

Резолютивная часть решения оглашена «06» августа 2015 г. В полном объеме решение изготовлено «10» августа 2015 г. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров на территории Курганской области в составе: заместитель председателя — Белова А.В. - заместитель руководителя – начальник отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области; члены Комиссии: Кулиш Е.А. – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти; Попова Е.С. - государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти; Боровко Е.В. - государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти, в присутствии представителей заказчика – Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области (640000, г. Курган, ул. Володарского, 65 а); представителя заявителя – общество с ограниченной ответственностью «Уральский кирпич», УСТАНОВИЛА: В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Уральский кирпич» (далее ООО «Уральский кирпич») вх. № 4460 от 28.07.2015 г. на действия организатора торгов - Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области (далее – Департамент) и содержание аукционной документации (извещение № 240715/0758177/01). На официальном сайте <http://torgi.gov.ru> размещена информация о проведении аукциона на право пользования участком недр местного значения, содержащим Западный участок Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин, расположенным в Мишкинском районе Курганской области (далее – аукцион). Представитель заявителя на заседании Комиссии поддержал доводы, изложенные в жалобе, поданной в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области. Полагает, что при проведении аукциона были допущены действия, которые приводят к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, путем включения в аукционную документацию следующих условий. Пунктом 5.1. порядка и условий проведения аукциона предусмотрено целевое назначение работ, связанных с использованием недрами участка недр местного значения, так, пользование недрами Западного участка Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин осуществляется с целью добычи глин и использования их для производства керамических материалов на заводе, построенном на территории Мишкинского или Юргамышского районов Курганской области. Сроки начала основных работ, связанных с использованием недрами участка недр местного значения, предусмотрены, в том числе, пунктом 5.5. порядка и условий проведения аукциона. В обозначенном пункте отражено, что с целью переработки добытого полезного ископаемого и выпуска готовой продукции в срок не позднее 01.10.2018 г. на территории Мишкинского или Юргамышского районов Курганской области необходимо ввести в эксплуатацию завод по производству керамических материалов на сырьевой базе Западного участка Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин. Также пунктом 5.20. порядка и условий проведения аукциона предусмотрено, что использовать кирпичные глины Западного участка Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин необходимо исключительно для производства керамических материалов в соответствии с пунктом 5.5. настоящих условий и для деятельности, соответствующей цели, обозначенной в пункте 5.1. настоящих условий. По мнению заявителя, добытое сырье и переработанное только на построенном недропользователем заводе означает, что

вся глина, которая имеется в недрах Курганской области, предназначена только для тех, кто будет строить новые предприятия для переработки такого сырья. Данный факт, в свою очередь, приводит к тому, что действующие предприятия не могут добывать глину для своего производства. Кроме того, сырьевая база уже действующих предприятий по переработке добытых полезных ископаемых практически исчерпана. Заявитель также полагает, что условия, предусмотренные пунктами 5.1., 5.5., 5.20. порядка и условий проведения аукциона нарушают не только положения Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), но и положения Конституции Российской Федерации, гарантирующие единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности. Кроме того, податель жалобы считает, что условие о строительстве нового завода прямо нельзя отнести ни к одному из разрешенных пунктов содержания лицензии. Как полагает заявитель, еще одним фактом, нарушающим права потенциальных недропользователей, являются положения, предусмотренные пунктом 5.47. порядка и условий проведения аукциона. В соответствии с указанным пунктом, распорядитель недр имеет право в любое время осуществлять проверку выполнения условий лицензии на пользование недрами, выданной пользователю недр, и привлекать для этого необходимых специалистов, при этом действия распорядителя недр не относятся к организации и осуществлению государственного надзора за геологическим изучением, рациональным использованием и охраной недр. По мнению представителя заявителя, полномочия на проведение проверок, не являющихся действиями по организации и осуществлению регионального государственного надзора за геологическим изучением, рациональным использованием и охраной недр у Департамента отсутствуют. Считает, что включая данный пункт в порядок, Департамент превысил свои полномочия, поскольку фактически будет осуществлять проведение проверок. Также следует отметить, что в процессе рассмотрения жалобы, заявитель пояснил, что требованием, ограничивающим конкуренцию, является именно ограничение в строительстве перерабатывающего предприятия на территории двух конкретных муниципальных образований. По мнению подателя жалобы, в случае отсутствия такой конкретизации, при наличии требования о строительстве завода по переработки добытого сырья в любом муниципальном образовании, расположенном на территории Курганской области, такое требование не будет ущемлять интересы хозяйствующих субъектов и как следствие не приведет к ограничению конкуренции. Представители Департамента считают жалобу необоснованной, представили письменный отзыв на жалобу. В процессе рассмотрения жалобы в полном объеме поддержали доводы, изложенные в отзыве. Кроме того, заявили ходатайство о возможности применения средств аудиозаписи. Данное ходатайство было удовлетворено. В процессе рассмотрения жалобы велась аудиозапись. Как полагает организатор торгов, пункты 5.1., 5.5., 5.20. порядка и условий проведения аукциона не нарушают нормы Закона о защите конкуренции и Конституции Российской Федерации. Данные пункты основных условий пользования участком недр местного значения, по мнению Департамента, не создают необоснованного препятствования осуществления деятельности хозяйствующим субъектам, не нарушают гарантий единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств и не ограничивают свободу экономической деятельности, а устанавливают сроки начала основных работ по переработке добытого полезного ископаемого в любом виде керамических изделий на усмотрение пользователя недр и условия пользования участком недр местного значения и направлены на

