

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия),

в присутствии со стороны:

Заявителя – ООО "ГЕОТИМ": исполняющий обязанности директора ООО "ГЕОТИМ";

Организатора торгов – Специализированное государственное учреждение при правительстве Тульской области "Фонд имущества Тульской области";

заместитель министра – директор департамента недропользования и водопользования министерства природных ресурсов и экологии;

начальник отдела недропользования министерства природных ресурсов и экологии;

Члены аукционной комиссии,

рассмотрев жалобу № 3/21-2016 ООО "ГЕОТИМ" на действия/бездействие министерства природных ресурсов и экологии Тульской области, аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в аукционе (Организатор торгов – Специализированное государственное учреждение при правительстве Тульской области "Фонд имущества Тульской области") при проведении:

-аукциона на право пользования участком недр с целью геологического изучения, разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 4 участке в Ясногорском районе Тульской области (в 0,3км севернее н.п. Большое Хорошово) (извещение № 200516/0030780/01) (далее – Аукцион);

-аукциона на право пользования участком недр с целью геологического изучения, разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 5 участке в Ясногорском районе Тульской области (в 0,3км севернее н.п. Большое Хорошово) (извещение № 200516/0030780/02) (далее – Аукцион 1),

в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции),

#### **УСТАНОВИЛА:**

**22.08.2016г. в Тульское УФАС России поступила жалоба ООО "ГЕОТИМ" (далее – Заявитель) на действия министерства природных ресурсов и экологии Тульской**

**области (300007, г. Тула, ул. Оборонная, 114а), аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в торгах:**

-аукциона на право пользования участком недр с целью геологического изучения, разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 4 участке в Ясногорском районе Тульской области (в 0,3км севернее н.п. Большое Хорошово) (извещение № 200516/0030780/01);

-аукциона на право пользования участком недр с целью геологического изучения, разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 5 участке в Ясногорском районе Тульской области (в 0,3км севернее н.п. Большое Хорошово) (извещение № 200516/0030780/02).

Информация об аукционах была размещена на официальном сайте торгов – [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Тульского УФАС России – <http://tula.fas.gov.ru>.

Краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения).

**Приказом министерства природных ресурсов и экологии Тульской области (далее – Министерство) от 19.05.2016 № 297-о утвержден порядок и условия проведения аукциона на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 4 участке в Ясногорском районе Тульской области (в 0,3км севернее н.п. Большое Хорошово) (извещение № 200516/0030780/01) (далее – Аукцион).**

**Приказом Министерства от 19.05.2016 № 298-о утвержден порядок и условия проведения аукциона на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 5 участке в Ясногорском районе Тульской области (в 0,3км севернее н.п. Большое Хорошово) (извещение № 200516/0030780/02) (далее – Аукцион 1).**

**В дальнейшем в приказы Министерства от 19.05.2016 №№ 297-о, 298-о приказами от 31.05.2016 №№ 331-о и 332-о были внесены изменения, в соответствии с которыми было принято решение провести аукционы 25.07.2016г., срок приема заявок был продлен до 06.07.2016г.**

**05.07.2016г. Министерство издало приказы № 427-о и № 426-о и приняло решение о продлении срока приёма заявок до 12.07.2016г.**

**По мнению Заявителя, издание Министерством приказов № 427-о и № 426-о дало возможность принять участие в аукционах ООО "Межа" и ООО "ЭкоИнСтроМ", чем для данных хозяйствующих субъектов были созданы преимущественные условия участия в торгах.**

**Протоколами заседаний аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в аукционе от 17.08.2016г. Заявителю отказано в приеме заявок на участие в аукционах. По мнению Заявителя, его заявки отклонены необоснованно.**

**Заявитель также считает, что аукционная документация содержит избыточные требования к документам, предоставляемым претендентами на участие в аукционах.**

**Заявитель указывает, что аукционной комиссией при рассмотрении документов применялся дифференцированный подход к материалам претендентов на участие в аукционах – только в отношении тех организаций, которые изначально не были допущены к участию в аукционах.**

**Кроме того, 25.08.2016г. в Тульское УФАС России поступило письмо ФАС России от 17.08.2016 № РП/56647/16 "О направлении жалобы на рассмотрение", в соответствии с которым для рассмотрения по существу была направлена жалоба ООО "ГЕОТИМ" от 11.08.2016 исх. № 31 на нарушение законодательства о проведении торгов. В указанной жалобе обжалуются действия Министерства по изданию приказов, продляющих срок подачи заявок.**

**Ввиду того, что предмет жалобы ООО "ГЕОТИМ", направленной в Тульское УФАС из ФАС России, в полном объеме совпадает с частью доводов, изложенных ООО "ГЕОТИМ" в жалобе от 22.08.2016г. исх. № 35, поданной в Тульское УФАС России, данные жалобы рассматриваются Комиссией в одном производстве – № 3/21-2016.**

**В ходе рассмотрения жалобы 29.08.2016г. Комиссия установила следующее.**

1. Министерство 19.05.2016г. издало приказ № 297-о "О проведении аукциона на право пользования участком недр с целью разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 4 участке в Ясногорском районе Тульской области" (далее – приказ № 297-о).

