

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «24» августа 2021 года.

В полном объеме решение изготовлено «31» августа 2021 года.

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы – Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее – Апелляционная коллегия) в составе: председателя Апелляционной коллегии: «<...>»; заместителя председателя Апелляционной коллегии: «<...>»; членов Апелляционной коллегии: «<...>», «<...>»,

в присутствии (по видео-конференц-связи): от ООО а/с «Сияние»: «<...>» (по доверенности); от Чукотского УФАС России: «<...>»,

рассмотрев на заседании Апелляционной коллегии жалобу ООО а/с «Сияние» на решение Чукотского УФАС России от 22.06.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 087/01/17-61/2021 (уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России в порядке статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) поступила жалоба ООО а/с «Сияние» (далее также – Заявитель) на решение Чукотского УФАС России от 22.06.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 087/01/17-61/2021 (далее также соответственно – Жалоба, Решение, Дело).

По результатам рассмотрения Дела Чукотским УФАС России Департамент промышленной политики Чукотского автономного округа (далее – Департамент) признан нарушившим часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительного грунта (неоднородной природной смеси: глины, щебня, дресвы, гальки, гравия и песка) на участке «Сухой-2» и «Сухой-3» (далее – Аукцион).

Чукотским УФАС России было установлено, что организатором торгов – Департаментом не была размещена информация о проведении Аукциона на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru (далее — сайт www.torgi.gov.ru), что, согласно Решению по Делу, повлекло ограничение конкуренции, которое привело к сокращению числа потенциальных участников Аукциона.

Заявитель с вынесенным Решением по Делу не согласен, просит его отменить. Доводы заявителя изложены в жалобе, в частности, Заявитель не согласен с выводами, сделанными Чукотским УФАС России в Решении по Делу, а также с невыдачей Чукотским УФАС России предписания об устранении нарушений антимонопольного законодательства в адрес Департамента.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

07.12.2020 Департаментом в соответствии с Законом Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» (далее — Закон о недрах) проведены торги на право пользования недрами с целью разведки и добычи строительного грунта (неоднородной природной смеси: глины, щебня, дресвы, гальки, гравия и песка) на участке «Сухой-2» на сумму 260260 рублей и «Сухой-3» на сумму 371800 рублей.

15.12.2020 в Чукотское УФАС России поступило заявление ООО а/с «Сияние» о нарушениях, допущенных Департаментом при организации проведения Аукциона, а также нарушении порядка размещения информации о планируемом Аукционе, выразившегося в неопубликовании на сайте www.torgi.gov.ru информации об Аукционе.

В рамках рассмотрения указанного заявления Чукотским УФАС России на основании приказа Чукотского УФАС России от 23.12.2020 № 56 и в соответствии со статьей 25¹ Закона о защите конкуренции была проведена документарная внеплановая проверка в отношении Департамента.

Согласно составленному Чукотским УФАС России по результатам указанной проверки акту от 28.03.2021 № 087/01/17-61/2021 в действиях организатора торгов — Департамента установлено нарушение абзаца 11 статьи 13.1 Закона о недрах, выразившееся в неопубликовании информации об Аукционе на сайте www.torgi.gov.ru, в связи с чем приказом Чукотского УФАС России от 05.03.2021 № 08 в отношении Департамента было возбуждено Дело.

По результатам рассмотрения Дела Чукотским УФАС России установлено следующее.

23.10.2020 Департаментом на основании Постановлений Правительства Чукотского автономного округа от 26.12.2018 № 451, от 28.04.2009 № 112, Административного регламента Департамента по предоставлению государственной услуги «Предоставление права пользования участками недр местного значения, внесение изменений и дополнений в лицензии на пользование недрами, переход права пользования участками недр и переоформление лицензий, досрочное прекращение права пользования участками недр местного значения на территории Чукотского автономного округа», утвержденного приказом Департамента от 19.10.2020 № 23, был размещен приказ о проведении Аукциона и условия проведения Аукциона на сайте <http://чукотка.рф/documents/obyavleniya-konkursy-zayavki/> и в газете «Крайний север» от 23.10.2020 № 42.

