

ГСУ СК России по Красноярскому краю и
Республики Хакасия

пр. Мира, 35/3, г. Красноярск,

660049

ООО ДСК «Регион»

ул. Промышленная, 74, г. Лесосибирск,
Красноярский край, 662548

АО «Сибгеотех»

ул. Полтавская, 38, стр. 4, г. Красноярск, 660012

РЕШЕНИЕ

по делу № 33-11-20 (024/01/11-1992/2020)

«08» октября 2020 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 08 октября 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено 11 октября 2020 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник правового отдела; <...>, старший государственный инспектор отдела естественных монополий, рассмотрев дело № 33-11-20, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью дорожно-строительная компания «Регион» (ИНН/ОГРН – 2454002404/1022401505004, адрес места нахождения: Красноярский край, город Лесосибирск, Промышленная улица, 74) (далее – ООО ДСК «Регион») и акционерного общества «Геологические технологии Сибири» (ИНН/ОГРН – 2464133438/1172468002552, адрес места нахождения: Красноярский край, город Красноярск, Полтавская улица, дом 38 строение 4) (далее – АО «Сибгеотех») по признакам нарушения запрета, установленного пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителей АО «Сибгеотех» по доверенностям,

в отсутствие иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение следственного отдела по Свердловскому району г. Красноярска Главного следственного управления Следственного комитета Российской Федерации по Красноярскому краю и Республики Хакасия с просьбой провести проверку порядка проведения Министерством экологии и рационального природопользования края аукциона на проявление метаморфических пород сланцев, магматических пород диабазов, известняков «Каргинское 1» (Енисейский район).

По результатам рассмотрения вышеназванных материалов, в связи с выявлением в действиях АО «Сибгеотех» и ООО ДСК «Регион» признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в достижении картельного соглашения, направленного на поддержание цен на торгах, приказом Красноярского УФАС России № 152 от 10.07.2020, возбуждено настоящее дело.

Определением от 10.07.2020 о назначении дела № 33-11-20 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены: АО «Сибгеотех» и ООО ДСК «Регион», а рассмотрение дела назначено на 03 сентября 2020 года.

Определением от 03.09.2020 рассмотрение дела № 33-11-20 отложено на 08.10.2020 в связи с удовлетворением ходатайства представителя ответчика (АО «Сибгеотех») об отложении рассмотрения указанного дела.

08 октября 2020 года дело № 33-11-20 рассмотрено в присутствии представителя АО «Сибгеотех» по доверенности, в отсутствие иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела.

До рассмотрения дела по существу от представителя ООО ДСК «Регион» по доверенности поступили письменные пояснения, заключающиеся в следующем: на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно – телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 06.06.2020 года было размещено извещение № 060619/25833875/01 о проведении открытого аукциона на получение права пользования участками недр местного значения на следующих объектах: проявление метаморфических пород сланцев, магматических пород диабазов (кроме используемых для производства огнеупорных, кислотоупорных материалов, каменного литья, минеральной ваты, и волокон, в цементной промышленности), известняков (кроме используемых в цементной, металлургической, химической, стекольной, целлюлозно-бумажной и сахарной промышленности, для производства глинозема, минеральной подкормки животных и птиц) «Каргинское 1» (Енисейский район).

К указанному аукциону было допущено два участника: ООО ДСК «Регион» и АО «Сибгеотех».

Далее директор ООО ДСК «Регион» - (...) обратился к директору АО «Сибгеотех» - (...), чтобы выяснить цели участия в аукционе последнего. На что (...) ответил, что после победы в аукционе намерен продать право на разработку вместе с лицензией на право пользования недрами. После этого (...) спросил у (...) какой

выход он видит в сложившейся ситуации. (...) указанный карьер был нужен для добычи полезных ископаемых, а (...) для получения денежных средств. Далее (...) предложил (...) заплатить сумму в размере 8 000 000 рублей за проигрыш в аукционе. После услышанного предложения, (...) взял время на обдумывание, а сам, не желая участвовать в преступном сговоре, сообщил о намерениях (...) в правоохранительные органы. После этого, сотрудники правоохранительных органов установили на телефон (...) прослушивающее устройство и все дальнейшие действия (...) проходили под их личным контролем.