Пунктом 2 приказа № 297-о утвержден Порядок и условия проведения аукциона на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 4 участке (далее – Порядок). В соответствии с пунктом 3.2 указанного приказа Специализированному государственному учреждению при правительстве Тульской области "Фонд имущества Тульской области" (далее – Фонд) направлены документы, необходимые в соответствии с договором поручения от 30.12.2014г. для проведения Аукциона.

Аукцион должен был быть проведен 08.07.2016г. в 11<sup>30</sup>. Стартовый размер разового платежа за пользование недрами составлял 466`271,12руб. Согласно пункту 9.2 Порядка заявки принимаются Фондом к регистрации после уплаты сбора за участие в Аукционе до 16<sup>00</sup> 23.06.2016г.

31.05.2016г. в приказ от 19.05.2016 № 297-о Министерством были внесены изменения приказом № 332-о, в соответствии с которым установлена новая дата проведения Аукциона – 25.07.2016г. в 11<sup>30</sup>. Кроме того, был изменен стартовый размер разового платежа за пользование недрами, а именно – 344`524,02руб. и, соответственно, уменьшена величина шага аукциона, составляющая 10% стартового размера разового платежа за пользование недрами.

Размер сбора за участие в Аукционе, являющегося одним из условий регистрации

заявок и указанный в пункте 7.1 Порядка, не изменялся и составлял 21`638,25руб.

Также были внесены изменения в пункт 9.2 Порядка – установлена новая дата окончания приема Фондом заявок к регистрации после уплаты сбора за участие в Аукционе – до 16<sup>00</sup> 06.07.2016г.

В дальнейшем Министерство приказом от 05.07.2016 № 427-о внесло изменения в приказ от 19.05.2016 № 297-о, пунктом 1.1 которого установлено, что заявки принимаются Фондом к регистрации после уплаты сбора за участие в Аукционе до 16<sup>00</sup> 12.07.2016г.

Дата проведения Аукциона – 25.07.2016г. в 11<sup>30</sup> – не изменялась.

При этом в преамбуле приказа Министерства от 05.07.2016 № 427-0 указано об отсутствии кворума аукционной комиссии на заседании по вскрытию конвертов 07.07.2016г.

Министерством 19.05.2016г. также был издан приказ № 298-о "О проведении аукциона на право пользования участком недр с целью разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 5 участке в Ясногорском районе Тульской области" (далее – приказ № 298-о).

Пунктом 2 приказа № 298-о утвержден Порядок и условия проведения аукциона на право пользования недрами с разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 5 участке (далее – Порядок 1). В соответствии с пунктом 3.2 указанного приказа Фонду направлены документы, необходимые в соответствии с договором поручения от 30.12.2014г. для проведения Аукциона 1.

Аукцион 1 должен был быть проведен 08.07.2016г. в 11<sup>00</sup>. Стартовый размер разового платежа за пользование недрами составлял 3`108`509,52руб. Согласно пункту 9.2 Порядка заявки принимаются Фондом к регистрации после уплаты сбора за участие в Аукционе 1 до 16<sup>00</sup> 23.06.2016г.

31.05.2016г. в приказ от 19.05.2016 № 298-о Министерством были внесены изменения приказом № 331-о, в соответствии с которым установлена новая дата проведения Аукциона 1 – 25.07.2016г. в 11<sup>00</sup>. Кроме того, был изменен стартовый размер разового платежа за пользование недрами, а именно – 3`548`707,55руб. и, соответственно, увеличена величина шага аукциона, составляющая 10% стартового размера разового платежа за пользование недрами.

Размер сбора за участие в аукционе, являющегося одним из условий регистрации заявок и указанный в пункте 7.1 Порядка, не изменялся и составлял 21`638,25руб.

Также были внесены изменения в пункт 9.2 Порядка – установлена новая дата окончания приема Фондом заявок к регистрации после уплаты сбора за участие в Аукционе 1 – до 16<sup>00</sup> 06.07.2016г.

