

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА

№05-06-6/2017

15 ноября 2017 года
г.Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

– «...»;

Членов Комиссии:

– «...»;

– «...»;

– «...»,

рассмотрев дело №05-06-6/2017 по признакам нарушения Департаментом недропользования и природных ресурсов Ханты-Мансийского автономного округа – Югры (ул.Студенческая, 2, г.Ханты-Мансийск, 628011) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителей ответчика по делу от Департамента недропользования и природных ресурсов Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «...», действующей по доверенности № 47-дд от 29.09.2017, «...», действующего по доверенности №39-дд от 31.08.2017, «...», действующего по доверенности № 86АА2106193 от 22.03.2017.

Руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Ханты-Мансийского УФАС России «О проведении плановой выездной проверки» от 17.02.2017г. №6, проведена проверка в отношении Департамента недропользования и природных ресурсов Ханты-Мансийского автономного округа – Югры (далее – Департамент) (ул. Студенческая, д. 2, г. Ханты-Мансийск, 628011), по результатам которой в действиях Департамента выявлены признаки нарушения части 1 статьи 17

Закона о защите конкуренции, что выразилось в неправомерном допуске к участию в открытом аукционе заявок ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Сосновское линейное производственное управление магистральных газопроводов), ООО «Мега-Лайт», ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Уральское линейное производственное управление магистральных газопроводов), ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО УК «Юграгидрострой».

Определением о назначении дела №05-06-6/2017 (№05-06/ОТ-4968 от 11.08.2017) рассмотрение дела назначено на 02.10.2017 года, у Департамента запрошены необходимые для рассмотрения дела документы и объяснения.

Определением об отложении рассмотрения дела №05-06-6/2017 (№05-06/ОТ-5977 от 04.10.2017) рассмотрение дела назначено на 15.11.2017, у Департамента запрошены необходимые документы, для рассмотрения дела.

Определением о продлении срока рассмотрения дела №05-06-6/2017 (№05-06/ОТ-6128 от 10.10.2017) срок рассмотрения дела продлен до 11.02.2018.

Рассмотрев в совокупности материалы дела, заслушав пояснения представителей по делу, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 1.1 Закона Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» (далее — Закон о недрах) субъекты Российской Федерации принимают свои законы и иные нормативные правовые акты в целях регулирования отношений недропользования в пределах своих полномочий.

В соответствии со статьей 13.1 Закона о недрах принятие решений о проведении конкурсов или аукционов на право пользования участками недр, о составе и порядке работы конкурсных или аукционных комиссий и определение порядка и условий проведения таких конкурсов или аукционов относительно каждого участка недр или группы участков недр осуществляются органом государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации относительно участков недр местного значения (пункт 1 части 2).

Во исполнение Закона о недрах Думой Ханты-Мансийского автономного округа - Югры принят Закон Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 17 октября 2005 года № 82-оз «О пользовании участками недр местного значения на территории Ханты-Мансийского автономного округа — Югры» (далее — Закон №82-оз).

Согласно пункту 2 статьи 17 Закона №82-оз порядок проведения аукционов на право пользования участками недр местного значения для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых или для геологического изучения, разведки и добычи общераспространенных

полезных ископаемых по совмещенной лицензии, в том числе порядок формирования аукционных комиссий, требования к содержанию заявки на участие в аукционе, определяется Правительством автономного округа.

Постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 12 апреля 2010 года № 102-п (ред. от 02.07.2012) «О регулировании отношений при предоставлении и пользовании участками недр местного значения на территории Ханты-Мансийского автономного округа — Югры» утвержден Порядок проведения аукционов на право пользования участками недр местного значения для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых или для геологического изучения, разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых (далее — Порядок проведения аукционов).

Согласно пункту 1.4. Условий проведения аукциона № 14 организатором аукциона является Департамент по недропользованию Ханты – Мансийского автономного округа – Югры.

Как следует из материалов дела, на основании приказа №721-од от 25.12.2014 «О проведении аукциона №14 на право пользования участком недр местного значения» (далее - Приказ №721-од от 25.12.2014), 30.12.2014 Департаментом на официальном сайте www.torgi.gov.ru размещено извещение №261214/0675117/01 о проведении открытого аукциона на право пользования участками недр местного значения для целей разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых (7 лотов).