(...) признает, что сговор с (...) имел место быть, но со стороны (...) он был в рамках оперативно-розыскных мероприятий, проводимых и согласованных с сотрудниками правоохранительных органов.

Кроме этого, (...) до вступления в сговор с (...) добровольно сообщил о случившемся в правоохранительные органы, что также исключает факт достижения соглашения.

От представителя АО «Сибгеотех» поступили письменные пояснения, согласно которым в абзаце 1 пункта 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

В силу пункта 1 статьи 9 ГК РФ граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права.

Как предусмотрено абзацем 2 пункта 1 статьи 10 ГК РФ, не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Между тем, как следует из материалов уголовного дела № 11902040008000038, директор ООО ДСК «Регион» (...) уже на встрече, произошедшей 22.07.2019 года, представлял собой не руководителя хозяйствующего субъекта, а участника оперативно-розыскной деятельности.

В частности этот вывод подтверждается постановлением о назначении судебной лингвистической экспертизы от 17 марта 2019 года, где указано, что в ходе оперативно-розыскных мероприятий была получена аудиозапись переговоров, которые произошли 22.07.2019 между (...) и (...) до проведения торгов.

Соответственно уже на этой встрече (...), будучи оснащен специальным записывающим устройством, находился под контролем правоохранительных органов, не осуществляя при этом свои гражданские права своей волей и в своем интересе.

Таким образом целью его деятельности было не ограничение конкуренции и

заклучение картельного соглашения, а участие в комплексе оперативно – розыскных мероприятий с целью провокации и привлечения в дальнейшем к уголовной ответственности (...). Следовательно, и дальнейшее участие ООО ДСК «Регион» в торгах было обусловлено этой же целью.

В связи с вышеизложенным просит прекратить рассмотрение дела № 33-11-2020 о нарушении антимонопольного законодательства.

Кроме этого, до рассмотрения настоящего дела в адрес Красноярского УФАС России поступили сведения от ГСУ СК России по Красноярскому краю и Республики Хакасия, согласно которым в производстве следственного отдела по Свердловскому району г. Красноярска ГСУ СК России по Красноярскому краю и Республики Хакасия находится уголовное дело № 11902040008000038, по обвинению генерального директора АО «Геологические технологии Сибири» (...), в совершении преступления, предусмотренного частью 8 статьи 204 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ).

Предварительным следствием установлено, что генеральный директор АО «Геологические технологии Сибири» (...), преследуя цель геологических исследований, проектирования и дальнейшей реализации участка недрами Каргинский-1 в Енисейском районе Красноярского края, принял решение об участии 25.07.2019 в аукционе на право пользования недрами вышеуказанного участка. В итоге на аукционе участвовали АО «Геологические технологии Сибири» и ООО ДСК «Регион», директором которой является (...) После публичного комиссионного вскрытия конвертов в Министерстве экологии и рационального природопользования Красноярского края 17.07.2019, (...) вышел на связь с (...) с целью согласования позиции на аукционе, при этом договорившись о встрече в этот же день.

Встретившись 17.07.2019 по адресу: г. Красноярск, ул. Иртышская, 2 «а». (...) сообщил (...), что имеет цель выиграть аукцион, оформить лицензию на пользование недрами вышеуказанного месторождения на одну из своих организации, после чего продать организацию совместно с лицензией. Сразу после разговора (...), посчитав действия (...) незаконными, обратился в УЭПиПК России по Красноярскому краю и сообщил о разговоре с (...) После чего (...) стал действовать в рамках ОРМ.

22.07.2019 около 16 часов генеральный директор АО «Геологические технологии Сибири» (...), находясь в офисе дочерней организации ООО «Геологические Технологии», расположенном по адресу: г. Красноярск, ул. Полтавская, д. 38 стр. 4, для достижения своих целей, предложил (...) заключить с ООО «Геологические Технологии» гражданско - правовой договор на проведения определенных видов работ, после составления и подписания которого, (...) сделает на аукционе не более 2-3 шагов, на что (...) согласился.