В дальнейшем Министерство приказом от 05.07.2016 № 426-о внесло изменения в приказ от 19.05.2016 № 298-о, пунктом 1.1 которого установлено, что заявки принимаются Фондом к регистрации после уплаты сбора за участие в Аукционе 1 до 16<sup>00</sup> 12.07.2016г.

Дата проведения аукциона – 25.07.2016г. в 11<sup>30</sup> – не изменялась.

При этом в преамбуле приказа Министерства от 05.07.2016 № 426-0 указано об отсутствии кворума аукционной комиссии на заседании по вскрытию конвертов 07.07.2016г.

В соответствии с пунктами 1.2 вышеуказанных порядков аукционы проводятся Фондом по поручению Министерства.

Постановлением правительства Тульской области от 05.06.2013 № 251 утвержден Порядок принятия органом исполнительной власти Тульской области, уполномоченным в сфере недропользования, решений о предоставлении недр в пользование для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых на территории Тульской области (далее – Порядок принятия решений).

Согласно пункту 2 Порядка принятия решений право пользования участками недр предоставляется на основании решения уполномоченного органа – Министерства – по результатам проведения аукциона на право пользования участками недр местного значения.

В полномочия Министерства в соответствии с пунктом 6 Порядка принятия решений входит, в частности, подготовка условий проведения аукционов, утверждение состава и порядка работы аукционной комиссии, организация и проведение заседаний аукционных комиссий.

Общие правила организации и порядка проведения торгов установлены статьями 447-449 ГК РФ.

Статья 13.1 Закона Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 "О недрах" (далее – Закон о недрах) устанавливает общие требования к конкурсам и аукционам на право пользования участками недр.

Согласно статье 8 Закона Тульской области от 02.02.1998 № 78-ЗТО "О недропользовании" (далее – Закон о недропользовании) участки недр местного значения предоставляются в пользование в порядке, установленном данным законом и нормативными правовыми актами правительства области.

В соответствии с частью 1 статьи 12-1 Закона о недропользовании предоставление права пользования участками недр местного значения, включенными в перечень участков недр местного значения, для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых или для осуществления по совмещенной лицензии геологического изучения, разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых осуществляется по результатам аукциона.

Анализ норм действующего законодательства свидетельствует об отсутствии запрета на действия уполномоченного органа (Министерства) по принятию решений о переносе срока проведения аукциона на право пользования участками недр, о продлении сроков принятия заявок, а также не допускает принятие решений аукционной комиссией, не располагающей необходимым количеством голосов.

При рассмотрении настоящей жалобы Комиссия установила, что Министерством

природных ресурсов и экологии Российской Федерации издан приказ от 17.06.2009 № 156 (зарегистрирован в Минюсте РФ 05.08.2009 № 14476), утвердивший Административный регламент Федерального агентства по недропользованию по исполнению государственной функции по организации проведения в установленном порядке конкурсов и аукционов на право пользования недрами (далее – Регламент).

В соответствии с пунктом 36 Регламента в случае возникновения обстоятельств, препятствующих проведению аукциона в установленные сроки, Роснедрами или ответственным территориальным органом принимается решение о переносе срока проведения аукциона на право пользования участками недр.

К таким обстоятельствам относится, в частности, отсутствие кворума для заседания аукционной комиссии, о котором стало известно до даты проведения аукциона.

В случае возникновения обстоятельств, препятствующих проведению аукциона в день его проведения аукционной комиссией, а при отсутствии кворума председателем аукционной комиссии принимается решение о переносе срока заседания аукционной комиссии, но не более чем на 7 дней.

При этом если решение о переносе срока проведения аукциона на право пользования участками недр принимается до окончания срока подачи заявок, то устанавливается новый срок подачи заявок (пункт 37 Регламента).

Если решение о переносе срока проведения аукциона на право пользования участками недр принимается после окончания срока подачи заявок, то ранее установленный срок подачи заявок не изменяется (пункт 38 Регламента).

Пункты 38, 38 Регламента были обжалованы ООО "Юкола-нефть" в Верховный Суд Российской Федерации как противоречащие статье 448 ГК РФ, статье 13.1 Закона о недрах, статьям 3, 7 Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ "О противодействии коррупции".

Решением Верховного Суда Российской Федерации от 14.03.2012 № АКПИ12-69 в удовлетворении заявленных ООО "Юкола-нефть" требований было отказано. Определением Верховного Суда Российской Федерации от 03.07.2012 № АПЛ12-309 указанное решение было оставлено без изменения, апелляционная жалоба ООО "Юкола-нефть" – без удовлетворения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 ГК РФ в случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 ГК РФ отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулиющее сходные отношения (аналогия закона).

