

**Ответчик:**

Департамент надзорной и контрольной деятельности Орловской области

302021, г. Орел, пл. Ленина, д. 1

E-mail: Pr\_knd@adm.orel.ru

**Заявитель:**

ООО «Абсолют-Комфорт»

192148, г. Санкт-Петербург, ул. Седова, д. 13, офис 53

E-mail: info@absolutkomfort.ru

Заинтересованное лицо:

ООО «Калита»

302526, Орловская обл.,

Орловский р-н, с/п Платоновское, ул. Раздольная, д. 105, пом. 22, каб. 14

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 057/01/17-600/2021 О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Орел

Резолютивная часть решения оглашена 14.10.2021

В полном объеме решение изготовлено 19.10.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...>, руководитель управления.

Члены Комиссии: <...>, начальник отдела антимонопольного контроля товарных и финансовых рынков, <...>, главный государственный инспектор, <...>, главный специалист-эксперт (далее – Комиссия),

рассмотрев дело № 057/01/17-600/2021, возбужденное по признакам нарушения Департаментом надзорной и контрольной деятельности Орловской области (ОГРН: 1165749051863, ИНН: 5752073580, КПП: 575201001; юридический адрес: 302021, Орловская область, г. Орел, пл. Ленина, 1) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», посредством интернет-видеоконференции с использованием сервиса видеоконференций TrueConf с участием на заседании представителей Департамента: М., начальника отдела

недропользования управления экологического надзора и природопользования Департамента (доверенность <...>), П., главного специалиста отдела правового обеспечения управления правового и финансового обеспечения Департамента (доверенность <...>), представителя ООО «Калита» М. (доверенность <...>), в отсутствие представителя заявителя ООО «Абсолют Комфорт» надлежащим образом уведомленного о времени проведения заседания

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 057/01/17-600/2021 послужило поступившее в Орловское УФАС России обращение ООО «Абсолют Комфорт» от 19.05.2021, направленное ФАС России письмом от 31.05.2021 № 04/43967/21 и прокуратурой Орловской области письмом от 21.06.2021 на действия организатора торгов – Департамента надзорной и контрольной деятельности Орловской области (далее – Департамент) при организации и проведении аукциона на получение права пользования недрами на участке недр Музалевский № 6, расположенный в Орловском районе Орловской области, с целью геологического изучения, разведки и добычи песков строительных (извещение № 291220/35354810/01).

Орловское УФАС России письмом от 28.06.2021 № 3423/02 направило в адрес Департамента запрос о предоставлении информации по изложенным в обращении фактам.

Письмом от 13.07.2021 № 5-2/5538 Департамент представил запрашиваемую информацию.

Основываясь на материалах, представленных ООО «Абсолют Комфорт», Департаментом, Орловским УФАС России в соответствии с приказом от 02.08.2021 № 91 возбуждено дело № 057/01/17-600/2021 по признакам нарушения Департаментом надзорной и контрольной деятельности Орловской области части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Из обращения ООО «Абсолют Комфорт» следовало.

Департаментом надзорной и контрольной деятельности Орловской области было размещено извещение № 291220/35354810/01 от 29.12.2020 на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru).

Предмет аукциона: право пользования недрами на участке недр Музалевский № 6, расположенном в Орловском районе Орловской области в 10,0 км северо-восточнее г. Орла и 0,2 км восточнее с. Казначеево (площадью 33,2 га), с целью геологического изучения, разведки и добычи песков строительных. Вид собственности: субъект РФ.

В соответствии с разделом IV Порядка и условий проведения аукциона оформление прав на земельный участок осуществляется пользователем недр в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, после утверждения технического проекта, его согласования и получения результатов экспертиз.

Победитель аукциона обязан осуществлять на Лицензионном участке геологическое изучение, разведку и добычу песков строительных.

Перед началом геологоразведочных работ недропользователь должен получить ряд дополнительных разрешений и согласований, без которых он не может приступить к поиску, оценке, разведке или добыче полезных ископаемых.

Согласно выписке из Единого государственного реестра недвижимости участок недр Музалевский № 6 находится в частной собственности у М., в связи с чем, у победителя аукциона может возникнуть проблема с установлением необходимых прав для реализации права пользования недрами на указанном участке.

Согласно информации с сайта торгов аукцион был признан несостоявшимся и принято решение о предоставлении права пользования недрами ООО «Калита» (Орловская область, Орловский район, Платоновское СП, ул. Раздольная, 105, ОГРН 1195749008179), как единственному участнику аукциона.

Данный участник является аффилированным лицом с М., так как последней принадлежит пятьдесят процентов доли общества.