После чего, 22.07.2019 между ООО ДСК «Регион» в лице директора (...)а А.В и ООО «Геологические технологии» в лице директора (...) заключен договор № 06-2019Г от 20.02.2019 на выполнение комплекса работ, на освоение проявления Каргинский-1 в Енисейском районе Красноярского края и акт приема-передачи работ к нему на сумму 8 000 000 руб. В соответствии с платежным поручением № 1228 от 24.07.2019 по договору из ООО ДСК «Регион» поступил аванс на счет ООО «Геологические технологии» в размере 1 200 000 рублей.

25.07.2019 по итогам торгов, проводимых Министерством экологии и рационального природопользования Красноярского края 25.07.2019 месторождение, расположенное на участке местности «Каргино-1» Енисейский район деревня Каргино перешло ООО ДСК «Регион».

Копии материалов уголовного дела, касающихся участия (...) в рамках ОРМ предоставить не представляется возможным, поскольку в настоящее время расследование уголовного дела продолжается, в целях сохранения принципа тайны следствия.

При рассмотрении дела №33-11-20 Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

06.06.2019 на сайте torgi.gov.ru размещено извещение № 060619/25833875/01 о проведении открытого аукциона на получение права пользования участками недр местного значения на следующих объектах: проявление метаморфических пород сланцев, магматических пород диабазов (кроме используемых для производства огнеупорных, кислотоупорных материалов, каменного литья, минеральной ваты, и волокон, в цементной промышленности), известняков (кроме используемых в цементной, металлургической, химической, стекольной, целлюлозно-бумажной и сахарной промышленности, для производства глинозема, минеральной подкормки животных и птиц) «Каргинское 1» (Енисейский район).

Организатором торгов выступил Уполномоченный орган – Министерство экологии и рационального природопользования Красноярского края. Разовый платеж в валюте лота составил 38 915,00 рублей, шаг аукционов валюте лота составил также 38 915,00 рублей.

Дата и время начала подачи заявок 06.06.2019. Дата и время окончания подачи заявок 26.06.2019 12:00. Дата вскрытия конвертов с заявками участников 17.07.2019 года. Дата и время проведения открытого аукциона 25.07.2019 года 10:00.

На участие в открытом аукционе по указанному извещению было подано три заявки:

1. Общество с ограниченной ответственностью дорожно-строительная компания «Регион» (ИНН/ОГРН – 2454002404/1022401505004, адрес места нахождения: Красноярский край, город Лесосибирск, Промышленная улица, 74) (далее – ООО ДСК «Регион»). Директором является (...)

2. Общество с ограниченной ответственностью «Геологические технологии» (ИНН/ОГРН – 2461215386/1112468066424, адрес места нахождения: Красноярский край, город Красноярск, проспект Им.Газеты "Красноярский Рабочий", 130, 25) (далее – ООО «Геологические технологии»), учредителем (100%) и управляющей организацией является Акционерное общество «Геологические технологии Сибири» .

3. Акционерное общество «Геологические технологии Сибири» (ИНН/ОГРН – 2464133438/1172468002552, адрес места нахождения: Красноярский край, город Красноярск, Полтавская улица, дом 38 строение 4) (далее – АО «Сибгеотех»), генеральным директором является (...)

При этом ООО «Геологические технологии» не было допущено к участию в указанном открытом аукционе по причине отсутствия документов (договор лизинга № 22/19-КСК-К от 30.01.2019 года, указанный в паспорте самоходной машины, отсутствуют свидетельства о прохождении технического осмотра на бульдозер и экскаватор, также не представлена пояснительная записка о том, что предприятие не подлежит аудиту, отсутствует специалист с правом ведения горных работ, имеется задолженность согласно справке из ИФНС России № 24, справка о состоянии счета в банке представлена не в оригинале).