При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости (пункт 2 статьи 6 ГК РФ).

По мнению Комиссии в рассматриваемом случае возможно применение аналогии

закона.

Как видно из вышеприведенных норм действующего законодательства, Министерство наделено полномочиями на принятие решения о проведении аукциона на право пользования участками недр, определение порядка его проведения, а также состава и порядка работы аукционной комиссии.

Деятельность Министерства как органа, уполномоченного в сфере недропользования на принятие решений о предоставлении недр в пользование для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых на территории Тульской области, направлена на достижение ее конечного результата в виде проведения аукциона. Возможность приостановления исполнения этой государственной функции законодательством Российской Федерации не предусмотрена. Т.е., при возникновении обстоятельств, препятствующих ее реализации, уполномоченный орган вправе определить правила и процедуры, направленные на осуществление государственной функции, не выходя за пределы своей компетенции.

Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Приказами Министерства от 19.05.2016г. №№ 297-о, 298-о срок подачи заявок на участие в аукционах был установлен до 16<sup>00</sup> 23.06.2016г.

В дальнейшем приказами Министерства от 31.05.2016г. №№ 332-о, 331-о была установлена новая дата окончания приема заявок на участие в аукционах – до 16<sup>00</sup> 06.07.2016г.

Согласно представленным в материалы настоящей жалобы копиям журналов приема (регистрации) заявок:

-на участие в Аукционе были поданы заявки:

- ООО "ГЕОТИМ" – 28.06.2016г.;
- ООО "ГРИФ" – 28.06.2016г.;
- ООО "ПОРТ СЕРПУХОВ" – 29.06.2016г.;
- ООО "ЭкоИнСтроМ" – 12.07.2016г.;
- ООО "Межа" – 12.07.2016г.;

-на участие в Аукционе 1 были поданы заявки:

- ООО "ГЕОТИМ" – 28.06.2016г.;
- ООО "ГРИФ" – 28.06.2016г.;
- ООО "Верхнеокская нерудная компания" – 29.06.2016г.;
- ООО "ПОРТ СЕРПУХОВ" – 29.06.2016г.;
- ООО "Ока-Сервис" – 06.07.2016г.;
- ООО "Промтехэкспертиза" – 06.07.2016г.;
- ООО "Ларс" – 06.07.2016г.;
- ООО "ЭкоИнСтроМ" – 12.07.2016г.;
- ООО "Межа" – 12.07.2016г.,

что свидетельствует о том, что **все заявки** на участие в Аукционе и Аукционе 1 были поданы **за пределами сроков подачи заявок**, установленных приказами

Министерства от 19.05.2016г. №№ 297-о, 298-о, а именно – после 23.06.2016г., однако в пределах сроков, установленных приказами Министерства от 31.05.2016г. №№ 332-о, 331-о, от 05.07.2016 №№ 426-о, 427-о.

Изучив все обстоятельства, оценив доводы лиц, участвующих в рассмотрении настоящей жалобы, проанализировав действующее законодательство, довод Заявителя о неправомерном продлении Министерством сроков подачи заявок на аукционы Комиссия признает необоснованным ввиду отсутствия прямого запрета на указанные действия в законодательстве Российской Федерации, а также ввиду отсутствия нарушения прав Заявителя и создания дискриминационного и/или преимущественного положения какому-либо хозяйствующему субъекту.

2. Согласно протоколу заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в Аукционе 1 от 17.08.2016г. к участию в Аукционе 1 единогласно допущено и признано участником Аукциона 1 ООО "Межа". Остальным 4 хозяйствующим субъектам отказано в принятии заявок по основаниям, указанным в протоколе.

Согласно протоколу заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в Аукционе от 17.08.2016г. единогласно всем 9 хозяйствующим субъектам было отказано в принятии заявок на участие в аукционе по основаниям, указанным в протоколе.

Доводы относительно данных действий аукционной комиссии Тульским УФАС России являлись предметом рассмотрения жалоб №№ 3/16-2016, 3/17-2016, 3/18-2016, по которым Комиссией приняты процессуальные решения. Согласно поступившим в Тульское УФАС России 12.08.2016г. вх. № 3644 и 22.08.2016г. вх. № 3747 заявлениям, ООО "ГРИФ" и Министерство обжалуют в Арбитражном суде Тульской области принятые по результатам рассмотрения жалоб №№ 3/16-2016, 3/17-2016, 3/18-2016 решения.