Согласно протоколу от 02.02.2015 №А-14в на участие в открытом аукционе поступили восемь заявок:

- лот №1, №2 ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Сосновское линейное производственное управление магистральных газопроводов);
- лот №3 ЗАО «Нефтьстройинвест»;
- лот №4 ООО УК «Юграгидрострой», ООО «Мега-Лайт»;
- лот №5 ООО УК «Юграгидрострой»;
- лот №6 ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Уральское линейное производственное управление магистральных газопроводов);
- лот №7 ИП С....

На основании протокола от 16.02.2015 №А-14р заявки всех претендентов допущены к участию в открытом аукционе. Также из протокола следует, что право пользования участками недр предоставляется:

- лот №1, №2 ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Сосновское линейное производственное управление магистральных газопроводов);

- лот №3 ЗАО «Нефтьстройинвест»;

- лот №5 ООО УК «Юграгидрострой»;

- лот №6 ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Уральское линейное производственное управление магистральных газопроводов);

- лот №7 ИП С....

В соответствии с протоколом от 19.02.2015 №А-14и по лоту №4 победителем аукциона признано ООО УК «Юграгидрострой».

По результатам проведения открытого аукциона участникам были выданы следующие лицензии:

- ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Сосновское линейное производственное управление магистральных газопроводов) лицензия на пользование недрами №ХМН01344ОЭ, лицензия на пользование недрами №ХМН01345ОЭ;

- ЗАО «Нефтьстройинвест» лицензия на пользование недрами №ХМН01341ОЭ;

- ООО УК «Юграгидрострой» лицензия на пользование недрами №ХМН 01342 ОЭ;

- ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Уральское линейное производственное управление магистральных газопроводов) лицензия на пользование недрами №ХМН01346ОЭ;

- ИП С... лицензия на пользование недрами №ХМН01343ОЭ.

Согласно пункту 7.3 Порядка проведения аукционов (в ред. постановления Правительства ХМАО - Югры от 02.07.2012 № 231-п) к заявке на участие в аукционе должны прилагаться:

а) выписка из Единого государственного реестра юридических лиц (срок действия выписки тридцать календарных дней) или ее нотариально заверенная копия (для юридических лиц), выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или ее нотариально заверенная копия (для индивидуальных предпринимателей) (указанные выше документы представляются по собственной инициативе), копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц);

б) юридические лица представляют для участия в аукционе копии учредительных документов со всеми зарегистрированными изменениями и дополнениями;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени претендента;

г) документы, подтверждающие оплату сбора за участие в аукционе и

внесенного задатка на участие в аукционе по лоту в размере стартового размера разового платежа;

д) документы, подтверждающие финансовые возможности претендента:

копия бухгалтерского баланса (форма N 1) за последний отчетный период с отметкой налогового органа о его принятии либо копия налоговой декларации по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения за последний отчетный период с отметкой налогового органа о принятии, либо копия налоговой декларации по единому налогу на вмененный доход для отдельных видов деятельности за последний отчетный период с отметкой налогового органа о принятии;

справка налоговых органов об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов и налоговых санкций в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации на дату, не ранее первого числа первого месяца текущего квартала (в случае наличия задолженности дополнительно к указанной справке представляется справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, взносам) (указанная справка представляется по собственной инициативе);

документы, подтверждающие наличие собственных, в том числе привлеченных, средств на выполнение работ, связанных с использованием недрами (выписка о состоянии банковского счета, заверенная банком, либо договор займа, либо кредитный договор, либо договор банковской гарантии и (или) договор поручительства);

е) документы, подтверждающие, что претендент обладает или будет обладать квалифицированными специалистами, техническими и технологическими возможностями, необходимыми для эффективного и безопасного проведения работ, связанных с намечаемым использованием недрами (в том числе справка, подписанная уполномоченным лицом, о наличии квалифицированных специалистов, а также подтверждающая наличие технологического оборудования, необходимого для намечаемого пользования недрами; копии договоров с организациями, привлекаемыми для проведения работ, связанных с намечаемым использованием недрами; иные документы, подтверждающие наличие квалифицированных специалистов, технических и технологических возможностей);

ж) претендент, представляющий простое товарищество, предъявляет для участия в аукционе дополнительно к вышеперечисленным документам копию договора о совместной деятельности или иного документа, в соответствии с которым данное лицо уполномочено вести дела простого товарищества, а также информацию обо всех участниках простого товарищества (в соответствии с требованиями настоящего пункта).