По результатам протокола заседания аукционной комиссии № 5В-2019 от 17.07.2020 года по рассмотрению заявок на участие в аукционе на получение права пользования недрами, содержащими общераспространенные полезные ископаемые на объекте: проявление метаморфических пород сланцев, магматических пород диабазов, известняков «Каргинское 1» (Енисейский район) лот № 2 к участию в указанном открытом аукционе было допущено два хозяйствующих субъекта: АО «Сибгеотех» и ООО ДСК «Регион».

В соответствии с протоколом заседания аукционной комиссии об утверждении итогов проведения открытого аукциона на получение права пользования участками недр местного значения на объектах: проявление метаморфических пород сланцев, магматических пород диабазов, известняков «Каргинское 1» (Енисейский район) лот № 2 аукцион был начат с объявления председателем аукционной комиссии первого значения разового платежа за право пользования недрами, равного увеличенному на шаг аукциона стартовому размеру разового платежа. Шагом аукциона является значение, на которое увеличивается размер стартового разового платежа за право пользования недрами. Шаг аукциона вносится секретарем аукционной комиссии в ведомость прохождения шагов аукциона.

Перед проведением аукциона АО «Сибгеотех» была вручена табличка с регистрационным номером «1», а ООО ДСК «Регион» с номером «2».

В ходе проведения аукциона после объявления председателем аукционной комиссии первого разового платежа – 77 830 рублей были подняты таблички с номерами «1» и «2». Далее при объявлении второго значения разового платежа – 116 745 рублей также были подняты таблички с номерами «1» и «2». При объявлении третьего значения разового платежа – 155 660 вновь были подняты таблички с номерами «1» и «2». После объявления четвертого значения разового платежа – 194 575 рублей была поднята табличка под номером «2», которая зарегистрирована за ООО ДСК «Регион».

Таким образом, по результатам открытого аукциона за право пользования недрами в Енисейском районе победителем стало ООО ДСК «Регион».

Каких-либо нарушений относительно порядка проведения открытого аукциона за право пользования недрами в Енисейском районе выявлено не было, жалоб в соответствующие компетентные органы не подавалось.

07.07.2020 года из следственного отдела по Свердловскому району г. Красноярска ГСУ СК России по Красноярскому краю и Республики Хакасия в адрес Красноярского УФАС России поступило обращение, согласно которому в производстве указанного следственного отдела находится уголовное дело №

11902040008000038 по обвинению генерального директора АО «Сибгеотех» (...), в совершении преступления, предусмотренного частью 8 статьи 204 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Предварительным следствием было установлено, что в период времени с 17.07.2019 года по 22.07.2019 года (...), который является директором ООО ДСК «Регион» инициировал встречу с (...), чтобы выяснить о намерениях последнего на вышеуказанное проявление общедоступных полезных ископаемых в Енисейском районе. После этого, в период времени с 17.07.2019 года по 22.07.2019 указанные лица встретились в офисе (...), где последний сообщил (...) о том, что в случае одержания победы на данном открытом аукционе намерен оформить указанный участок «Каргинское 1» на дочернюю организацию ООО «Геологические технологии» и в последующем продать вместе с организацией и лицензией на право пользования недрами. После этого (...) спросил у (...) какую сумму он хочет за проигрыш на аукционе, на что (...) ответил – 8 000 000 рублей. На что (...) ответил, что подумает.

22.07.2019 года они вновь встретились в офисе (...), где в целях гарантии передачи денежных средств (...) потребовал заключения фиктивного договора с ООО «Геологические технологии» под видом исполнения которого на расчетный счет последнего будут перечислены денежные средства. После этого, 22.07.2019 года между ООО ДСК «Регион» и ООО «Геологические технологии» был заключен договор № 06-2019Г от 20.02.2019 года на выполнение комплекса работ на освоение проявления Каргинское 1 в Енисейском районе и акт приема-передачи к нему на сумму 8 000 000 рублей. Далее (...) потребовал перечислить на счет ООО «Геологические технологии» денежные средства в размере 2 300 000 рублей в качестве предоплаты, но (...) перевел только 1 200 000 рублей.