3. Согласно пунктам 9.3 Порядка и Порядка 1 для участия в аукционах необходимо представить в Фонд, в том числе, сведения о заявителе в соответствии с приложением 2 к Порядкам.

В соответствии с пунктом 9.8 вышеуказанных Порядков отказ в приеме заявки на участие в аукционах **может** последовать, в частности, в случае если заявитель не представил доказательств того, что обладает или будет обладать квалифицированными специалистами, необходимыми финансовыми и техническими средствами для эффективного и безопасного проведения работ.

Согласно пункту 2 сведений о заявителе (приложение 2 к Порядкам) данные о наличии у заявителя финансовых средств, необходимых для безопасного ведения работ, связанных с пользованием недрами, должны включать в себя, в том числе:

-копии бухгалтерских балансов заявителя (с приложением всех обязательных форм) за год, предшествующий подаче заявки на участие в аукционе, и за последний отчетный период с приложением документов, подтверждающих их представление в налоговые органы.

Данные о наличии у заявителя квалифицированных специалистов, должны включать в себя, в том числе:

-заверенную в установленном порядке заявителем копию штатного расписания заявителя;

-заверенную в установленном порядке привлекаемой подрядной организацией копию штатного расписания привлекаемой подрядной организации – в случае, если заявитель планирует привлекать для проведения работ на участке недр подрядные организации.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 1 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации налогоплательщики **обязаны** представлять в налоговый орган по месту нахождения организации **годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность** не позднее трех месяцев после окончания отчетного года. Исключение из общего правила составляют случаи, когда организация в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 № 402-ФЗ "О бухгалтерском учете" (далее – Закон о бухучете) не обязана вести бухгалтерский учет или является религиозной организацией, у которой за отчетные (налоговые) периоды календарного года не возникало обязанности по уплате налогов и сборов.

По мнению Комиссии, требования Порядка и Порядка 1 о предоставлении в составе заявки копий бухгалтерских балансов заявителя (с приложением всех обязательных форм) за последний отчетный период с приложением документов, **подтверждающих их представление в налоговые органы** за последний отчетный период (не совпадающий с годовым отчетным периодом), влекущие для заявителей в случае не представления последствия в виде отказа в приеме заявки на участие в аукционах, не правомерны, являются избыточными и создают условия ограничения доступа к участию в торгах, не предусмотренные федеральными законами или иными нормативными правовыми актами и противоречат требованиям части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 4 статьи 9 Закона о бухучете формы первичных учетных документов определяет руководитель экономического субъекта по представлению должностного лица, на которое возложено ведение бухгалтерского учета.

Штатное расписание – унифицированная форма № Т-3 – утверждено постановлением Госкомстата России от 05.01.2004 № 1 "Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету труда и его оплаты".

В информации Минфина РФ № ПЗ-10/2012 "О вступлении в силу с 1 января 2013г. Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ "О бухгалтерском учете" прямо указано, что с 01.01.2013г. формы первичных учетных документов, содержащиеся в альбомах унифицированных форм первичной учетной документации, не являются обязательными к применению.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить, что обязанность заявителей представить в составе заявок на участие в аукционах копии штатного расписания привлекаемой подрядной организации (в случае если заявитель планирует привлекать для проведения работ на участке недр подрядные организации) **не корреспондируется с обязанностью подрядных организаций** предоставлять копию штатного расписания.

Данный вывод подтверждается письмами ООО "Тульская геологоразведочная

партия", направленными в адрес ООО "ГЕОТИМ" (от 03.08.2016г. исх. № 92), ООО "ГРИФ" (от 03.08.2016г. исх. № 93).

По мнению Комиссии, требования Порядка и Порядок 1 о предоставлении в составе заявки копии штатного расписания привлекаемой подрядной организации (в случае если заявитель планирует привлекать для проведения работ на участке недр подрядные организации), влекущее для заявителей в случае не представления последствия в виде отказа в приеме заявки на участие в аукционах, не правомерны, являются избыточными и создают условия ограничения доступа к участию в торгах, не предусмотренные федеральными законами или иными нормативными правовыми актами и противоречат требованиям части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Изучив все обстоятельства, оценив доводы лиц, участвующих в рассмотрении настоящей жалобы, проанализировав действующее законодательство, довод Заявителя о том, что **аукционная документация (Порядок и Порядок 1) содержит избыточные требования к документам, предоставляемым претендентами на участие в аукционах**, Комиссия признает обоснованным и противоречащим требованиям части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

4. Довод Заявителя о том, что **аукционной комиссией при рассмотрении документов применялся дифференцированный подход к материалам к материалам претендентов на участие в аукционах – только в отношении тех организаций, которые изначально не были допущены к участию в аукционах, не нашел своего подтверждения, вследствие чего признается Комиссией необоснованным.**
5. Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Согласно пунктам 1.4 Порядков победителю (победителям) аукционов будет предоставлено право пользования участком недр (соответственно на Хорошовском 4 и на Хорошовском 5) с целью геологического изучения, разведки и добычи строительного песка путем оформления и выдачи лицензии на пользование недрами.

