РЕШЕНИЕ № 04/10/18.1-58/2020

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Амур Минералс»

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 22.05.2020 г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 107 в составе:

(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

рассмотрев жалобу ООО «Амур Минералс», в том числе направленную письмом Московского УФАС России от 21.05.2020 № ПО/29049/20, на действия организатора торгов – Федерального агентства по недропользованию при проведении аукциона на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи рудного золота, меди и попутных компонентов, в том числе использования отходов добычи полезных ископаемых и связанных с ним перерабатывающих производств, на участке Понийский в Хабаровском крае (извещение № 100420/0961508/01), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

У С Т А Н О В И Л А:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «Амур Минералс» (далее – Заявитель), в том числе направленная письмом Московского УФАС России от 21.05.2020 № ПО/29049/20, на действия организатора торгов – Федерального агентства по недропользованию (далее – Организатор торгов), при проведении аукциона на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи рудного золота, меди и попутных компонентов, в том числе использования отходов добычи полезных ископаемых и связанных с ним перерабатывающих производств, на участке Понийский в Хабаровском крае (извещение № 100420/0961508/01) (далее – Аукцион; Жалоба).

Из Жалобы следует, что действия Организатора торгов, выразившиеся в установлении незаконных требований к участникам Аукциона, лишают Заявителя возможности принять участие в Аукционе.

Представители Организатора торгов с доводами Жалобы не согласились, указав, что при организации и проведении Аукциона Организатор торгов действовал в соответствии с положениями Закона Российской Федерации от 21.01.1992 № 2395-1 «О недрах» (далее – Закон о недрах) и Административного регламента предоставления Федеральным агентством по недропользованию государственной услуги по организации проведения в установленном порядке конкурсов и аукционов на право пользования недрами, утвержденного приказом Минприроды России от 22.12.2017 № 698.

Рассмотрев все представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Организатора торгов, Комиссия ФАС России

установила следующее.

10.04.2020 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Организатором торгов были размещены порядок и условия проведения Аукциона, являющиеся приложением к приказу Федерального агентства по недропользованию от 10.04.2020 № 148 «О проведении аукциона на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи рудного золота, меди и попутных компонентов, в том числе использования отходов добычи полезных ископаемых и связанных с ним перерабатывающих производств, на участке Понийский в Хабаровском крае» (далее – порядок и условия проведения Аукциона), согласно которым дата и время окончания подачи заявок на участие в Аукционе – 22.05.2020 в 16:00; дата и время проведения Аукциона – 05.06.2020 в 11:00; стартовый размер разового платежа за пользование недрами – 139 910 000 руб.

Согласно Жалобе в порядке и условиях проведения Аукциона Организатором торгов установлено требование к годовому уровню добычи полезных ископаемых по золоту из рудных (коренных) месторождений и (или) по меди. Таким образом, по мнению Заявителя, лица, не имеющие в пользовании участков недр, а также лица, имеющие в пользовании участки недр, но не осваивающие данные виды полезных ископаемых или добывающие их в меньшем объеме, не будут иметь права участвовать в Аукционе.

Согласно пункту 1.3 порядка и условия проведения Аукциона участие в аукционе может принять субъект предпринимательской деятельности, подавший заявку на участие в аукционе в установленном условиями аукциона порядке и отвечающий требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации о недрах к пользователям недр, а также имеющий фактический годовой уровень добычи полезных ископаемых на одном из предоставленных ему участков недр, расположенных на территории Российской Федерации, в следующих количествах: по золоту из рудных (коренных) месторождений не менее 5 тонн и (или) по меди не менее 70 тыс. тонн.

На заседании Комиссии ФАС России представители Организатора торгов сообщили, что законодательством о недрах закреплена возможность отказа в допуске к участию в Аукционе лиц, не подтвердивших фактическую способность проводить работы на конкретном участке недр. Установленное в пункте 1.3 порядка и условия проведения Аукциона требование к участникам Аукциона соответствует целям и задачам государственного регулирования отношений недропользования, поскольку участок недр, являющийся предметом Аукциона, имеет уникальную геологическую характеристику и ресурсный потенциал, что позволяет сделать вывод о возможности открытия месторождения, отвечающего критериям участка недр федерального значения.