25.07.2020 года в ходе проведения открытого аукциона на право пользования недрами Каргинское 1 Хомяков А.С., который действовал по доверенности от АО «Сибгеотех» сделал 3 шага и отказался от дальнейшего участия, в связи с чем, победителем стало ООО ДСК «Регион».

Данное поведение было заранее согласовано участниками аукциона, что подтверждается протоколом допроса свидетеля (...) от 22.08.2019 года, данные в ходе расследования уголовного дела № 11902040008000038, согласно которому 25.07.2019 года (...) пояснил (...) о том, что при проведении торгов им необходимо сделать минимум по два шага на повышение цены, чтобы аукционная комиссия поверила в их состоятельность и торги состоялись

Допрошенный в рамках вышеуказанного уголовного дела в качестве свидетеля (...) подтвердил наличие сговора между ним и (...)ов В.И., на проигрыш последнего в открытом аукционе на право пользования недрами Каргинское 1 и пояснил, что в случае правомерного участие в данной конкурентной процедуре сумма могла достигнуть 80 000 000 рублей, что было бы экономически невыгодно для фирмы (...)

Исследовав материалы дела, Комиссия по рассмотрению дела пришла к следующим выводам.

Статьей 8 Конституции Российской Федерации гарантировано единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической

деятельности. Признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей, имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом, экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно ч. 3 ст. 55 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц.

Согласно пункту 2 статьи 1 Гражданского кодекса РФ граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

В соответствии с положениями пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса РФ предпринимательская деятельность является самостоятельной, осуществляемой на свой страх и риск деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В соответствии с пунктом 4 статьи 10.1 Закона РФ от 21.02.1992 «О недрах» (далее по тексту Закон о недрах) основанием возникновения права пользования участками недр является решение конкурсной или аукционной комиссии о предоставлении права пользования участком недр для разведки и добычи полезных ископаемых или для геологического изучения недр, разведки и добычи полезных ископаемых, осуществляемых по совмещенной лицензии, за исключением участков недр федерального значения.

Принятие решений о проведении конкурсов или аукционов на право пользования участками недр, о составе и порядке работы конкурсных или аукционных комиссий и определение порядка и условий проведения таких конкурсов или аукционов относительно каждого участка недр или группы участков недр осуществляются, в том числе, органом государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации относительно участков недр, содержащих месторождения общераспространенных полезных ископаемых, или участков недр местного значения (статья 13.1 Закона о недрах).

В соответствии с п. 9 ст. 4 Закона о недрах к полномочиям органов государственной власти субъектов РФ в сфере регулирования отношений недропользования на своих территориях относится установление порядка пользования недрами в целях разработки месторождений общераспространенных полезных ископаемых (ОПИ) и участками недр местного

значения.

21 сентября 2009 года Правительством Красноярского края было вынесено Постановление № 480-п «Об утверждении порядка проведения аукционов на право пользования участками недр, в том числе порядка формирования аукционных комиссий и порядка принятия ими решения в отношении каждого участка недр или группы участков недр, порядка формирования и работы экспертных групп (экспертов), порядка уплаты суммы сбора за участие в аукционе, а также об определении суммы сбора за участие в аукционе на право пользования участками недр» (далее по тексту - Постановление № 480-п).

В соответствии с п. 1.1. Постановления № 480-п - порядок проведения аукционов на право пользования участками недр, в том числе порядок формирования аукционных комиссий и порядок принятия ими решения в отношении каждого участка недр или группы участков недр, порядок формирования и работы экспертных групп (экспертов), определения суммы сбора за участие в аукционе и порядок ее уплаты (далее - Порядок) устанавливает процедуру проведения на территории Красноярского края аукционов на право пользования участками недр, содержащими месторождения общераспространенных полезных ископаемых, или участками недр местного значения (далее - участки недр) относительно каждого участка недр или группы участков недр, а также определяет порядок формирования аукционных комиссий и порядок принятия ими решений в отношении каждого участка недр или группы участков недр, устанавливает порядок формирования и работы экспертных групп (экспертов), определяет порядок уплаты суммы сбора за участие в аукционе.