При этом победитель аукциона должен осуществлять геологическое изучение, разведку и добычу полезного ископаемого на лицензионном участке в соответствии с основными условиями пользования участком недр, перечисленными в статье 6 Порядков.

Как следует из норм статьи 18 Закона о недрах, участки недр местного значения предоставляются в пользование:

- для геологического изучения общераспространенных полезных ископаемых,
- разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых,
- для осуществления по совмещенной лицензии их геологического изучения, разведки и добычи,
- для геологического изучения в целях поисков и оценки подземных вод,
- для добычи подземных вод или для геологического изучения в целях поисков и

оценки подземных вод и их добычи,

-в целях, не связанных с добычей полезных ископаемых,

в порядке, установленном законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.

Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 15.07.1992 № 3314-1 утверждено Положение о порядке лицензирования недр (далее – Положение о лицензировании), согласно пункту 6.1 которого в соответствии с видами пользования недрами лицензии установленного образца выдаются для геологического изучения недр, добычи полезных ископаемых, строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, образования особо охраняемых объектов.

При этом разрешается предоставление совмещенных лицензий, включающих несколько видов пользования недрами (поиски, разведка, добыча полезных ископаемых). В этом случае добыча может производиться как в процессе геологического изучения, так и непосредственно по его завершении (пункт 6.9 Положения о лицензировании). Заключаемые в этом случае формы договорных отношений закрепляются в лицензии.

Анализ норм действующего законодательства позволил установить, что фактически по результатам проведения аукционов победителю/победителям будет предоставлено право пользования участком недр путем оформления и выдачи совмещенных лицензий на несколько видов пользования недрами, а именно – геологическое изучение, разведку и добычу строительного песка.

По смыслу норм действующего законодательства рассмотрение заявок на участие в аукционах проводится не только на предмет соответствия поданных заявок утвержденному и официально опубликованному порядку и условиям проведения аукциона, но и с целью проверки финансовой и технической компетентности заявителей.

Данный вывод корреспондируется с положениями пункта 3 статьи 14 Закона о недрах, предусматривающих возможность отказа в приеме заявки на участие в аукционе, если 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.

Представление документов, подтверждающих финансовые, кадровые, технические и технологические возможности претендента на получение права пользования недрами необходимо для того, чтобы аукционная комиссия имела возможность оценить способность претендента в будущем эффективно и безопасно проводить работы на передаваемом участке недр.

В тоже время сведения о заявителе, указанные в приложениях 2 к Порядкам и условиям проведения аукционов, утвержденных приказами Министерства от 19.05.2016 №№ 298-о, 297-о (с учетом внесенных изменений), согласно разделу 3 "Данные о наличии у заявителя технических средств, необходимых для безопасного ведения работ, связанных с использованием недрами", должны

включать в себя, в том числе, копии подрядных договоров на проведение **отдельных работ**, связанных с пользованием недрами – в случае, если заявитель планирует привлекать для проведения работ на участке недр подрядные организации.

Изучение Комиссией заявок, поданных на участие в аукционах, позволило установить, что данное требование ввиду его правовой неопределенности повлекло за собой следующие последствия.

Часть заявителей – ООО "ПОРТ СЕРПУХОВ", ООО "Верхнеокская нерудная компания" (ООО "ВНК"), ООО "Ока-Сервис" – представили в целях подтверждения данных о наличии у них технических средств, необходимых для безопасного ведения работ, связанных с пользованием недрами, копии лицензией на производство маркшейдерских работ.

Другая часть заявителей – ООО "ГЕОТИМ", ООО "ГРИФ", ООО "ЭкоИнСтроМ", ООО "Межа", ООО "Ларс" – представили в целях подтверждения данных о наличии у них технических средств, необходимых для безопасного ведения работ, связанных с пользованием недрами, копии договоров на выполнение добычных и/или геологоразведочных работ, экологических исследований.

При этом заявители, представившие копии лицензией на производство маркшейдерских работ, не представили копии договоров на выполнение добычных и/или геологоразведочных работ, экологических исследований, а заявители, представившие копии договоров на выполнение добычных и/или геологоразведочных работ, экологических исследований, не представили копий лицензией на производство маркшейдерских работ.