развитие конкуренции в данной сфере. Кроме того, указанные выше пункты не ограничивают права субъектов предпринимательской деятельности на участие в аукционе на объявленных условиях. Вместе с тем, представители Департамента пояснили, что пункты 5.5. и 5.20. порядка и условий проведения аукциона не противоречат действующему законодательству, соответствуют основным задачам Департамента, пункту 9 Плана первоочередных мероприятий по обеспечению устойчивого развития экономики и социальной стабильности Курганской области в 2015 году и на 2016-2017 годы, утвержденного распоряжением Губернатора Курганской области от 16.02.2015 г. № 43-р и отвечает интересам Курганской области. Также, считают, что доводы заявителя относительно того, что у большинства предприятий Курганской области сырьевая база практически исчерпана, являются безосновательными, поскольку в настоящее время производство керамических материалов и выпуск готовой продукции предприятиями, расположенными на территории региона, осуществляется из сырья, добытого на участках недр местного значения, запасов которых хватит на сроки от 41 года до 312 лет (в зависимости от участка недр). Как пояснил представитель организатора торгов, условия пользования участками недр местного значения подготавливаются Департаментом в соответствии с действующим законодательством и включаются в условия лицензии на пользование недрами. Включение в условия лицензии основных условий, изложенных в пункте 5.1 аукционной документации, связанных с использованием недр и начала переработки добытого полезного ископаемого, не противоречат законодательству, регулирующему отношения в сфере недропользования, и предусматривают установление сроков начала работ, а также дополнение лицензии на пользование недрами иными, не указанными в частях 1 и 2 статьи 12 Закона Российской Федерации от 21.02.1992 г. № 2395-1 «О недрах» (далее – Закон о недрах) условиями. Также представителями Департамента были даны пояснения относительно пункта 5.47. порядка и условий проведения аукциона. Со слов организатора торгов, проверки, упомянутые в указанном выше пункте, осуществляются без вмешательства в хозяйствующую деятельность предприятия, проводятся с целью получения достоверной информации о фактическом состоянии горных работ на предоставленном в пользование участке недр. Данные проверки не относятся к организации и осуществлению государственного надзора за геологическим изучением. При ответе на вопрос Комиссии, относительно последствий проведения таких проверок, представители Департамента пояснили, что обязанность фиксирования результатов таких выездных проверочных мероприятий у организатора торгов отсутствует, и соответственно данные мероприятия не приводят к каким-либо правовым последствиям. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области рассмотрела представленные доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения по жалобе, и пришла к следующим выводам. В силу статьи 1.2. Закона о недрах, недра в границах территории Российской Федерации, включая подземное пространство и содержащиеся в недрах полезные ископаемые, энергетические и иные ресурсы, являются государственной собственностью. Вопросы владения, пользования и распоряжения недрами находятся в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Статьей 4 Закона о недрах предусмотрены полномочия органов государственной власти субъектов Российской Федерации в сфере регулирования отношений недропользования. Согласно указанной статье, к полномочиям органов государственной власти субъектов Российской Федерации в сфере регулирования отношений недропользования на своих территориях, в том числе,

