявки других претендентов (в том числе ООО «ТоннельТрансМонтаж») также были допущены к участию в аукционе при наличии в составе их заявок договоров о намерении.

На заседании Комиссии по рассмотрению жалобы ООО «ТоннельТрансМонтаж» установлено следующее.

**Порядок и условия** проведения аукционов на право пользования участками недр, содержащими месторождения общераспространенных полезных ископаемых на территории Ярославской области, установлены Постановлением Правительства Ярославской области от 12.03.2010 №148-п (далее - Порядок), в соответствии с которым разработаны и утверждены Приказом Департамента охраны окружающей среды и природопользования Ярославской области от 27.01.2014 № 10 «в» условия проведения аукциона на право пользования участком недр песка строительного Красный Холм в Ярославском муниципальном районе Ярославской области с целью геологического изучения, разведки и добычи (далее — Условия проведения аукциона).

Пунктом 2.2. Условий проведения аукциона установлен перечень документов, прилагаемых к заявке на участие в аукционе, в их числе пунктом 2.2.4. установлена обязанность предоставления сведений о технических, технологических и кадровых возможностях заявителя, а также других предприятий, привлекаемых им **в качестве подрядчиков**, в том

числе:

- подписанные руководителем или уполномоченным представителем заявителя справки о применяемых технологиях с их описанием и перечень технических средств, необходимых для проведения работ, с доказательством их принадлежности **заявителю либо подрядчику** (копии свидетельств о государственной регистрации права на недвижимое имущество, договоров, актов приема-передачи);

- копии **подрядных договоров со сторонними организациями**, привлекаемыми в качестве подрядчиков, с приложением доказательств наличия у них лицензий на осуществление отдельных видов деятельности, связанных с планируемым использованием недр.

Указанные требования к содержанию заявки установлены также и пунктом 4.1.4 утвержденного Постановлением Правительства Ярославской области от 12.03.2010 №148-п Порядка.

Положениями статьи 14 Закона РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах», разделом 5 Порядка, пунктом 2.9.1. Условий проведения аукциона предусмотрены основания отказа в приеме заявки на участие в аукционе. В частности, в приёме заявки на участие в аукционе может быть отказано, если заявитель не представил и не может представить доказательств того, что обладает или **будет обладать** квалифицированными специалистами, необходимыми финансовыми и техническими средствами для эффективного и безопасного проведения работ.

Согласно протоколу №2 заседания аукционной комиссии по рассмотрению заявочных материалов, поступивших на участие в аукционе на право пользования участком недр песка строительного Красный холм в Ярославском муниципальном районе, утвержденному директором Департамента 04.03.2014, ООО «ТверьСтройСервис» в составе заявки представлены договор о намерениях на маркшейдерское обслуживание участка недр с ООО «Тверьдорпроектстрой», соглашение о намерениях на поставку горнодобывающего оборудования с ООО «РМ Техника», соглашение о намерениях на производство геологоразведочных работ с ООО «Геоинжиниринг». Аукционной комиссией было принято решение принять заявочные материалы ООО «ТверьСтройСервис» для участия в аукционе.

В порядке определения правомерности принятого аукционной комиссией решения названные выше договоры и соглашения о намерениях были проанализированы Комиссией Ярославского УФАС с целью установления их соответствия требованиям аукционной документации.

Аукционной документацией установлено требование предоставления копий **подрядных договоров со сторонними организациями**, привлекаемыми к выполнению работ в качестве подрядчиков. Наличие в составе заявки договоров о намерениях в качестве доказательства того, что претендент на участие в аукционе будет обладать необходимыми техническими ресурсами и технологическими возможностями для осуществления геологического изучения участка недр, разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых Условиями проведения аукциона **не предусмотрено**.

Согласно статье 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. Статья 708 ГК РФ предусматривает наличие в договоре подряда указания на начальный и конечный сроки выполнения работы.