Между тем, победители аукционов обязаны обеспечить, в том числе, учет извлекаемых и оставляемых в недрах запасов основных и совместно с ними залегающих полезных ископаемых, ведение маркшейдерской документации, передачу маркшейдерской документации по лицензионному участку по окончании действия лицензии (пункты 6.3.1, 8.6 Порядка, пункты 6.1.2, 6.2, 8.6 Порядка 1).

Кроме того, Комиссия констатирует, что на участие в аукционе было подано 9 заявок, а на участие в аукционе 1 – 5 заявок.

Протоколом заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в Аукционе от 13.07.2016г. из 9 лиц, подавших заявки на участие в аукционе, 4 были признаны участниками аукциона (ООО "ГЕОТИМ", ООО "ГРИФ", ООО "ЭкоИнСтроМ", ООО "Межа), 5 лицам отказано в приеме заявок на участие в аукционе (ООО "ВНК", ООО "ПОРТ СЕРПУХОВ", ООО "Ока-Сервис", ООО "Промтехэкспертиза", ООО "Ларс").

Протоколом заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в Аукционе 1 от 13.07.2016г. из 5 лиц, подавших заявки на участие в аукционе 1, 4 были признаны участниками аукциона 1 (ООО "ГЕОТИМ", ООО "ГРИФ", ООО "ЭкоИнСтроМ", ООО "Межа"), 1 лицу отказано в приеме заявки на участие в аукционе 1 (ООО "ПОРТ СЕРПУХОВ").

Протоколом заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в Аукционе от 17.08.2016г. из 9 лиц, подавших заявки на участие в

аукционе, всем 9 было отказано в приеме заявок на участие в аукционе. Сведения о признании аукциона несостоявшимся в протоколе отсутствуют.

Протоколом заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в Аукционе 1 от 17.08.2016г. из 5 лиц, подавших заявки на участие в аукционе 1, участником аукциона 1 было признано ООО "Межа, 4 лицам отказано в приеме заявки на участие в аукционе 1 (ООО "ГЕОТИМ", ООО "ГРИФ", ООО "ЭкоИнСтроМ", ООО "ПОРТ СЕРПУХОВ"). Сведения о признании аукциона несостоявшимся в протоколе отсутствуют.

Основания отказа в приеме заявок на участие в аукционах одним и тем же лицам, указанные в протоколах от 13.07.2016г. и от 17.08.2016г. разнятся между собой.

Кроме того, в протоколе заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в Аукционе от 17.08.2016г. установлено новое основание для отказа в принятии заявок (в частности, ООО "ГЕОТИМ" и ООО "ГРИФ") – отсутствие подтверждения квалификации специалистов, которые могут быть допущены к работе в лаборатории.

При этом Комиссия констатирует, что протоколами заседаний аукционной комиссии от 13.07.2016г. указанные лица были признаны участниками аукционов.

Таким образом, все вышеизложенное свидетельствует о правовой неопределенности сведений о заявителе, установленных в приложении 2 к Порядкам, утвержденным приказами Министерства от 19.05.2016г. №№ 298-о, 297-о (с учетом внесенных изменений), что привело к субъективному подходу членов аукционной комиссии к документам, предоставляемым заявителями в составе заявок на участие в аукционах.

Данный подход не обеспечивает требования действующего законодательства об оценке способности претендента в будущем эффективно и безопасно проводить работы на передаваемом участке недр, проверки финансовой и технической компетентности заявителей.

В протоколах заседаний аукционной комиссии от 17.08.2016г. в ряде оснований отказа в принятии заявки указано "решение принято с учетом решений Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области".

Как уже было указано выше, в полномочия Министерства входит, в частности, утверждение состава и порядка работы аукционной комиссии, организация и проведение заседаний аукционных комиссий.

Согласно пунктам 9.6 Порядков аукционная комиссия осуществляет рассмотрение зарегистрированных заявок на участие в аукционе с целью проверки финансовой и технической компетентности заявителей, а также соответствия поданных заявок утвержденным и официально опубликованным условиям аукциона. Решение о приеме заявки на участие в аукционе либо об отказе в приеме такой заявки осуществляется в соответствии с пунктами 9.7, 9.8 Порядков.

Законы о недрах и недропользовании содержат закрытый перечень оснований для отказа в приеме заявки на участие в аукционе, не включающий в себя решения антимонопольных органов.