относятся: - принятие и совершенствование законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации о недрах; - разработка и реализация территориальных программ развития и использования минерально-сырьевой базы; - распоряжение совместно с Российской Федерацией единым государственным фондом недр на своих территориях, формирование совместно с Российской Федерацией региональных перечней полезных ископаемых, относимых к общераспространенным полезным ископаемым, и предоставление права пользования участками недр местного значения; - подготовка и утверждение перечней участков недр местного значения по согласованию с федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальными органами; - согласование технических проектов разработки месторождений общераспространенных полезных ископаемых и иной проектной документации на выполнение работ, связанных с использованием участками недр местного значения; - установление порядка пользования участками недр местного значения; - участие в определении условий пользования месторождениями полезных ископаемых. Также статьей 1.1. Закона о недрах предусмотрено, что субъекты Российской Федерации принимают свои законы и иные правовые акты в целях регулирования отношений недропользования в пределах своих полномочий. В силу изложенного, Постановлением Курганской областной Думы от 26.02.2008 г. № 2920 принят Закон Курганской области «О недропользовании в Курганской области» № 335 от 03.03.2008 г. (далее – Закон о недропользовании в Курганской области). Статьей 8 Закона о недропользовании в Курганской области предусмотрены полномочия уполномоченного органа исполнительной власти Курганской области в сфере регулирования отношений недропользования. К полномочиям указанным в статье 8 обозначенного Закона, в том числе, относятся: - принятие решения о предоставлении права пользования участками недр местного значения в соответствии с действующим законодательством; - предоставление права пользования участками недр местного значения; - установление порядка оформления, государственной регистрации и выдачи лицензий на пользование участками недр местного значения; - установление порядка переоформления лицензий на пользование участками недр местного значения; - участие в определении условий пользования месторождениями полезных ископаемых; - подготовка условий пользования участками недр местного значения; - разработка и реализация территориальных программ развития и использования минерально-сырьевой базы Курганской области; - 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 участков недр местного значения; - подготовка и утверждение перечней участков недр местного значения по согласованию с федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальными органами. На основании Положения о Департаменте природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области, утвержденного постановлением Администрации (Правительства) Курганской области от 25.09.2006 г. № 338, Департамент является специально уполномоченным органом исполнительной власти Курганской области в сфере охраны и использования участков недр местного значения (пункт 3 Положения). В силу пункта 15 названного выше Положения о Департаменте, к полномочиям последнего в сфере регулирования отношений недропользования на территории Курганской области относятся: 1) разработка и реализация территориальных программ развития и использования минерально-сырьевой базы Курганской области; 2) создание и ведение территориального фонда геологической

информации, распоряжение информацией, полученной за счет средств областного бюджета и бюджетов муниципальных образований Курганской области; 3) участие в государственной экспертизе информации о разведанных запасах полезных ископаемых и иных свойствах недр, определяющих их ценность или опасность; 4) составление территориальных балансов запасов и кадастров месторождений и проявлений общераспространенных полезных ископаемых и учет участков недр, используемых для строительства подземных сооружений регионального и местного значения, не связанных с добычей полезных ископаемых; 5) участие в определении условий пользования месторождениями полезных ископаемых; 6) предоставление права пользования участками недр местного значения, в том числе: принятие решения о предоставлении по результатам аукциона права пользования участком недр местного значения, включенным в перечень участков недр местного значения, утвержденный Департаментом, для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых или для геологического изучения, разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых; принятие решения о предоставлении права пользования участком недр местного значения для строительства и эксплуатации подземных сооружений местного и регионального значения, не связанных с добычей полезных ископаемых; принятие решения о предоставлении права пользования участком недр местного значения, содержащим месторождение общераспространенных полезных ископаемых и включенным в перечень участков недр местного значения, утвержденный Департаментом, для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых открытого месторождения при установлении факта его открытия пользователем недр, проводившим работы по геологическому изучению такого участка недр в целях поисков и оценки месторождений общераспространенных полезных ископаемых, за исключением проведения указанных работ в соответствии с государственным контрактом; принятие решения о предоставлении права краткосрочного (сроком до одного года) пользования участком недр местного значения для осуществления юридическим лицом (оператором) деятельности на участке недр местного значения, право пользования которым досрочно прекращено; принятие решения о предоставлении права пользования участком недр местного значения, включенным в перечень участков недр местного значения, утвержденный Департаментом, для его геологического изучения в целях поисков и оценки месторождений общераспространенных полезных ископаемых; 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 участков недр местного значения; принятие решения о досрочном прекращении, приостановлении или ограничении права пользования участками недр местного значения; 7) подготовка и утверждение перечней участков недр местного значения по согласованию с федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальными органами; 8) создание комиссии по установлению факта открытия месторождений общераспространенных полезных ископаемых, утверждение ее состава и порядка работы; 9) организация и осуществление регионального государственного надзора за геологическим изучением, рациональным использованием и охраной недр в отношении участков недр местного значения в соответствии с установленным действующим законодательством порядком; 10) проведение государственной экспертизы запасов полезных ископаемых, геологической, экономической и экологической информации о предоставляемых в пользование участках недр местного значения;