В соответствии со статьей 14 Закона 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;

Аналогичные основания отказа в приеме заявок на участие в Аукционе установлены пунктом 4.3 порядка и условия проведения Аукциона

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что согласно статье 9 Закона о недрах пользователями недр могут быть субъекты предпринимательской деятельности, в том числе участники простого товарищества, иностранные граждане, юридические лица, если иное не установлено федеральными законами.

Следует иметь в виду, что Законом о недрах установлены исключительные случаи, при которых могут быть установлены дополнительные требования к лицам, претендующим на получение участков недр:

– Правительством Российской Федерации могут быть установлены дополнительные ограничения допуска к участию в аукционах на право пользования федеральными участками недр юридических лиц с участием иностранных инвесторов (часть 2 статьи 9 Закона о недрах);

– Пользователями недр на участках недр федерального значения континентального шельфа Российской Федерации, а также на участках недр федерального значения, расположенных на территории Российской Федерации и простирающихся на ее континентальный шельф, могут быть юридические лица, которые созданы в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеют опыт освоения участков недр континентального шельфа Российской Федерации не менее чем пять лет, в которых доля (вклад) Российской Федерации в уставных капиталах составляет более чем пятьдесят процентов и (или) в отношении которых Российская Федерация имеет право прямо или косвенно распоряжаться более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставные капиталы таких юридических лиц;

– В случаях если для осуществления отдельных видов деятельности, связанных с пользованием недрами, требуются разрешения (лицензии), пользователи недр должны иметь разрешения (лицензии) на осуществление соответствующих видов деятельности, связанных с пользованием недрами, или привлекать для осуществления этих видов деятельности лиц, имеющих такие разрешения (лицензии) (часть 4 статьи 9 Закона о недрах);

– Пользователями недр при ведении работ по добыче радиоактивных веществ и захоронению радиоактивных отходов, отходов I-V классов опасности могут быть юридические лица, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации и имеющие выданные уполномоченным федеральным органом исполнительной власти разрешения (лицензии) на ведение работ по добыче и

использованию радиоактивных веществ, по использованию отходов I-V классов опасности (часть 6 статьи 9 Закона о недрах).

Вместе с тем, вышеуказанные дополнительные требования не применимы к аукциону на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи рудного золота, меди и попутных компонентов, в том числе использования отходов добычи полезных ископаемых и связанных с ним перерабатывающих производств, на участке Понийский в Хабаровском крае.

Помимо этого, Законом о недрах не предусмотрено такого вида ограничения для предоставления права пользования недрами как фактический годовой уровень добычи полезных ископаемых на участке недр, расположенном на территории Российской Федерации, по золоту и меди.

Согласно статье 17 Закона о недрах запрещаются или в установленном порядке признаются неправомочными действия органов государственной власти, а также любых хозяйствующих субъектов (пользователей недр), направленные на ограничение вопреки условиям данного конкурса или аукциона доступа к участию в них юридических лиц и граждан, желающих приобрести право пользования недрами в соответствии с Законом о недрах.

Таким образом, введение требования к объему добычи конкретных видов полезных ископаемых в установленном размере для получения права участия в Аукционе исключает возможность участия в Аукционе лиц, соответствующих требованиям Закона о недрах.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о нарушении Организатором торгов статьи 9 Закона о недрах при установлении в порядке и условиях проведения Аукциона требования к участникам Аукциона по годовому уровню добычи полезных ископаемых по золоту из рудных (коренных) месторождений и (или) по меди.

На основании изложенного в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

-
  -
    1. Признать жалобу ООО «Амур Минералс», в том числе направленную письмом Московского УФАС России от 21.05.2020 № ПО/29049/20, на действия организатора торгов – Федерального агентства по недропользованию при проведении аукциона на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи рудного золота, меди и попутных компонентов, в том числе использования отходов добычи полезных ископаемых и связанных с ним перерабатывающих производств, на участке Понийский в Хабаровском крае (извещение № 100420/0961508/01) обоснованной.
    2. Выдать организатору торгов – Федеральному агентству по недропользованию обязательное для исполнения предписание.

Решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть

обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.