В решениях Комиссий по рассмотрению жалоб №№ 3/16-2016, 3/17-2016, 3/18-2016 были отражены отдельные несоответствия документов, представленных претендентами на участие в аукционах, формальным требованиям сведений о заявителе, установленных в приложениях двух Порядков, утвержденных приказами Министерства от 19.05.2016г.

В случае согласия с фактами, изложенными в вышеуказанных решениях Тульского УФАС России, аукционная комиссия должна была самостоятельно определить соответствие либо несоответствие представленных заявителями документов требованиям Порядков, а в случае несогласия с ними – обжаловать усмотренные Тульским УФАС России отдельные несоответствия в судебном порядке или в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Таким образом, по результатам рассмотрения настоящей жалобы, с учетом обстоятельств, изученных Комиссиями Тульского УФАС России при рассмотрении жалоб №№ 3/16-2016, 3/17-2016, 3/18-2016, с учетом доводов жалоб ООО "ГРИФ" (производство по жалобе № 3/20-2016), ООО "ПОРТ СЕРПУХОВ" (производство по жалобе № 3/22-2016), ООО "ВНК" (производство по жалобе № 3/23-2016), ООО "ЭкоИнСтром" (поступили в Тульское УФАС России 29.08.2016г. вх. №№ 3845, 3846), ООО "Межа" (поступила в Тульское УФАС России 29.08.2016г. вх. № 3848). Комиссия приходит к выводу, что основанием отклонения аукционной комиссией 92,9% поданных на участие в аукционах заявок послужила правовая неопределенность требований к сведениям о заявителе (отсутствие в аукционной документации (Порядках) информации о конкретных (исчерпывающих) документах, которыми заявители должны подтверждать свое соответствие условиям аукционов), утвержденных приказами Министерства.

Указанные действия Министерства противоречат требованиям пункта 3 части 1 и части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещающих, в частности, действия, которые приводят или могут привести к нарушению порядка определения победителя/ победителей торгов, а также не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

**Продолжение рассмотрения настоящей жалобы было назначено на 31.08.2016г. в 11-00.**

**Исходя из вышеизложенного Комиссия признает жалобу Заявителя обоснованной.**

На основании принятого решения и в соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" Комиссия считает необходимым выдать министерству природных ресурсов и экологии Тульской области обязательное для исполнения предписание об аннулировании Аукциона и Аукциона 1, а членам аукционной комиссии, секретарю аукционной комиссии обязательные для исполнения предписания об отмене протоколов заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в аукционе от 17.08.2016г., составленных при проведении Аукциона и Аукциона 1.

Оценив доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в рассмотрении жалобы и руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

## РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "ГЕОТИМ" на действия/бездействие министерства природных ресурсов и экологии Тульской области, членов аукционной комиссии, секретаря аукционной комиссии, обоснованной.
2. Признать министерство природных ресурсов и экологии Тульской области нарушившим пункт 3 части 1, часть 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".
3. Выдать министерству природных ресурсов и экологии Тульской области обязательное для исполнения предписание об аннулировании Аукциона и Аукциона 1.
4. Выдать членам аукционной комиссии, секретарю аукционной комиссии обязательное для исполнения предписание об отмене протокола заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в аукционе от 17.08.2016г. (составленного при проведении Аукциона).
5. Выдать членам аукционной комиссии, секретарю аукционной комиссии обязательное для исполнения предписание об отмене протокола заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в аукционе от 17.08.2016г. (составленного при проведении Аукциона 1).
6. Оснований для принятия иных мер в отношении министерства природных ресурсов и экологии Тульской области, членов аукционной комиссии, секретаря аукционной комиссии по пресечению и/или устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции не имеется.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

## ПРЕДПИСАНИЕ № 20

02.09.2016г.

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия), руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения по результатам рассмотрения жалобы № 3/21-2016

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Членам аукционной комиссии, секретарю аукционной комиссии **в срок до 14.09.2016г.** совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно:

**-отменить протокол** заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в аукционе от 17.08.2016г., составленный в ходе проведения аукциона на право пользования участком недр с целью геологического изучения, разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 4 участке в Ясногорском районе Тульской области (в 0,3км севернее н.п. Большое Хорошово);

**-отменить протокол** заседания аукционной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в аукционе от 17.08.2016г., составленный в ходе проведения аукциона на право пользования участком недр с целью геологического изучения, разведки и добычи строительного песка на Хорошовском 5 участке в Ясногорском районе Тульской области (в 0,3км севернее н.п. Большое Хорошово).

О выполнении настоящего предписания сообщить в Тульское УФАС России не позднее **пяти дней со дня его исполнения.**

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.