Пунктом 8.4. Порядка проведения аукционов определено, что претендент не

допускается к участию в аукционе, если по результатам рассмотрения будет установлено, что:

а) заявка на участие в аукционе подана с нарушением установленных настоящим Порядком требований, в том числе если ее содержание не соответствует объявленным условиям аукциона;

б) претендент умышленно представил о себе неверные сведения;

в) претендент не представил и не может представить доказательства того, что обладает или будет обладать квалифицированными специалистами, необходимыми финансовыми, техническими и технологическими возможностями для эффективного и безопасного проведения работ;

г) в случае предоставления права пользования недрами данному претенденту не будут соблюдены антимонопольные требования.

Аналогичные требования к составу документов, а также основания допуска к участию в аукционе указаны в разделе 3 Приказа №721-од от 25.12.2014.

Также в соответствии со статьей 14 Закона о недрах отказ в приеме заявки на участие в конкурсе или аукционе либо заявки на получение права пользования недрами без проведения конкурса или 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 конкурса или 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 проведения работ;

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 федерального значения.

В ходе анализа заявок ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Сосновское линейное производственное управление магистральных газопроводов), ООО «Мега-Лайт», ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Уральское линейное производственное управление магистральных газопроводов) Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено следующее.

В составе заявок приложена справка о наличии квалифицированных специалистов, с указанием Ф.И.О., должности, образования и общего стажа работы. Однако документы, подтверждающие квалификацию специалистов (свидетельства, дипломы и т.д.), а также то, что указанные специалисты являются сотрудниками общества, к заявкам не приложены.

Также установлено, что в составе заявок приложена справка о наличии технического и технологического оборудования. При этом документы, подтверждающие владением указанной техникой (свид-ва о госрегистрации, паспорта и т. д.) участниками к заявкам не приложены.

Таким образом, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что в заявках ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Сосновское линейное производственное управление магистральных газопроводов), ООО «Мега-Лайт», ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Уральское линейное производственное управление магистральных газопроводов) отсутствуют документы, определенные подпунктом 2 пункта 7.3 Порядка проведения аукционов, а также подпунктом 2 пункта 2.2 раздела 2 Приказа №721-од от 25.12.2014, а именно документы, подтверждающие, что претендент обладает или будет обладать квалифицированными специалистами, техническими и технологическими возможностями, необходимыми для эффективного и безопасного проведения работ, связанных с намечаемым пользованием недрами.

Также в ходе анализа заявок ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО УК «Юграгидрострой» Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено следующее.

В составе заявок приложена справка о наличии квалифицированных специалистов, с указанием Ф.И.О., должности, образования и общего стажа работы. Однако документы, подтверждающие квалификацию специалистов (свидетельства, дипломы и т.д.), а также то, что указанные специалисты являются сотрудниками общества, к заявкам не приложены.

Таким образом, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что в заявках ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО УК «Юграгидрострой» отсутствуют документы, определенные подпунктом 2 пункта 7.3 Порядка проведения аукционов, а также подпунктом 2 пункта 2.2 раздела 2 Приказа №721-од от 25.12.2014, а именно документы, подтверждающие, что претендент обладает или будет обладать квалифицированными специалистами, необходимыми для эффективного и безопасного проведения работ, связанных с намечаемым пользованием недрами.

Согласно пункту 3 статьи 22 Закона о недрах к пользователям недр или привлекаемым ими для пользования недрами другим юридическим и физическим лицам предъявляются требования о наличии специальной квалификации и опыта, подтвержденных государственной лицензией (свидетельством, дипломом) на проведение соответствующего вида

деятельности: геологической съемки, поисков, разведки, разных способов добычи полезных ископаемых, строительства и эксплуатации подземных сооружений, других видов пользования недрами.

Аналогичное положение закреплено в подпункте "а" пункта 4 Положения о лицензировании производства маркшейдерских работ, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.03.2012 № 257.