11) осуществление оформления, государственной регистрации, выдачи и переоформления лицензий на пользование участками недр местного значения; 12) установление порядка оформления, государственной регистрации, выдачи и переоформления лицензий на пользование участками недр местного значения; 13) установление порядка согласования и согласование нормативов потерь общераспространенных полезных ископаемых, превышающих по величине нормативы, утвержденные в составе проектной документации, подготовленной и согласованной в соответствии со статьей 23.2 Закона о недрах; 14) подготовка условий пользования участками недр местного значения. В силу статьи 10.1. Закона о недрах одним из оснований возникновения права пользования участками недр является принятое в соответствии с законодательством субъекта Российской Федерации решение органа государственной власти субъекта Российской Федерации о: предоставлении по результатам аукциона права пользования участком недр местного значения, включенным в перечень участков недр местного значения, утвержденный органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых или для геологического изучения, разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых; предоставлении права пользования участком недр местного значения, для строительства и эксплуатации подземных сооружений местного и регионального значения, не связанных с добычей полезных ископаемых; предоставлении права пользования участком недр местного значения, содержащим месторождение общераспространенных полезных ископаемых и включенным в перечень участков недр местного значения, утвержденный органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых открытого месторождения при установлении факта его открытия пользователем недр, проводившим работы по геологическому изучению такого участка недр в целях поисков и оценки месторождений общераспространенных полезных ископаемых, за исключением проведения указанных работ в соответствии с государственным контрактом; предоставлении права краткосрочного (сроком до одного года) пользования участком недр местного значения для осуществления юридическим лицом (оператором) деятельности на участке недр местного значения, право пользования которым досрочно прекращено; предоставлении права пользования участком недр местного значения, включенным в перечень участков недр местного значения, утвержденный органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, для его геологического изучения в целях поисков и оценки месторождений общераспространенных полезных ископаемых; предоставлении права пользования участком недр местного значения 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 (пункт 6 статьи 10.1.). Таким образом, одним из оснований возникновения права пользования участками недр является признание победителем участника процедуры торгов при проведении аукциона на право пользования участком недр местного значения. Как следует из жалобы, поступившей в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области, на основании Распоряжения от 23.07.2015 г. № 782-р «О проведении аукциона на право пользования участком недр местного значения, содержащим Западный участок Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин, расположенным в Мишкинском районе Курганской области», Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области в 3 квартале текущего года планировалось проведение аукциона на право пользования обозначенным

участком недр местного значения. Статьей 2.3. Закона о недрах предусмотрено, что к участкам недр местного значения относятся: 1) участки недр, содержащие общераспространенные полезные ископаемые; 2) участки недр, используемые для строительства и эксплуатации подземных сооружений местного и регионального значения, не связанных с добычей полезных ископаемых; 3) участки недр, содержащие подземные воды, которые используются для целей питьевого и хозяйственно-бытового водоснабжения (далее - питьевое водоснабжение) или технологического обеспечения водой объектов промышленности либо объектов сельскохозяйственного назначения и объем добычи которых составляет не более 500 кубических метров в сутки. Подготовка и утверждение перечней участков недр местного значения в отношении указанных в пункте 1 части первой данной статьи участков недр местного значения осуществляются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации по согласованию с федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальными органами. Согласно перечню участков недр местного значения по Курганской области, утвержденному заместителем Губернатора Курганской области – директором Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области, Западный участок Сладко-Карасинского месторождения Мишкинского района включен в перечень участков недр местного значения. В силу изложенного, 24.07.2015 г. Департаментом был объявлен аукцион на право пользования участком недр местного значения, содержащим Западный участок Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин, расположенным в Мишкинском районе Курганской области. В информационной карте к аукциону указано, что дата окончания приема заявок 02.09.2015 г. Дата и время проведения аукциона – 22.09.2015 г., 15 часов 00 минут. Статьей 13.1. Закона о недрах предусмотрены требования к конкурсам и аукционам на право пользования участками недр. В силу части 2 обозначенной статьи 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: 1) органом государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации относительно участков недр местного значения; 2) федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальными органами относительно участков недр, за исключением участков недр федерального или местного значения. Исходя из норм действующего законодательства, регулирующего отношения в сфере недропользования, подготовка условий пользования участками недр местного значения отнесена к компетенции органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации. На основании указанного, Департаментом был разработан порядок и условия проведения аукциона на право пользования участком недр местного значения, содержащим Западный участок Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин, расположенным в Мишкинском районе Курганской области. Указанная аукционная документация содержит, в том числе, следующие условия. Пункт 5.1. порядка и условий проведения аукциона предусматривает целевое назначение работ, связанных с использованием недрами участка недр местного значения, так, пользование недрами Западного участка Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин осуществляется с целью добычи глин и использования их для производства керамических материалов на заводе, построенном на территории Мишкинского или Юргамышского районов Курганской области. Сроки начала основных работ, связанных с использованием недрами участка недр местного

