

## УВЕДОМЛЕНИЕ

### о поступлении жалобы № 014/10/18.1-868/2023 и о приостановлении заключения договора до рассмотрения жалобы по существу

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Управление) в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) настоящим уведомляет Вас о том, что 06 июня 2023 года поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «НЕОГОЛД» (далее – Заявитель) на действия Управления по недропользованию по Республике Саха (Якутия) (далее – Организатор торгов) при проведении электронного аукциона по продаже права пользования участком недр (извещение № 22000049380000000040 на Официальном сайте Российской Федерации по размещению информации о торгах <https://torgi.gov.ru/>), в которой содержится следующее.

Доводы жалобы:

*«Извещение о проведении аукциона размещено 19.04.2023 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов (далее - официальный сайт) <https://torgi.gov.ru> (№ извещения 22000049380000000040, лот №1), и на сайте ЭТИ ГИБ, по адресу в сети «Интернет»: <https://etp.gpb.ru> (№ процедуры ПП776962).*

*Аукцион на право пользования участком недрхвостохранилище Аллах-Юньской ЗИФ-50 и ПРОК-400, расположенном на территории МО «Усть-Майский район» Республики Саха (Якутия), с целью разведки и добычи полезных ископаемых № 22000049380000000040.*

*Рассмотрение заявок на участие в аукционе состоялось 30.05.2023 года, о чем составлен протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе № 22000049380000000040.*

*По окончании срока подачи заявок до 18:00 (местное время) «18» мая 2023 года была подана 1 заявка от заявителей с порядковыми номерами:*

Идентиф.Номер заявки	Наименование заявителя	ИНН заявителя	Дата подачи заявки	Время подачи заявки
1	ООО "НЕОГОЛД"	1435355875	18.05.2023	15:54:23

*Согласно указанному протоколу заявке ООО «НЕОГОЛД» отказано в приеме на основании пп. 1, 3 ст. 14 Закона РФ «О недрах», п. 57 Правил по следующим основаниям:*

*Не соответствует пункту 37 Правил и пункту 3 Требований, а именно:*

*1) нарушение пп. «е» п. 3 Требований, пп. «е» п. 37 Правил:*

*Заявитель не представил доказательств того, что обладает или будет обладать*

финансовыми средствами, необходимыми для эффективного и безопасного осуществления пользования недрами, а именно:

ООО «НЕОГОЛД» заключены договора займа с ООО «ННК» от 11.05.2023 года с приложением справки из АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО об остатках денежных средств ООО «ННК» и с ООО «Полюс Газ Монтаж» с приложением справки из АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО об остатках денежных средств ООО «Полюс Газ Монтаж».

В соответствии с абз. 4 пп. «е» п. 37 Порядка, утвержденного постановлением Правительства РФ от 28.12.2021 N 2499, должны быть представлены договоры (копии договоров) займа, заключенные на день подачи заявки, в том числе заключенные под отлагательным условием в соответствии со статьей 157 Гражданского кодекса Российской Федерации, с приложением справки из банка об остатках денежных средств на счетах займодавцев в размере, достаточном для исполнения их обязательств по представленным договорам займа, которые не исполнены на момент подачи заявки (в случае привлечения финансовых средств по договорам займа).

В свою очередь, согласно п. 1.3 предмета договоров займа от 11.05.2023 договора считаются заключенными с момента перечисления денег на расчетный счет Заемщика, а также согласно п. 1.1 предмета договора займа от 11.05.2023 Займодавец «передает»

Заемщику денежные средства после получения лицензии, т.е. до получения лицензии передача денежных средств по договору осуществлена быть не может соответственно договор считается заключенным до момента перечисления денег на расчетный счет Заемщика быть не может. В связи с тем, что подтверждение перечисления денежных средств по договору займа не представлено, договор не может считаться заключенным и соответствующим требованиям Порядка № 2499.

Таким образом, договора займа с ООО «ННК» и с ООО «Полюс Газ Монтаж» от 11.05.2023 являются не заключенными, что не соответствует требованиям Порядка.

2) нарушение пп. «и» п. 3 Требований, пп. «и» п. 37 Правил:

Отсутствует перечень лицензий на осуществление отдельных видов деятельности, необходимых для осуществления пользования участком недр в соответствии с планируемой технологией проведения работ и предусмотренных Федеральным законом "О лицензировании отдельных видов деятельности" в отношении заявителя, а также привлеченных им юридических и физических лиц (в случае если осуществление отдельных видов деятельности, связанных с использованием участком недр, планируется осуществлять с привлечением юридических или физических лиц). В этом перечне указываются регистрационные номера лицензий и даты их предоставления.