Из совокупности вышеприведенных норм законодательства следует, что представление документов, подтверждающих финансовые, кадровые, технические и технологические возможности претендента на получение права пользования недрами, является не формальной процедурой, а необходимо для того, чтобы имелась возможность оценить способность претендента в будущем эффективно и безопасно проводить работы на передаваемом участке недр.

Поэтому претендент, в качестве доказательств наличия у него квалифицированных специалистов, финансовых, технических и технологических возможностей обязан подтвердить это соответствующими документами, а не только предоставить общие сведения.

Данная позиция Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России подтверждена многочисленной правоприменительной практикой изложенной в постановлении Арбитражного суда Центрального округа от 13.08.2014 по делу № А14-12535/2013, постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 14.09.2015 № Ф09-5844/15 по делу № А76-18049/2014, постановлении ФАС Поволжского округа от 16.08.2011 по делу № А65-9931/2010, постановлении Второго арбитражного апелляционного суда от 31.10.2011 по делу № А28-2227/2011, Определении ВАС РФ от 18.07.2008 № 9295/08 по делу № А40-41833/07-41-359.

На основании изложенного, учитывая то, что в заявках ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Сосновское линейное производственное управление магистральных газопроводов), ООО «Мега-Лайт», ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Уральское линейное производственное управление магистральных газопроводов), ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО УК «Юграгидрострой» отсутствовали документы, определенные подпунктом 2, пункта 7.3 Порядка проведения аукционов, а также подпунктом 2 пункта 2.2 раздела 2 Приказа №721-од от 25.12.2014, то в силу пункта 3 статьи 14 Закона о недрах, подпункта «в» пункта 8.4. Порядка проведения аукционов, подпункта «в» пункта 3.3. раздела 3 Приказа №721-од от 25.12.2014 Департамент как организатор открытого аукциона обязан был отказать в допуске к участию в открытом аукционе всем вышеперечисленным претендентам, а следовательно, открытый аукцион признать несостоявшимся.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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.

Таким образом, допустив к участию в открытом аукционе ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Сосновское линейное производственное управление магистральных газопроводов), ООО «Мега-Лайт», ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Уральское линейное производственное управление магистральных газопроводов), ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО УК «Юграгидрострой», в отсутствие обязательных документов, определенных подпунктом 2, пункта 7.3 Порядка проведения аукционов, а также подпунктом 2 пункта 2.2 раздела 2 Приказа №721-од от 25.12.2014, Департамент тем самым создал данным участникам преимущественные условия участия в открытом аукционе.

Впоследствии незаконного Департаментом допуска к участию в открытом аукционе ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Сосновское линейное производственное управление магистральных газопроводов), ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Уральское линейное производственное управление магистральных газопроводов), ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО УК «Юграгидрострой», указанные лица получили лицензию на пользование недрами, то есть право осуществления хозяйственной деятельности на определенном товарном рынке.

Таким образом, указанное свидетельствует о том, что Департаментом при проведении аукциона были совершены действия, которые привели, а также могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на определенном товарном рынке.

Следовательно, данные действия Департамента содержат признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции в соответствии с пунктом 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», на аукционе №14 на право пользования участком недр местного значения» (7 лотов) (извещение №261214/0675117/01), установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 30.12.2014 (дата размещения извещения о проведении аукциона) по 26.02.2015 (дата определения победителей аукциона).
2. Предмет торгов: право пользования участками недр местного значения для целей разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых в отношении объекта аукциона.
3. Круг хозяйствующих субъектов, имеющих право принимать участие в торгах является открытым, в торгах участвовали лот №1, №2 ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Сосновское линейное производственное управление магистральных газопроводов), лот №3 ЗАО «Нефтьстройинвест», лот №4 ООО УК «Юграгидрострой», ООО «Мега-Лайт», лот №5 ООО УК «Юграгидрострой», лот №6 ООО «Газпром трансгаз Югорск» (Уральское линейное производственное управление магистральных газопроводов), лот №7 ИП С....

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности аукционную документацию, заявки участников аукциона, протоколы, составленные в ходе проведения аукциона, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Департамента по пункту 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.