Данное обстоятельство, по мнению Заявителя, предполагает определенные льготные условия, что в последующем может облегчить данному участнику пользование участком недр.

Также Заявитель полагает, что информация о владельце земельного участка должна была быть размещена в извещении о проведении аукциона и отсутствие ее в аукционной документации является нарушением действующего законодательства.

В ходе рассмотрения дела № 057/01/17-600/2021 представитель ответчика пояснил следующее.

При проведении аукциона на право получения права пользования недрами на участке недр Музалевский № 6, расположенном в Орловском районе Орловской области, с целью геологического изучения, разведки и добычи песков строительных Департамент руководствовался нормами Закона Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» (далее – Закон «О недрах»)..

Согласно Закону «О недрах» недра являются частью земной коры, расположенной ниже почвенного слоя, а при его отсутствии – ниже земной поверхности и дна водоёмов и водотоков, простирающейся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения.

Земельные участки и участки недр являются самостоятельными объектами правового регулирования и правоотношений.

Недра находятся в государственной собственности, выступают в качестве самостоятельного объекта гражданского оборота и не являются частью соответствующего земельного участка.

Статьёй 25.2 Закона «О недрах» предусмотрено прекращение прав граждан и юридических лиц на земельные участки и водные объекты, необходимые для ведения работ, связанных с использованием недрами, осуществляется в соответствии с гражданским, земельным, водным законодательством и настоящим законом.

При этом допускается осуществлять изъятие для государственных или муниципальных нужд земельных участков, в том числе лесных участков, если такие земельные участки необходимы для ведения работ, связанных с пользованием недрами.

Кроме того, действующее законодательство не запрещает собственникам, владельцам, арендаторам, лицам, обладающим на иных правах земельными участками, под которыми расположены недра, равно как и аффилированным лицам по отношению к таким лицам, принимать участие в аукционах на получение права пользования недрами.

Изучив материалы дела, заслушав выступления привлеченных по делу лиц, исследовав имеющиеся в деле доказательства, достаточность для принятия решения, Комиссия приходит к следующим выводам.

Отношения, возникающие в области геологического изучения, использования и охраны недр, использования отходов добычи полезных ископаемых и связанных с ней перерабатывающих производств, специфических минеральных ресурсов (рапы лиманов и озер торфа, сапропеля и других), подземных вод, включая попутные воды (воды, извлеченные из недр вместе с углеводородным сырьем), и вод, использованных пользователями недр для собственных производственных и технологических нужд, регулируются Законом «О недрах».

Конкурсы и аукционы являются одними из основных установленных законом способов предоставления участков недр в пользование.

Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем имущественного права, если иное не предусмотрено законом.

Основным критерием выявления победителя при проведении аукциона на право пользования участком недр является размер разового платежа за право пользования участком недр.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ для всех заинтересованных лиц и препятствует ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Согласно части 2 статьи 13.1 Закона «О недрах» принятие решений о проведении аукционов на право пользования участками недр, о составе и порядке работы аукционных комиссий и определения порядка и условий проведения таких аукционов относительно каждого участка недр или группы участков недр местного значения осуществляются органом государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации.

В соответствии с положениями статьи 13.1 Закона «О недрах» Правительством Орловской области издано Распоряжение от 25.12.2020 № 832-р о проведении аукциона на получение права пользования недрами на участке недр местного значения, включающим месторождение Музалевский № 6, расположенным в Орловском районе Орловской области, с целью геологического изучения, разведки и добычи песков строительных. Организатор торгов – Департамент надзорной и

контрольной деятельности Орловской области.

Участок недр Музалевский № 6, расположенный в Орловском районе Орловской области включен в Перечень участков недр местного значения по Орловской области, утвержденных распоряжением Правительства Орловской области от 27 ноября 2014 года № 370-р. Порядок и условия проведения аукциона утверждены распоряжением Правительства Орловской области от 25 декабря 2020 года № 832-р.

В соответствии с абзацем 11 пункта 13.1 Закона о недрах и Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 909 на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) 29.12.2020 организатором аукциона было размещено извещение о проведении аукциона, в котором указано, что датой проведения аукциона является 26.02.2021 в 15:00.

Согласно координатам, приведенным в пункте 8 общих сведений об участке недр Порядка и условий проведения аукциона, участок недр Музалевский № 6 общей площадью 33,2 га, являющийся предметом аукциона, следует, что он расположен на площади земельного участка с кадастровым номером 57:10:0040101:8455. Согласно выписке из Единого государственного реестра недвижимости земельный участок с кадастровым номером 57:10:0040101:8455 имеет ограничение прав и обременения объекта недвижимости в виде аренды с 23.09.2019 г. сроком на 6 лет.