Вместе с тем Чукотским УФАС России установлено, что Департаментом в нарушение абзаца 11 статьи 13.1 Закона о недрах не размещалась информация о проведении Аукциона на сайте www.torgi.gov.ru.

Действия Департамента по неразмещению сведений о проведении Аукциона, согласно Решению по Делу, являются ограничением конкуренции, которое привело к сокращению числа потенциальных участников Аукциона.

На основании изложенного, Решением Чукотского УФАС России Департамент признан нарушившим часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения жалобы ООО а/с «Сияние» на решение Чукотского УФАС России от 22.06.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 087/01/17-61/2021 Апелляционная коллегия установила следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Согласно пункту 17 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.

Нормативной основой Аукциона является, в том числе Закон о недрах.

Согласно абзацам 11-12 статьи 13.1 Закона о недрах объявление о проведении конкурса или аукциона на право пользования участками недр размещается на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов (далее - официальный сайт). Официальный сайт и уполномоченный на его ведение орган определяются Правительством Российской Федерации.

Абзац 12 подпункта «а» пункта 1 постановления Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 № 909 «Об определении официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» определяет адрес сайта государственной информационной системы «Официальный сайт Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru в качестве адреса официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения, в том числе информации о проведении конкурсов и аукционов на право пользования участками недр.

Исходя из вышеизложенных положений, Законом о недрах прямо установлено требование о размещении информации о проведении

конкурса или аукциона на право пользования участками недр на сайте www.torgi.gov.ru.

Чукотским УФАС России установлено, материалами Дела подтверждается, что Департаментом информация о проведении Аукциона была размещена на сайте <http://чукотка.рф/documents/obyavleniya-konkursy-zayavki/> и в газете «Крайний север» от 23.10.2020 № 42, а не на сайте www.torgi.gov.ru.

Таким образом, Апелляционная коллегия приходит к выводу о том, что Чукотским УФАС России правомерно и обосновано установлено наличие в действиях Департамента нарушения абзаца 11 статьи 13.1 Закона о недрах.

Так, согласно пункту 39 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее — Постановление Пленума № 2) при оценке того, привели или могли привести действия, совершенные в ходе обязательных процедур, а также конкурентных закупок, к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на определенном рынке, необходимо учитывать, что правила статьи 17 Закона о защите конкуренции применяются к ним постольку, поскольку законом или в установленном им порядке не предусмотрено иное.

Соответственно, положения статьи 17 Закона применяются к таким процедурам и конкурентным закупкам в части, не урегулированной специальными нормами, или в части, конкретизирующей их положения.

По мнению Апелляционной коллегии, действия Департамента по неразмещению сведений о проведении Аукциона на сайте www.torgi.gov.ru привели (могли привести) к ограничению доступа потенциальных участников Аукциона в связи с отсутствием у них возможности узнать о проведении Аукциона.

На основании изложенного, Апелляционная коллегия приходит к выводу, что имеющиеся в материалах Дела документы и сведения, а также установленное Чукотским УФАС России нарушение требования о размещении сведений о проведении Аукциона на сайте www.torgi.gov.ru свидетельствует о наличии в действиях Департамента нарушения части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Довод Заявителя о необоснованной невыдаче Чукотским УФАС России предписания об устранении нарушений антимонопольного законодательства в адрес Департамента отклоняется в связи со следующим.

На основании пунктов 2 и 3 части 3 статьи 41 Закона о защите конкуренции в решении по делу о нарушении антимонопольного законодательства должны содержаться выводы о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях (бездействии) лица; выводы о наличии или об отсутствии оснований для выдачи предписания и перечень действий, включаемых в предписание и подлежащих выполнению.

Согласно части 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства (на основании решения по делу) комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Исходя из системного толкования указанных норм выдаваемые антимонопольным органом предписания должны быть направлены на устранение выявленных нарушений, отраженных в решении антимонопольного органа (Обзор по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.03.2016).