Договор о намерениях, заключенный ООО «ТверьСтройСервис» с ООО «Тверьдорпроектстрой» от 13.01.2014, в предмете договора не содержит указаний на объект маркшейдерского обслуживания (наименование участка недр), место проведения топографической съемки месторождений, сроки выполнения работ (календарный план, на

который есть ссылка в пункте 1.2 договора, отсутствует как приложение к договору), стоимость работ, порядок оплаты работ, не содержит обязанности сторон заключить основной договор на условиях, предусмотренных договором о намерениях.

Отсутствуют положения о сроках и порядке заключения основного договора, сроках выполнения работ и в соглашениях о намерениях, заключенных с ООО «РМ Техника» от 14.06.2013, с ООО «Геоинжиниринг» от 20.02.2014. Гражданским кодексом не установлены существенные условия, порядок заключения и правовые последствия, связанные с заключением договора о намерениях. Договор о намерениях по своему смыслу и содержанию является предварительным договором, порядок заключения которого регулируется статьей 429 ГК РФ, в соответствии с которой по предварительному договору стороны **обязуются** заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (п. 1 ст. 429); предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора (п. 3 ст. 429).

На основании изложенного, по мнению Комиссии, соглашение о намерениях и договор о намерениях не могут являться надлежащими доказательствами того, что ООО «ТверьСтройСервис» (как и иной претендент на участие в аукционе) будет обладать необходимыми техническими ресурсами и технологическими возможностями для выполнения работ в соответствии с применяемыми технологиями, изложенными в справке, представленной в составе заявки на участие в аукционе. Согласно условиям, изложенным в аукционной документации, только наличие заключенных договоров может подтверждать конкретные технические и технологические возможности заявителя, необходимые для освоения участка недр, соглашение о намерении не может рассматриваться в качестве договора подряда, поскольку не отвечает требованиям главы 37 ГК РФ.

Изложенная позиция подтверждается письмом Федерального агентства по недропользованию от 23.08.2012 № АП-06-30/8397, в пункте 4 (абзац 4) которого указывается на недопустимость предоставления предварительных договоров в качестве доказательств привлечения подрядных организаций для проведения отдельных видов работ, связанных с намечаемым использованием недрами.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **р е ш и л а:**

1. Признать жалобу ООО «ТоннельТрансМонтаж» на действия аукционной комиссии организатора открытого аукциона (Департамент охраны окружающей среды и природопользования Ярославской области) на право пользования участком недр песка строительного Красный Холм в Ярославском муниципальном районе Ярославской области с целью геологического изучения, разведки и добычи обоснованной.
2. Признать аукционную комиссию Департамента охраны окружающей среды и природопользования Ярославской области нарушившей пункты 1,3 статьи 14 Закона РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах»; соответствующие названным пунктам Закона о недрах положения раздела 5 **Порядка и условий** проведения аукционов на право пользования участками недр, содержащими месторождения общераспространенных полезных ископаемых на территории Ярославской области, установленных Постановлением Правительства Ярославской области от 12.03.2010 №148-п; соответствующие положения пункта 2.9.1. Условий проведения аукциона на право пользования участком недр Красный Холм в Ярославском муниципальном районе.
3. Выдать аукционной комиссии организатора открытого аукциона (Департамент охраны

окружающей среды и природопользования Ярославской области) на право пользования участком недр песка строительного Красный Холм в Ярославском муниципальном районе Ярославской области с целью геологического изучения, разведки и добычи обязательное для исполнения предписание об отмене протокола №2 от 04.03.2014 в части допуска заявки ООО «ТверьСтройСервис» на участие в аукционе, в части допуска заявок иных претендентов, заявки которых содержат не предусмотренные аукционной документацией договоры о намерениях по привлечению подрядных организаций для выполнения работ в соответствии с применяемыми технологиями, изложенными в справке, представленной в составе заявки на участие в аукционе.

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

Председатель Комиссии И.Г. Паутов

Члены Комиссии Е.В. Гудкевич

А.Г. Карамшук