В заявочных материалах приложена справка об отсутствии лицензий на право пользования недрами у ООО «НЕОГОЛД».

Мы не согласны с решением Комиссии, и на основании статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите

конкуренции), просим Вас рассмотреть жалобу на действия комиссии организатора аукциона, нарушающие права и законные интересы участника закупки, выразившиеся в следующем.

Согласно статье 14 Закона РФ от 21 февраля 1992 г. N 2395-1 "О недрах" отказ в приеме заявки на участие в аукционе либо заявки на получение права пользования недрами без проведения 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 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 осуществления пользования недрами;

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.

Пунктом 37 Постановления Правительства РФ от 28 декабря 2021 г. N 2499 "О порядке проведения аукциона на право пользования участком недр федерального значения, участком недр местного значения, а также участком недр, не отнесенным к участкам недр федерального или местного значения" (далее - Порядок) установлен исчерпывающий перечень документов и информации, которая должна быть приложена в составе заявки на участие в аукционе.

В том числе пункт «е»: договоры (копии договоров) займа, заключенные на день подачи заявки, в том числе заключенные под отлагательным условием в соответствии со статьей 157 Гражданского кодекса Российской Федерации, с приложением справки из банка об остатках денежных средств на счетах займодавцев в размере, достаточном для исполнения их обязательств по представленным договорам займа, которые не исполнены на момент подачи заявки (в случае привлечения финансовых средств по договорам займа).

ООО «НЕОГОЛД» представлены договоры займа с ООО «ННК» и ООО «ПолюсГазМонтаж» с приложением справок из банка об остатках денежных средств на счетах займодавцев.

С позицией Комиссии о признании договоров займа незаключенными не согласны по следующим основаниям.

Согласно пункту «е» Порядка в составе заявки может быть приложен (и, соответственно, принят Комиссией) договор займа заключенный под отлагательным условием в соответствии со статьей 157 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Договор займа между юридическими лицами считается заключенным с момента, когда стороны согласовали все существенные условия договора (п. 1 ст. 432, п. 1 ст. 433 ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 157 ГК РФ сделка считается совершенной под отлагательным условием, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

Из указанной нормы следует, что условие должно быть обстоятельством, не зависящим от воли сторон, и относиться к будущему времени.

При этом само обстоятельство должно быть обстоятельством, не зависящим от воли стороны, и относиться к будущему времени, сторонам должно быть неизвестно, наступит соответствующее обстоятельство или нет, однако, всегда должна существовать вероятность как наступления, так и ненаступления условия.

Условие содержится в пункте 1.1. договоров займа, а именно - получение ООО «НЕОГОЛД» лицензии на пользование недрами. Согласно тому же пункту при наступлении отлагательного условия Займодавец передает Заемщику денежные средства. Согласно пункту 1.3. условия договора, в том числе об уплате процентов, вступают в силу после перечисления денежных средств Заемщику.

Таким образом, существенные условия договора займа и договора с отлагательным условием в договорах между ООО «НЕОГОЛД» и ООО «ННК», ООО «ПолюсГазМонтаж» установлены.

Согласно принципу свободы договора и положениям Гражданского кодекса Российской Федерации о займе и договорам с отлагательным условием, считаем данный договор займа корректным и соответствующим условиям аукционной документации.

Полномочия комиссии строго определены Порядком рассмотрения заявки на участие в аукционе и прилагаемых к ней документов, в соответствии с которым комиссия уполномочена определять лишь наличие тех или иных документов, в данном случае при предоставлении договора займа с отлагательным условием - наличие справки из банка об остатках денежных средств на счетах займодавцев.

**Обращаем ваше внимание на то, что комиссия организатора торгов не имеет полномочий для признания договоров, заключенных юридическими лицами, заключенными и не заключенными, действующими или недействующими. Соответствующими полномочиями обладает только суд.**

Кроме того, в случае если комиссия при принятии решения исходила из того, что договор не может считаться заключенным «в связи с тем, что подтверждение перечисления денежных средств по договору займа не представлено» то, данное утверждение противоречит природе договора займа, поскольку согласно п. 1 ст. 807 ГК РФ договор займа считается заключенным с момента передачи суммы займа или другого предмета договора займа заемщику или указанному им лицу. При этом, требования о подтверждении перечисления денежных средств не установлено

в аукционной документации.

