

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.fas.uln.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. от №
РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 01.02.2010
В полном объеме изготовлено 15.02.2010
г. Ульяновск

ДЕЛО № 6077/04-2009

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>

рассмотрев дело № 6077/04-2009 по признакам нарушения Министерством лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области (далее – Министерство) (432030, г. Ульяновск, ул. Подлесная, 24) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

24.11.2009 в управление поступило заявление ООО «Природные ресурсы» на действия Министерства лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области при проведении аукциона на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок 2), расположенного на территории муниципального образования «г. Ульяновск» по отказу ООО «Природные ресурсы» в допуске к участию в данном аукционе.

На основании приказа руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области от 28.12.2009 № 320 возбуждено дело и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Министерством лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области при проведении назначенного на 26.11.2009 аукциона на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок № 2), расположенного на территории муниципального образования «город Ульяновск» Ульяновской области, выразившегося в нарушении порядка определения победителя.

На заседаниях комиссии ООО «Природные ресурсы» поддержали заявление в полном объеме. Пояснили, что 13 ноября 2009 года на заседании комиссии по проведению аукциона на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок 2), расположенного на территории муниципального образования «город Ульяновск» Ульяновской области, было принято решение не допустить к участию в аукционе ООО «Природные ресурсы». В протоколе заседания комиссии от 13 ноября 2009 года указано, что при анализе заявочных материалов ООО «Природные ресурсы» обнаружено несоответствие данных, содержащихся в выписке из ЕГРЮЛ с представленной версией Устава общества. Представленные заявителем сведения, отраженные в Приказе № 1 от 09 сентября 2009 года, Решении от 06 ноября 2009 года не соответствуют сведениям, содержащимся в п. 1.3. Устава ООО «Природные ресурсы», утвержденного решением единственного участника № 1 от 27 февраля 2009 года. Не представлены документы, подтверждающие смену учредителя (доказательства полномочий единственного учредителя ООО «Природные ресурсы»). Пояснил, что на момент подачи заявки являлся учредителем общества ООО «Природные ресурсы», в соответствии с договором купли-продажи доли в уставном капитале от 27 августа 2009 года (Приложение № 1). Выписка из ЕГРЮЛ, представленная для участия в открытом на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок 2), расположенного на территории муниципального образования «город Ульяновск» Ульяновской области подтверждает, что учредителем юридического лица, а также является лицом, имеющим право без доверенности действовать от его имени. Кроме того, 19 октября 2009 года на дело, рассматриваемое Арбитражным судом Ульяновской области, были представлены на обозрение суда и представителей ответчика документы, подтверждающие полномочия, как единственного учредителя ООО «Природные ресурсы» и директора данного общества. Пояснил, что информация, утвержденная распоряжением Министерства лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области № 301-П от 29 сентября 2009 года, была опубликована в газете «Ульяновская правда» № 80 от 02 октября 2009 года, а проведение аукциона назначено на 26 ноября 2009 года, что является нарушением п. 11.2 Положения о порядке лицензирования пользования недрами. В соответствии с абз. 3 п. 11.2 Положения о порядке лицензирования пользования недрами, утвержденного Постановлением ВС РФ от 15 июля 1992 г. № 3314-1, информацию о выносимых на конкурс или аукцион объектах публикуется в федеральном, республиканском, краевом, областном органах печати, органе печати автономного образования и местном органе печати не позднее чем за 3, а для крупных объектов - не позднее чем за 6 месяцев до даты их проведения. Данное нарушение не позволило ООО «Природные ресурсы» своевременно предоставить Устав организации. Также, в протоколе отмечено, что ООО «Природные ресурсы» не представило доказательства наличия квалифицированных специалистов для ведения работ на участке недр. В составе заявки ООО «Природные ресурсы» был представлен приказ о приеме на работу на должность горного инженера с приложением удостоверения № 300544, выданного государственного инспектора межрегионального отдела по горному надзору управления по техническому и экологическому надзору по Саратовской области, на право ответственного ведения горных работ открытых способом. Также, было приложено удостоверение № 407 п/2007/3, подтверждающее, что аттестован на проверку знаний требований промышленной безопасности, установленных в федеральных законах и иных нормативных правовых актах Российской Федерации, а также знаний правил безопасности при разработке месторождений полезных ископаемых открытым способом, по рациональному использованию и охране недр. Также ООО «Природные ресурсы» предоставило рамочные договоры на выполнение геологоразведочных работ, заключенные с ОАО «УльяновскТИСИЗ», и на выполнение маркшейдерских работ. Помимо этого ООО «Природные ресурсы» предоставило заключенные договоры с ООО «ТМ Сервис» на выполнение геологоразведочных работ № 36/09-ГР, договор на маркшейдерские работы № 37/09-МД и договор аренды транспортных средств и строительной техники, заключенный между ООО «Природные ресурсы» и ЗАО «Саранск-Дорснаб» с приложением перечня средств и техники. ООО «Природные ресурсы» представило все необходимые документы во время и в полном объеме. Кроме того, пояснили, что указанные договоры представлялись для участия в ином аукционе на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок 1), расположенного на территории муниципального образования «город Ульяновск» Ульяновской области (24.09.2009). При рассмотрении заявочных материалов, поданных ООО «Природные ресурсы» для участия в указанном аукционе, они были признаны соответствующими требованиям, и