значения, предусмотрены, в том числе, пунктом 5.5. порядка и условий проведения аукциона. В соответствии с указанным выше пунктом, с целью переработки добытого полезного ископаемого и выпуска готовой продукции необходимо в срок не позднее 01.10.2018 г. на территории Мишкинского или Юргамышского районов Курганской области ввести в эксплуатацию завод по производству керамических материалов на сырьевой базе Западного участка Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин. Пунктом 5.20. порядка и условий проведения аукциона предусмотрено, что использовать кирпичные глины Западного участка Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин необходимо исключительно для производства керамических материалов в соответствии с пунктом 5.5. настоящих условий и для деятельности, соответствующей цели, обозначенной в пункте 5.1. настоящих условий. Указанные выше пункты содержатся в разделе – основные условия пользования участками недр местного значения, в следующих подразделах: - целевое назначение работ, связанных с использованием недрами участка недр местного значения; - сроки начала основных работ, связанных с использованием недрами участка недр местного значения; - охрана недр и окружающей среды, безопасное ведение работы. Также следует отметить, что раздел 2 порядка и условий проведения аукциона содержит информацию об организаторе аукциона и требования к участникам такого аукциона. В силу пунктов 2.2, 2.3. Участниками аукциона могут быть субъекты предпринимательской деятельности, в том числе участники простого товарищества, иностранные граждане, юридические лица, если иное не установлено федеральным законом. Участники аукциона или привлекаемые ими для пользования недрами другие юридические лица должны иметь в штате или на договорной основе привлекать к руководству горными работами на участке недр местного значения лиц, имеющих специальное образование, подтвержденное свидетельством, дипломом государственного образца. Из указанного следует вывод о том, что требования, предусмотренные пунктами 5.1., 5.5., 5.20., не являются условием допуска к участию в аукционе. Вместе с тем, условия, обозначенные в спорных пунктах, являются содержанием аукционной документации и служат обязательными требованиями для потенциальных участников аукциона. Иными словами, при изучении всех положений аукционной документации потенциальный участник аукциона должен, принимая решение об участии в таком аукционе, в полной мере соблюсти все условия, прописанные в документации к аукциону. Следовательно, принимая решение об участии в аукционе на право пользования участком недр местного значения, содержащим Западный участок Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин, расположенным в Мишкинском районе Курганской области, потенциальные участники по умолчанию дают свое согласие на строительство и ввод в эксплуатацию в срок не позднее 01.10.2018 г. перерабатывающего предприятия на территории указанных выше муниципальных образований, с последующей переработкой добытого сырья на данном предприятии. При получении лицензии по результатам проведенного аукциона, не выполнив те требования, которые указаны в аукционной документации, которые в свою очередь будут являться условиями пользования участком недр местного значения и будут указаны в лицензии, пользователь недр может быть лишен права пользования недрами. Данный вывод подтверждается положениями статьи 20 Закона о недрах, которая, в свою очередь, указывает на следующее. Право пользования недрами может быть досрочно прекращено, приостановлено или ограничено органами, предоставившими лицензию, в случаях: 1) возникновения непосредственной угрозы жизни или здоровью людей, работающих или проживающих в зоне влияния работ, связанных с использованием недрами; 2) нарушения пользователем недр