Таким образом, земельный участок находится в собственности (аренде) у неизвестного потенциальным участникам лица (собственника, арендатора), при этом в документации об аукционе отсутствует какая-либо информация о собственнике (арендаторе) земельного участка, на котором располагается предлагаемый организатором участок недр, что создает препятствия для потенциального недропользователя в пользовании полученным имуществом, в то время как в документации содержится условие, согласно которому решение вопросов по оформлению земельных участков для целей недропользования возлагается на победителя аукциона, а риски невозможности оформления правоустанавливающих документов, необходимых для использования земельных участков в целях недропользования, несет недропользователь, т.е. победитель аукциона.

Такая существенная характеристика участка, как наличие у него правообладателя, в данном случае сокрытая от потенциальных участников процедуры, влияет на экономический интерес в борьбе за получение лицензии и является важным в описании предмета аукциона.

В силу пункта 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов, в том числе должно содержать сведения о предмете торгов, о существующих обременениях продаваемого имущества.

При этом право недропользования непосредственно связано с правом на земельный участок, под которым находится соответствующий участок недр.

Таким образом, сведения о правообладателях, обременениях земельного участка, под которым находится участок недр и право на который необходимо получить для осуществления недропользования, имеют существенное значение для недропользователя и, следовательно, должны указываться организатором торгов

в порядке и условиях проведения торгов.

В назначенную дату проведения аукциона – 26.02.2021 аукцион (изв. № 291220/35354810/01) был признан несостоявшимся, так как в нем принял участие один претендент – ООО «Калита», отвечающий условиям проведения аукциона и в отношении которого организатором торгов было принято решение о предоставлении права пользования недрами, как единственному участнику аукциона.

Результаты аукциона были утверждены распоряжением Правительства Орловской области от 23.04.2021 № 233-р, а 21.05.2021 ООО «Калита» получило лицензию № ОРЛ 00084 ТЭ на разведку и добычу полезных ископаемых, в том числе использование отходов горнодобывающего и связанных с ним перерабатывающих производств.

Информация о победителе аукциона была размещена Департаментом на сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) 27.04.2021.

Целью Закона о защите конкуренции является предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции на товарных рынках в Российской Федерации, обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Конкуренция представляет собой 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации (пункт 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (пункт 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции - 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 (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

По смыслу указанных норм закона, для выявления нарушения антимонопольного законодательства в действиях органов и (или) организаций, осуществляющих властные функции, необходимо установить, что такие действия (бездействие) не основаны на нормах действующего законодательства РФ и приводят либо могут привести к тому, что хозяйствующие субъекты оказываются поставленными в неравное положение по сравнению с друг с другом, результатом чего стало либо могло стать ограничение, устранение, недопущение конкуренции на соответствующем товарном рынке в определенных географических границах.

Следовательно, недопустимыми являются любые действия (бездействие) организатора торгов, результатом которых стало либо могло стать ограничение, устранение, недопущение соперничества хозяйствующих субъектов, в том числе

создание ситуации, при которой тому или иному участнику торгов создаются преимущественные условия участия в торгах по сравнению с другими.

Однако, как следует из материалов дела, ООО «Абсолют Комфорт» участником аукциона не являлся и не заявлял в установленный срок о своем участии в его проведении. Факт нарушения его прав и законных интересов ООО «Абсолют Комфорт» в рамках рассматриваемого дела не доказан.

Таким образом, в ходе рассмотрения настоящего дела доказательства ограничения конкуренции, квалифицирующего признака нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении конкурса № 291220/35354810/01 отсутствуют.

При изложенных обстоятельствах, учитывая совокупность имеющихся фактов, Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 057/01/17-600/2021 приходит к выводу о том, что в конкретном случае в действиях организатора торгов Департамента надзорной и контрольной деятельности Орловской области при проведении аукциона на получение права пользования недрами на участке недр Музалевский № 6, расположенном в Орловском районе Орловской области, с целью геологического изучения, разведки и добычи песков строительных (№ 291220/35354810/01), отсутствует нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Исходя из установленных обстоятельств и, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела N 057/01/17-600/2021 в связи с отсутствием нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в действиях Департамента надзорной и контрольной деятельности Орловской области (ОГРН 1165749051863, ИНН: 5752073580, КПП: 575201001; юридический адрес: 302021, Орловская область, г. Орел, пл. Ленина, 1) при проведении аукциона на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи песков строительных на участке недр Музалевский № 6, расположенном в Орловском районе Орловской области.

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>