ООО «Природные ресурсы» было допущено к участию в аукционе.

Представители Министерства пояснили, что в соответствии с Положением о Министерстве лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области, утвержденным постановлением Правительства Ульяновской области от 16.12.2008 № 512-П, Министерство является исполнительным органом государственной власти Ульяновской области в сфере природопользования (в том числе недропользования) и охраны окружающей среды на территории Ульяновской области.

В соответствии с п. 2.3 Положения Министерство в пределах своей компетенции обеспечивает организацию и проведение аукционов на право пользования участками недр, содержащими месторождения общераспространенных полезных ископаемых, обеспечивает оформление, выдачу и регистрацию лицензий на право пользования участками недр, содержащими месторождения общераспространенных полезных ископаемых.

В соответствии с Законом Ульяновской области от 04.07.2005 № 057-30 «О порядке получения права пользования участками недр, содержащими месторождения общераспространенных полезных ископаемых, на территории Ульяновской области», Министерство на основании распоряжения Министерства лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области от 29.09.2009 № 301-р объявило о проведении аукциона на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок № 2), расположенном на территории МО «город Ульяновск» Ульяновской области.

Извещение о проведении аукциона было опубликовано в газете «Ульяновская правда» от 02.10.2009 № 80.

На участие в аукционе было подано 4 заявки: ООО «СМУ трест-13», ООО «Приор», ООО «МИГОС», ООО «Природные ресурсы».

Заявка ООО «Природные ресурсы» была отклонена по следующим основаниям:

- данные, содержащиеся в выписке из ЕГРЮЛ, не соответствовали представленному уставу общества.

Таким образом, ООО «Природные ресурсы» не была представлена действующая редакция Устава общества. В связи с этим сведения, отраженные в приказе от 09.09.2009 № 1, в решении от 06.11.2009, представленные заявителем, не соответствуют сведениям, содержащимся в п. 1.3. Устава ООО «Природные ресурсы», утвержденного единственным участником (приказ от 27.02.2009 № 1). В подтверждение полномочий не представлено соответствующих документов (в том числе подтверждающих смену учредителя - доказательства полномочий единственного учредителя ООО «Природные ресурсы»);

- не представлены доказательства наличия квалифицированных

специалистов для ведения работы на участке недр (отсутствуют лицензии). В соответствии со ст. 17 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 08.08.2001 № 128-ФЗ производство маркшейдерских работ подлежит лицензированию.

Таким образом, ООО «Природные ресурсы» наряду с договором на проведение маркшейдерских работ от 15.10.2009 № 37/09-МД, заключенным с ООО «ГТМ Сервис», должно было представить соответствующую лицензию на право проведения указанных работ предприятием-подрядчиком.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензиат - это юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие лицензию на осуществление конкретного вида деятельности. Таким образом, физическое лицо не может самостоятельно выступать в качестве субъекта маркшейдерских работ.

На основании соответственно п.п. 1.1, 1.2, 1.3 приложения 2 к порядку и условиям аукциона ООО «Природные ресурсы» было отказано в допуске к участию в аукционе. Устав ООО «Природные ресурсы» в недействующей редакции был бы принят как надлежащий документ, в случае представления справки налогового органа о регистрации устава общества.