Порядком, а также аукционной документацией установлено, что в составе заявки может быть приложен договор займа со справкой со счета займодателя, о том, что он обладает необходимыми денежными средствами. Соответственно, Порядком установлено, что перечисление заемных средств может и должно происходить после направления заявки (и наступления иных условий, определяемых договором).

Таким образом, считаем данное основание отказа в допуске заявки ООО «НЕОГОЛД» не соответствующим действующему законодательству и аукционной документации.

Пунктом «и» Порядка установлено требование предоставления перечня лицензий на осуществление отдельных видов деятельности, **необходимых для осуществления пользования участком недр в соответствии с планируемой технологией проведения работ и предусмотренных Федеральным законом "О лицензировании отдельных видов деятельности"** в отношении заявителя, а также привлеченных им юридических и физических лиц (в случае если осуществление отдельных видов деятельности, связанных с использованием участком недр, планируется осуществлять с привлечением юридических или физических лиц). В этом перечне указываются регистрационные номера лицензий и даты их предоставления.

В соответствии со справкой с описанием планируемой технологии проведения работ, являющихся приложением к заявке «з», для осуществления пользования участком недр **лицензируемые виды работ, а, следовательно, и действующие лицензии не требуются.**

Согласно справке с описанием планируемой технологии проведения работ, проводятся только геолого-разведочные работы, которые в соответствии с Законом "О лицензировании отдельных видов деятельности" не требуют отдельного лицензирования.

**Только при условии победы в аукционе и получения лицензии будут проведены необходимые геолого-разведочные работы, которые определяют размеры и состав иных работ, необходимых для освоения недр.**

Согласно пункту 15 Порядка и условий проведения аукциона на право пользования участком недр размер государственной пошлины за выдачу лицензии, срок и порядок ее внесения: государственная пошлина в размере 7500 рублей, предусмотренная абз. 2 пп. 92 п. 1 ст. 333.33 Налогового кодекса Российской Федерации, в соответствии с положениями Порядка № 735/04 уплачивается победителем Аукциона или иным лицом, которому предоставляется право пользования недрами и оформляется лицензия на пользование недрами в соответствии с ч. 8 ст. 13.1 Закона Российской Федерации «О недрах», в течение 30 дней со дня размещения на официальном сайте протокола о результатах аукциона, протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе.

Таким образом, лицензия на пользование недрами выдается после выявления победителя аукциона, требований **обязательного наличия других лицензий ни в аукционной документации не имеется.**

Приложение № 3 к приказу Управления по недропользованию по Республике Саха (Якутия) от 19 апреля 2023 «Основные условия пользования участком недр» указывает на отдельные сроки утверждения проектной документации на осуществление разведки месторождения полезных ископаемых, утверждения технического проекта разработки месторождения полезных ископаемых, начала осуществления разведки месторождения полезных ископаемых. Таким образом, указанные документы будут разрабатываться и утверждаться только после получения лицензии. Технический проект может дорабатываться и изменяться в течение действия срока на утверждение технического проекта, прописанного в выданной лицензии

ООО «НЕОГОЛД» приложило в составе заявки справку об отсутствии лицензий, что является надлежащим исполнением требований пункта «и» Порядка, поскольку указанным пунктом Порядка **наличие таблицы с перечнем лицензий поставлено в зависимость от планируемой технологии проведения работ и наличия соответствующих работ, предусмотренных технологией, в перечне лицензируемых видов деятельности Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности"**.

Аналогичная позиция изложена в Решение Федеральной антимонопольной службы от 29 июня 2017 г. N 04/45308/17

В аукционной документации список требуемых лицензий не приложен, соответственно требование об их обязательном наличии не установлено. В планируемой технологии работ лицензируемых работ также не указано

Кроме того, протокол не содержит в себе оснований отказа в допуске, а именно какую именно лицензию должен был указать участник торгов.

Из указанного в протоколе нам не ясно, по каким именно основаниям ООО «НЕОГОЛД» отказано в допуске к аукциону. Поскольку всем требованиям Порядка и аукционной документации ООО «НЕОГОЛД» соответствует.

Также обращаем внимание на то, что ООО «НЕОГОЛД» является единственным участником аукциона, отвечает всем требованиям законодательства и допуск к участию в аукционе ООО «НЕОГОЛД» способствует осуществлению потребности заказчика, а также не затрагивает права и интересы других лиц

Согласно статье 17 Закона о недрах запрещаются или в установленном порядке признаются неправомерными 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.