В силу п. 1.2. Постановления № 480-п - уполномоченным органом по организации и проведению аукционов является Министерство экологии и рационального природопользования Красноярского края (далее - уполномоченный орган).

В силу п. 1.5. Постановления № 480-п - участниками аукциона могут быть любые субъекты предпринимательской деятельности, если иное не установлено федеральными законами (далее - заявители).

В силу п. 1.7 Постановления № 480-п - заявитель имеет право подать только одну заявку на участие в объявленном аукционе.

К заявке прилагаются:

документы, представляемые заявителем для участия в аукционе, в соответствии с перечнем документов, представляемых заявителем для участия в аукционе (приложение к настоящему Порядку);

перечень документов, представляемых заявителем для участия в аукционе, подписанный заявителем и заверенный печатью;

документ, подтверждающий уплату сбора за участие в аукционе.

Принятие решений о проведении конкурсов или аукционов на право пользования участками недр, о составе и порядке работы конкурсных или аукционных комиссий и определение порядка и условий проведения таких конкурсов или аукционов относительно каждого участка недр или группы участков недр осуществляются:

1) органом государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации относительно участков недр местного значения;

2) федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальными органами относительно участков недр, за исключением участков недр федерального или местного значения.

В соответствии с пунктом 1.1 Положения о Министерстве экологии и рационального природопользования утвержденного постановлением Правительства Красноярского края от 28.11.2017 года № 715-п (далее - Положение) установлено, что Министерство экологии и рационального природопользования Красноярского края является органом исполнительной власти Красноярского края (далее – край), который на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, Устава края, законов края, правовых актов Губернатора края и Правительства края осуществляет:

1) нормативное правовое регулирование и разработку проектов законов края, правовых актов Губернатора края и Правительства края в областях охраны окружающей среды, атмосферного воздуха, обращения с отходами производства и потребления, водных отношений, безопасности гидротехнических сооружений, обеспечения радиационной безопасности, экологической экспертизы, организации, охраны и использования особо охраняемых природных территорий, охраны и использования объектов животного мира, в том числе охотничьих ресурсов, водных биологических ресурсов, а также в сфере регулирования отношений недропользования;

2) оказание государственных услуг, управление и распоряжение государственной собственностью в областях охраны окружающей среды, атмосферного воздуха, обращения с отходами производства и потребления, водных отношений, безопасности гидротехнических сооружений, обеспечения радиационной безопасности, экологической экспертизы, организации, охраны и использования особо охраняемых природных территорий, охраны и использования объектов животного мира, в том числе охотничьих ресурсов, водных биологических ресурсов, а также в сферах регулирования отношений недропользования;

3) надзор (контроль) в областях охраны окружающей среды, атмосферного воздуха, обращения с отходами производства и потребления, обеспечения радиационной безопасности, водных отношений, экологической экспертизы, организации, охраны и использования особо охраняемых природных территорий, охраны и использования объектов животного мира и среды их обитания, в том числе охотничьих ресурсов, обеспечения санитарной (горно-санитарной) охраны природных лечебных ресурсов, лечебно-оздоровительных местностей и курортов, а также в сфере регулирования отношений недропользования.

Кроме этого, согласно подпункту 19 пункта 3.1 Положения Министерство экологии и рационального природопользования в рамках своей компетенции осуществляет нормативно- правовое регулирование по утверждению перечня участков недр местного значения, предлагаемых в пользование, а также устанавливает порядок оформления, подачи и регистрации заявок на участие в аукционе и заявок на получение права пользования участками недр местного значения без проведения аукциона (пункт подпункт 22 пункта 3.1 Положения).

Объявление о проведении конкурса или аукциона на право пользования участками недр размещается на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов (далее - официальный сайт).