Финансовую возможность заявитель может подтвердить бухгалтерским балансом, договором займа, кредитным договором. Достаточность финансовых средств оценивается исходя из размера разового платежа, подтверждения наличия денежных средств на расчетном счете, отсутствия задолженности по уплате налогов и обязательных платежей, то есть тех показателей деятельности, которые свидетельствуют о платежеспособности предприятия. Вновь созданные предприятия представляют договоры займа или кредитные договоры. При этом уточнили, что критериев оценки достаточности финансовых средств у заявителя не установлено. При рассмотрении заявки проводится анализ представленных документов, поэтому указание на наличие или отсутствие документов в описи не имеет существенного значения, но, в случае обнаружения несоответствия описи документов и представленных документов, данное обстоятельство отражается в протоколе заседания комиссии по проведению аукциона. Представление сведений о наличии лицензий у предприятий, привлекаемых в качестве подрядчиков, предусмотрено п. 11.4 Положения о порядке лицензирования пользования недрами, утвержденного постановлением ВС РФ от 15.07.1992 № 3314-1, п. 3.18 Методических рекомендаций по подготовке условий и порядку проведения конкурсов и аукционов на право пользования участками недр, утвержденных распоряжением МПР от 14.11.2002 № 457-р, и приложением № 2 Порядка и условий проведения аукциона. К заявке на право участия в аукционе представляются данные о технических и технологических возможностях предприятия-заявителя, а также других предприятий, привлекаемых им в качестве подрядчиков, в числе представляемых документов должны быть и лицензия подрядчика.

Также пояснили, что Методические рекомендации Минюстом не регистрируются, о дате вступления в силу указанных Методических рекомендаций пояснить затруднились.

Из письменных пояснений ООО «Приор» следует, что порядком и условиями проведения аукциона на пользование участком недр, утвержденными распоряжением Министерства лесного хозяйства природопользования и экологии Ульяновской области от 02 октября 2009г. № 301-р, утвержден перечень документов, необходимых для участия в аукционе. ООО «Приор» подготовило необходимый перечень документов и было допущено к участию в аукционе. Победителем аукциона было признано ООО «МИГОС» как участник, предложивший максимальный размер разового платежа за пользование недрами. Из заявления ООО «Природные ресурсы» усматривается, что на рассмотрение Комиссии был представлен неполный комплект документов, не соответствующий Порядку проведения аукциона. Считает действия Министерства лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области по отклонению заявки ООО «Природные ресурсы» законными, а заявление не подлежащим удовлетворению.

Согласно устным пояснениям представителя ООО «МИГОС» действия Министерства по отказу в допуске к участию в аукционе ООО «Природные ресурсы» и ООО «СМУ трест-3» обоснованными. Устав общества должен был быть представлен в действующей редакции. Поскольку именно в уставе содержатся сведения о составе участников общества, о компетенции органов управления общества, сведения о составе и компетенции органов общества, о порядке принятия органами общества решений. Следовательно, представление устава в недействующей редакции должно расцениваться как несоблюдение требований.

Рассмотрев материалы дела и заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, комиссия пришла к выводу о необходимости признать в действиях Министерства при проведении назначенного на 26.11.2009 аукциона на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок № 2) нарушение пункта 3 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

При этом комиссия исходит из следующего.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация

организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников; создание участнику торгов или нескольким участникам торгов пре-имущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов; участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

Распоряжением Министерства лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области от 29.09.2009 № 301-р установлено проведение аукциона на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок № 2), расположенного на территории муниципального образования «город Ульяновск» Ульяновской области, а также утверждены порядок и условия проведения аукциона, состав комиссии.

Извещение о проведении данного аукциона опубликовано в газете «Ульяновская правда» от 02.10.2009 № 80, и размещено на сайте в сети Интернет: www.mpr73.ru.

Согласно протоколу заседания комиссии от 13.11.2009 на участие в аукционе поступило 4 заявки от ООО «Строительно-монтажное управление трест-13», ООО «Приор», ООО «МИГОС» и ООО «Природные ресурсы».

По результатам рассмотрения заявочных материалов претендентов на участие в аукционе участниками аукциона признаны ООО «Приор» и ООО «МИГОС», к участию в аукционе не допущены ООО «СМУ трест-13» и ООО «Природные ресурсы».

Согласно итоговому протоколу от 26.11.2009 победителем аукциона признано ООО «МИГОС».