Таким образом, предписания, выдаваемые по результатам рассмотрения антимонопольных дел, должны отвечать признакам относимости, исполнимости, соразмерности совершенному правонарушению, конкретности.

В свою очередь при рассмотрении антимонопольным органом вопроса о наличии или об отсутствии оснований для выдачи предписания в связи с наличием нарушения при проведении торгов, договор по итогам которых уже заключен, необходимо учитывать следующее.

В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 10, Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации № 22 от 29.04.2010 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» споры о признании торгов недействительными рассматриваются по правилам, установленным для признания недействительными оспоримых сделок. Если лицо полагает, что сделка, заключенная на торгах, недействительна, оно вправе оспорить указанную сделку.

Так согласно пункту 42 Постановления Пленума № 2 обязательные процедуры, конкурентные закупки и договор, заключенный по их результатам, могут быть признаны недействительными по иску антимонопольного органа и (или) заинтересованного лица (часть 4 статьи 17, часть 5 статьи 18 Закона о защите конкуренции). К

заинтересованным лицам, имеющим право на оспаривание обязательной процедуры, конкурентной закупки и договора, заключенного с победителем (оспоримой сделки), относятся, в частности, участники такой процедуры, конкурентной закупки, стороны договора, заключенного по ее результатам.

Кроме того, исходя из положений статей 451, 452 Гражданского Кодекса Российской Федерации, вопрос об изменении либо расторжении договора разрешается судом.

При этом Решением Чукотского УФАС России установлено, материалами Дела подтверждается, что на момент принятия Решения договоры по итогам Аукциона уже были заключены с победителем Аукциона, в связи с чем выдать предписание по итогам рассмотрения Дела не представлялось возможным.

Кроме того, согласно подпункту «и» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания, в том числе об изменении условий договоров или о расторжении договоров в случае, если при рассмотрении антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства лицами, права которых нарушены или могут быть нарушены, было заявлено соответствующее ходатайство.

Вместе с тем установлено, что лица, участвующие в Деле, с ходатайством о расторжении договоров, заключенных по итогам Аукциона, в Чукотское УФАС России в рамках рассмотрения Дела не обращались, в связи с чем предписание о расторжении таких договоров не могло быть выдано.

С учетом изложенного, Апелляционная коллегия приходит к выводу о том, что Чукотским УФАС России правомерно и обоснованно не было выдано предписание в адрес Департамента по итогам рассмотрения Дела.

Вместе с тем согласно пункту 6 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган вправе обращаться в арбитражный суд с исками (заявлениями) о нарушении антимонопольного законодательства.

Указанное положение содержится также в пункте 57 Постановления Пленума № 2.

В соответствии с частью 4 статьи 17 Закона о защите конкуренции нарушение правил, установленных указанной статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов, запроса

котировок, запроса предложений и заключенных по результатам таких торгов, запроса котировок, запроса предложений сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа. Антимонопольный орган в соответствии с настоящей частью вправе обратиться в суд с иском о признании торгов, запроса котировок, запроса предложений и заключенных по результатам таких торгов, запроса котировок, запроса предложений сделок недействительными при условии, что проведение таких торгов, запроса котировок, запроса предложений является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно Решению Чукотского УФАС России материалы Дела переданы должностному лицу Чукотского УФАС России в целях рассмотрения вопроса об обращении в суд на основании пункта 6 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, Апелляционная коллегия приходит к выводу о том, что решение Чукотского УФАС России от 22.06.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 087/01/17-61/2021 соответствует требованиям Закона о защите конкуренции и не нарушает единообразие практики применения антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия

РЕШИЛА:

оставить жалобу ООО а/с «Сияние» на решение Чукотского УФАС России от 22.06.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 087/01/17-61/2021 без удовлетворения.

Председатель

«<...>»

Апелляционной
коллегии:

Заместитель
председателя

Апелляционной
коллегии:

«<...>»

Члены

Апелляционной
коллегии:

«<...>»

«<...>»

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с частью 1.1. статьи 52 Закона о защите конкуренции решение по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.