В соответствии со статьей 14 ФЗ «О недрах» отказ в приеме заявки на участие в конкурсе или аукционе либо заявки на получение права пользования недрами без проведения конкурса или аукциона может последовать в следующих случаях:

1) заявка на предоставление лицензии подана с нарушением установленных требований, в том числе, если ее содержание не соответствует объявленным условиям конкурса или аукциона;

2) заявитель умышленно представил о себе неверные сведения;

3) 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;

4) если в случае предоставления права пользования недрами данному заявителю не будут соблюдены антимонопольные требования;

5) заявитель не соответствует критериям, установленным условиями проведения аукциона, для предоставления права пользования участком недр федерального значения.

Учитывая, что Министерство экологии и рационального природопользования является уполномоченным органом, оно правомерно объявило о проведении открытого аукциона на право пользования недрами в Каргинском 1 Енисейского района, а также правомерно недопустило к участию в аукционе ООО «Геологические технологии».

Согласно части 1 статьи 9 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее по тексту - ГК РФ) граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке (пункт 2 части 1 статьи 10 ГК РФ).

Частью 1 статьи 3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 - ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции») установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией

понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Частью 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести, помимо прочего, к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах (пункт 2 части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции»).

С учетом того, что действия, совершаемые участниками торгов при их проведении, являются юридически значимыми для них, подачи заявки на участие в торгах свидетельствует о намерении лица, подавшего заявку, одержать победу в торгах и заключить соответствующий контракт. Следовательно, всякое лицо, подающее заявку на участие в торгах, является при их проведении конкурентом по отношению ко всем остальным участникам и на действия такого лица распространяются запреты, установленные частью 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции».

Торгам как особому способу заключения договора изначально присуща свободная конкуренция. Именно наличием элемента состязательности заключение договора на торгах отличается от обычного способа возникновения договорных обязательств путем акцепта оферты.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести, в том числе к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков). Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются.

Антимонопольному органу в настоящем случае подлежит доказыванию факт достижения договоренности, которая привела или могла привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям.

В соответствии с разъяснением президиума ФАС России № 3 "Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах" факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

Для целей квалификации действий хозяйствующих субъектов как совершенных с нарушением пункта 2 части 1 статьи 11 Закона установлению подлежат обстоятельства, свидетельствующие об участии этих субъектов на едином

товарном рынке, заключение ими соглашения (в письменной или устной форме), отсутствие объективных причин заключения такого соглашения, имело ли место реальное поддержание цен на торгах или угроза возникновения данных обстоятельств.

Несмотря на то, что в данном случае имели место «неконкурентные торги» поскольку формально в торгах принимали участие несколько лиц - ООО ДСК «Регион» и АО «Сибгеотех», но они не соревновались между собой, определение победителя между ними было заранее оговорено, основания для признания вышеуказанного картельным соглашением отсутствуют ввиду следующего.

В соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции" под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

По смыслу приведенных нормативных положений квалификация поведения хозяйствующих субъектов как противоправных действий применительно к п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", предполагает установление антимонопольным органом таких фактов, как намеренное поведение каждого хозяйствующего субъекта определенным образом для достижения заранее оговоренной участниками аукциона цели; причинно-следственная связь между действиями участников аукциона и поддержанием цены на торгах; соответствие результата действий интересам каждого хозяйствующего субъекта и их заведомую осведомленность о будущих действиях друг друга; взаимная обусловленность действий участников аукциона при отсутствии внешних обстоятельств, спровоцировавших синхронное поведение участников рынка.

Согласно абзаца 1 пункта 2 статьи 1 ГК РФ граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

В силу пункта 1 статьи 9 ГК РФ граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права.

Как предусмотрено абзацем 2 пункта 1 статьи 10 ГК РФ, не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является

самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Между тем, как из материалов уголовного дела № 11902040008000038 следует, что директор ООО ДСК «Регион» (...) уже на встрече, произошедшей 22.07.2019 года, являлся участником оперативно-розыскной деятельности и преследовал интерес не в получении для пользования предмета проводимых торгов, а направлена на пресечение незаконных действий со стороны иного лица и привлечение его к ответственности.