Из протокола заседания комиссии от 13.11.2009 следует, что при анализе заявочных материалов ООО «Природные ресурсы» было обнаружено:

1) несоответствие данных, содержащихся в выписке из ЕФРЮЛ, с представленной версией Устава общества;

Представленные заявителем сведения, отраженные в приказе № 1 от 09.09.2009, решении от 06.11.2009, не соответствуют сведениям, содержащимся в п. 1.3 Устава ООО «Природные ресурсы», утвержденного решением единственного участника № 1 от 27.02.2009. Не представлены документы, подтверждающие смену учредителя (доказательства полномочий единственного учредителя ООО «Природные ресурсы»);

2) не представлены доказательства наличия квалифицированных специалистов для ведения работ на участке недр:

- представлен приказ о приеме на работу, но лицензия на производство маркшейдерских работ не представлена;

- представлен рамочный договор на проведение маркшейдерских работ с ООО «ГТМ Сервис». Лицензия на производство маркшейдерских работ не представлена.

По результатам анализа заявочных материалов ООО «СМУ трест-3» комиссией отмечено следующее:

1) не представлены свидетельство о государственной регистрации юридического лица, документы, подтверждающие смену учредителей общества; согласно сведениям о заявителе, протоколу № 10 собственниками предприятия учредителями являются ООО «Управляющая компания АК» в лице генерального директора являются одни физические лица. Однако, согласно протоколу № 5 общего собрания участников общества учредителями общества являются другие физические лица.

2) не представлены доказательства наличия квалифицированных специалистов для ведения работ на участке недр:

- представлен приказ о приеме на работу, но лицензия на производство маркшейдерских работ не представлена;

- представлен рамочный договор от 26.10.2009 № 04/09 на проведение маркшейдерских работ, заключенный с ОАО «УльяновскТИСИЗ». Указанная организация не имеет лицензии на производство маркшейдерских работ, следовательно, не вправе оказывать услугу по проведению маркшейдерских работ.

В связи с этим заявочные материалы ООО «Природные ресурсы» и ООО «СМУ трест-13» признаны не соответствующими требованиям пункта 11.4 Положения о порядке лицензирования пользования недрами и приложения 2 Порядка и условий проведения аукциона.

Согласно ч. 4 ст. 2 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» изменения, внесенные в устав общества, приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию (в ред. Федерального закона от 30.12.2008 N 312-ФЗ).

Следовательно, ООО «СМУ трест-13» и ООО «Природные ресурсы» были представлены уставы обществ в недействующей редакции, соответственно, комиссией обоснованно учтен данный недостаток.

Согласно протоколу от 13.11.2009 заявки ООО «Приор» и ООО «МИГОС» признаны соответствующими требованиям порядка и условия проведения аукциона, утвержденного распоряжением Министерства лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области от 02.10.2009 № 301-р, и пункту 11.4 Положения о порядке лицензирования пользования недрами, утвержденного постановлением Верховного Совета РФ от 15.07.1992 № 3314-1.

При изучении заявок ООО «Приор» и ООО «МИГОС» Комиссией управления установлено следующее.

В описи документов, представленных для участия в аукционе ООО «Приор», не указаны договор от 04.09.2009 № 108/09-ПРГР, заключенный с ООО ППП «Горняк», и лицензия на производство маркшейдерских работ, выданная ООО ППП «Горняк», копия договора на разведку Баратаевского месторождения строительных песков в Засвияжском районе г. Ульяновска.

В составе указанной заявки, представленной Министерством, указанные документы имеются.

Однако, отсутствие указанных документов в описи не было зафиксировано ни в протоколе от 10.11.2009 вскрытия конвертов с заявочными материалами, ни в протоколе от 13.11.2009.

Кроме того, в протоколе № 3 вскрытия конверта с заявочными материалами ООО «Приор» от 10.11.2009 также не указана лицензия на производство маркшейдерских работ, выданная ООО ППП «Горняк».

При исследовании договора на выполнение проектных работ и маркшейдерских работ от 04.09.2009 № 108/09-ПРГР и договора на разведку Баратаевского месторождения строительных песков в Засвияжском районе г. Ульяновска от 01.08.2009 установлено, что договоры заключены на 1-2 месяца раньше того дня, когда была опубликована информация о проведении аукциона (газета «Ульяновская правда» от 02.10.2009). Согласно предмету договора от 01.08.2009 подрядчик принимает на себя проведение комплекса работ по составлению проектно-сметной документации и разведке Баратаевского месторождения строительных песков в Засвияжском районе г. Ульяновска, в соответствии с требованиями лицензионного соглашения к лицензии УЛН № 80031-ТЭ. Данная лицензия выдана ООО «Приор» для ведения разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок 1) на срок до 2029 года.