Отсутствие в аукционной документации положений, на которые ссылается Конкурсная комиссия, говорит о совершении Конкурсной комиссией действий, направленных на ограничение единственному участнику доступа к участию в аукционе

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия комиссии по отклонению заявки не соответствуют ст 14, ст 17 Закона о недрах и п. 57 Постановления Правительства РФ от 28 декабря 2021 г. N 2499 "О порядке проведения аукциона на право пользования участком недр федерального значения, участком недр местного значения, а также участком недр, не отнесенным к участкам недр федерального или местного значения".

Руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции 135-ФЗ,

ПРОСИМ:

1. Принять настоящую жалобу к рассмотрению.
2. Признать жалобу ООО «НЕОГОЛД» обоснованной.
4. Признать комиссию заказчика нарушившей требования статьи 14, статьи 17 Закона РФ от 21 февраля 1992 г. N 2395-1 «О недрах».
5. Выдать предписание об устранении нарушений, а именно: отменить протокол, составленный в ходе осуществления закупки, обязать комиссию допустить заявку ООО «НЕОГОЛД» и вынести решение о предоставлении права пользования участком недр и об оформлении лицензии на пользование недрами единственному заявителю.».

**УПРАВЛЕНИЮ ПО НЕДРОПОЛЬЗОВАНИЮ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)** на основании части 1 статьи 25, части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» надлежит **в срок не позднее 09 июня 2023 года** направить на электронный адрес to14@fas.gov.ru (продублировать на почту to14-\*\*\*@fas.gov.ru) следующую информацию (документы, материалы):

1. письменное мотивированное нормами права возражение относительно **КАЖДОГО ДОВОДА** заявителя;
2. доказательства в обоснование возражений;
3. аукционную документацию в отсканированном/электронном виде;
4. извещение о проведении аукциона в отсканированном/электронном виде;
5. виды работ, предусматриваемые в рамках данного аукциона;
6. необходимо ли иметь лицензию для выполнения работ, предусмотренных данным аукционом (с подтверждающими позицию документами, ссылками на определенные статьи НПА);
7. иные документы и сведения, имеющие значение по указанным выше обстоятельствам.

В соответствии с частью 12 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с

момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Согласно части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

Частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции устанавливается запрет на заключение договора до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

В соответствии с частью 15.2 статьи 18.1 Закона о защите о конкуренции, **оператору электронной площадки** в срок **не позднее 09.06.2023 г.** представить копии заявки ООО «НЕОГОЛД» (в полном объеме) (№ извещения 22000049380000000040).

Согласно части 13 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. Возражение на жалобу должно содержать сведения, указанные в части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрение жалобы № 014/10/18.1-868/2023 по существу состоится **15 июня 2023 г. в 10 час. 00 мин. (время местное)** посредством видеоконференцсвязи, для участия в рассмотрении жалобы Сторонам (иным заинтересованным лицам) необходимо пройти по ссылке для входа в конференцию **<https://fas1.tconf.rt.ru/c/3142636846>** и выполнить предлагаемые действия по установке при первом входе в конференцию.

Интернет-видеоконференции проходят непосредственно в браузере, на веб-странице портала видеоконференций, либо с использованием приложения для мобильных телефонов.

Участие в видеоконференции участвующих в деле лиц обязательно. При невозможности участия в режиме видеоконференцсвязи не позднее даты и времени начала рассмотрения жалоб в электронной форме уведомить Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (т.500-567), [to14@fas.gov.ru](mailto:to14@fas.gov.ru).

При наличии технических вопросов касательно удаленного рассмотрения дела можно обратиться по телефону Якутского УФАС России 8 (4112) 500-567 и по электронной почте [to14@fas.gov.ru](mailto:to14@fas.gov.ru).

В целях соблюдения процессуальных требований статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части порядка рассмотрения жалоб **Сторонам** посредством электронной почты необходимо направить в антимонопольный орган **документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении жалобы**, а также документы и информацию, которые Стороны обязаны или вправе представить на рассмотрение жалобы. Такие документы и информация должны быть подписаны ЭЦП, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине.

Заказчику на рассмотрение жалобы направить все необходимые документы **заблаговременно** до начала рассмотрения жалобы.

Обращаем Ваше внимание, что в соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ, непредставление или несвоевременное представление в антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечёт наложение административного штрафа на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Информация по рассмотрению указанной жалобы размещена на сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) <http://sakha.fas.gov.ru>.