В частности этот вывод подтверждается заключением эксперта № 1106/4-1 от 11.06.2020 года, где указано, что в ходе оперативно-розыскных мероприятий была получена аудиозапись переговоров, которые произошли 22.07.2019 между (...) и (...) до проведения торгов.

Соответственно уже на этой встрече (...) находился под контролем сотрудников правоохранительных органов, которые корректировали его действия, при этом он не осуществлял при этом свои гражданские права своей волей и в своем интересе.

Таким образом целью его деятельности было не ограничение конкуренции и заключение картельного соглашения, а участие в комплексе оперативно – розыскных мероприятий с целью провокации и привлечения в дальнейшем к уголовной ответственности (...). Следовательно, и дальнейшее участие ООО ДСК «Регион» в торгах было обусловлено этой же целью.

Данные обстоятельства также подтверждаются письменными пояснениями, представленными в адрес Красноярского УФАС России от следователя следственного отдела по Свердловскому району ГСУ СК России по Красноярскому краю и Республики Хакасия Егорова А.В.

На основании вышеизложенного Комиссия Красноярского УФАС России соглашается с доводами представителей АО «Сибгеотех» и ООО ДСК «Регион» об участии (...) в публичной процедуре – открытый аукцион на получение права пользования участками недр местного значения на следующих объектах: проявление метаморфических пород сланцев, магматических пород диабазов (кроме используемых для производства огнеупорных, кислотоупорных материалов, каменного литья, минеральной ваты, и волокон, в цементной промышленности), известняков (кроме используемых в цементной, металлургической, химической, стекольной, целлюлозно-бумажной и сахарной промышленности, для производства глинозема, минеральной подкормки животных и птиц) «Каргинское 1» (Енисейский район) в рамках оперативно-розыскных мероприятий с целью избежать уголовной ответственности, а не с целью одержать победу, что исключает нарушение антимонопольного законодательства.

Квалифицируя поведение (...) в качестве нарушающего императивный запрет на соглашения хозяйствующих субъектов-конкурентов, Комиссия учитывает, что воля (...) была направлена не на достижение какого-либо соглашения с (...), направленного на приобретение имущества по минимальной цене, а направлена на пресечение незаконных действий со стороны указанного лица и привлечение его к ответственности. Таким образом, воля (...) и (...) не совпадали. В интересах

оперативно-розыскных мероприятий (...) имитировал соглашение с (...) С учетом этого, действия (...) нельзя квалифицировать как нарушающие антимонопольное законодательство.

Данный вывод соотносится с выводами, изложенными в судебных актах по делу № А65-18574/2013.

Данное обстоятельство не позволяет сделать вывод о наличии между ООО ДСК «Регион» и АО «Сибгеотех» картельного соглашения, повлекшего за собой ограничение конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, по результатам анализа фактических и правовых обстоятельств при участии в вышеуказанного открытом аукционе АО «Сибгеотех» и ООО ДСК «Регион» преследовали разные цели, так АО «Сибгеотех» преследовало цель формально поучаствовать в публичной процедуре с целью обеспечить победу ООО ДСК «Регион» за заранее обусловленное вознаграждение, в то время как последнее участвовал в публичной процедуре в рамках оперативно-розыскных мероприятий, проводимых и контролируемых сотрудниками полиции.

Таким образом, исследовав материалы дела, оценив доказательства в совокупности с учетом действующего антимонопольного законодательства (ФЗ «О контрактной системе»), Комиссия приходит к выводу о том, что в действиях АО «Сибгеотех» и ООО ДСК «Регион», выразившихся в достижении картельного соглашения, направленного на поддержание цен на торгах, отсутствуют признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции».

Пунктом 1 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что

Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии).

При указанных обстоятельствах, руководствуясь статьями 15, 23, 41, 48, Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

На основании пункта 1 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» производство по делу № 33-11-20, возбужденному в отношении АО «Сибгеотех» и ООО ДСК «Регион» по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с отсутствием (неподтверждением факта) нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях ответчиков.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке статей 23 и 52 Федерального закона 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>