Также из предмета договора на выполнение проектных и маркшейдерских работ от 04.09.2009 № 108/09-ПРГР, следует, что исполнитель (ООО ППП «Горняк») принимает на себя обязательства выполнить: План развития горных работ на 2010 по Баратаевскому месторождению песков (карьер ООО «Приор») и маркшейдерское обслуживание карьера.

Таким образом, представленные договоры заключены в рамках исполнения лицензионного соглашения к лицензии УЛН № 80031-ТЭ.

Данное обстоятельство указывает на то, что ООО «Приор» не представил данных о технических и технологических возможностях заявителя, а также других предприятий, привлекаемых им в качестве подрядчиков.

Соответственно, ООО «Приор» было допущено к участию в аукционе в нарушение ст. 14 Закона от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах».

Из анализа заявки ООО «МИГОС» установлено, что заявитель в подтверждение финансовой возможности представил бухгалтерский баланс общества на 30.09.2009, отчет о прибылях и убытках за 9 месяцев 2009 года, справку о движении денежных средств по расчетному счету, справку о стоянии расчетов по налогам, сборам, взносам по состоянию на 23.10.2009.

Согласно п. 3 приложения 2 порядка и условий проведения аукциона в качестве документов, подтверждающих наличие указанных финансовых средств, признаются:

- 1) копии бухгалтерского баланса с отметкой налогового органа о принятии отчета о при-былях и убытках и приложений к ним за последний отчетный период, а также последнего аудитор-ского заключения, подтверждающего достоверность бухгалтерской отчетности заявителя, если она в соответствии с федеральными законами подлежит обязательному аудиту;
 - 2) выписка о стоянии банковского счета;
 - 3) кредитный договор с приложением доказательства наличия у кредитора необходимых финансовых средств; договора займа с приложением доказательства наличия у кредитора необходимых финансовых средств; договор банковской гарантии и (или) договор поручительства.
 - 4) справка из налоговой инспекции о задолженности предприятия по налоговым плате-жам в бюджеты всех уровней.
- Исходя из анализа указанных документов ООО «МИГОС», следует, что размер активов обще-ства по состоянию на 30.09.2009 составило 845 тыс. руб.

Необходимо учесть, что стартовый размер разового платежа составлял 1 000 000 руб.

Представленная справка о движении денежных средств не содержит информации об остатке денежных средств на счете.

Договоров займа, банковской гарантии и (или) договор поручительства, кредитного договора в подтверждение финансовой возможности ООО «МИГОС» не представлялось.

Следовательно, из указанных документов не подтверждается наличие у ООО «МИГОС» фи-нансовых возможностей, необходимых для выполнения работ, связанных с намечаемым пользовани-ем недрами.

Кроме того, лицензия на производство маркшейдерских работ, выданная ООО ППП «Горняк», также не указана ни в описи документов, представленных для участия в аукционе, ни в протоколе № 4 от 10.11.2009 вскрытия конверта с заявочными материалами ООО «МИГОС».

При указанных обстоятельствах ООО «МИГОС» было допущено к участию в аукционе в на-рушение ст. 14 Закона от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах».

Таким образом, при проведении Министерством данного аукциона нарушен п. 3 ст. 17 Закона «О защите конкуренции», что привело к признанию победителем ООО «МИГОС», с нарушением по-рядка определения победителя торгов.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Феде-рального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции " комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать действия Министерства лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области, выразившиеся в нарушении порядка определения победителя при проведении 26.11.2009 аукциона на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок № 2), расположенного на территории муниципального обра-зования «г. Ульяновск», нарушением пункта 3 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

2. Обратиться в арбитражный суд с иском о признании аукциона на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительных песков Баратаевского месторождения (участок № 2), рас-положенного на территории муниципального образования «г. Ульяновск», проведенного 26.11.2009 Министерством лесного хозяйства, природопользования и экологии Ульяновской области, недейст-вительным.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного ор-гана частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.