существенных условий лицензии; 3) систематического нарушения пользователем недр установленных правил пользования недрами; 4) возникновения чрезвычайных ситуаций (стихийные бедствия, военные действия и другие); 5) если пользователь недр в течение установленного в лицензии срока не приступил к пользованию недрами в предусмотренных объемах; 6) ликвидации предприятия или иного субъекта хозяйственной деятельности, которому недра были предоставлены в пользование; 7) по инициативе владельца лицензии; 8) непредставления пользователем недр отчетности, предусмотренной законодательством Российской Федерации о недрах; 9) по инициативе недропользователя по его заявлению.

Следовательно, недропользователь осуществляющий добычу кирпичной глины на спорном участке недр местного значения, в соответствии с условиями полученной лицензии должен будет исполнить обязательство по строительству завода на территории Мишкинского или Юргамышского районов Курганской области для производства керамических материалов из добытого сырья. Вместе с тем, на территории Курганской области в настоящее время действует Распоряжение Губернатора Курганской области от 16.02.2015 г. № 43-р «Об утверждении плана первоочередных мероприятий по обеспечению устойчивого развития экономики и социальной стабильности Курганской области в 2015 году и на 2016-2017 годы». Согласно пункту 9 Плана первоочередных мероприятий по обеспечению устойчивого развития экономики и социальной стабильности Курганской области в 2015 году и на 2016-2017 годы, утвержденного названным Распоряжением Губернатора Курганской области, Департаменту природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области при подготовке условий пользования участками недр, содержащими месторождения общераспространенных полезных ископаемых, необходимо обеспечить включение условия о строительстве перерабатывающих производств на территории Курганской области с целью переработки добытых полезных ископаемых и выпуску готовой продукции на их основе. В соответствии с Законом Курганской области от 16.12.1994 г. № 1 «Устав Курганской области», а именно, в силу статьи 116-1 Губернатор Курганской области на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов, нормативных актов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации, настоящего Устава и законов Курганской области издает указы и распоряжения. Акты Губернатора Курганской области, принятые в пределах его полномочий, обязательны к исполнению в Курганской области. Из указанного следует, что Департамент, при подготовке условий пользования участком недр при проведении аукциона, не мог не установить такое условие как строительство завода по переработке добытого сырья на территории Курганской области, поскольку распоряжения Губернатора Курганской области носят обязательный характер для исполнения региональными органами исполнительной власти. Однако, при установлении такого условия при проведении аукциона на право пользования участком недр местного значения, содержащим Западный участок Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин, расположенным в Мишкинском районе Курганской области, Департаментом введено существенное ограничение, а именно, возможность строительства предприятия по переработке добытого сырья с целью производства керамических материалов только в двух муниципальных образованиях Курганской области - Мишкинском или Юргамышском районах. Статьей 17 Закона о защите конкуренции предусмотрены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений. Часть 1 названной статьи устанавливает, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), 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;
- 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.

Выслушав пояснения, возражения, доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия пришла к выводу о том, что устанавливая при проведении аукциона такое условие, как строительство завода по переработке добытого сырья с целью производства керамических материалов только в двух муниципальных образованиях Курганской области, а не в любом муниципальном образовании региона, Департамент ограничил число участников, которые могли бы подать заявки и участвовать в данном аукционе. Кроме того, аналогичную позицию выразил заявитель в процессе рассмотрения жалобы. На основании изложенного, Комиссия усматривает в действиях Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в установлении в конкурсной документации, при проведении аукциона на право пользования участком недр местного значения, содержащим Западный участок Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин, расположенным в Мишкинском районе Курганской области, таких условий, как строительство и ввод в эксплуатацию в срок не позднее 01.10.2018 г. на территории Мишкинского или Юргамышского районов Курганской области завода по производству керамических материалов на сырьевой базе Западного участка Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин. Довод заявителя о нарушении антимонопольного законодательства в действиях организатора торгов при включении в аукционную документацию, а именно, в порядок и условия проведения аукциона, пункта 5.47. Комиссия считает безосновательным. В соответствии с обозначенным выше пунктом, распорядитель недр имеет право в любое время осуществлять проверку выполнения условий лицензии на пользование недрами, выданной пользователю недр, и привлекать для этого необходимых специалистов, при этом действия распорядителя недр не относятся к организации и осуществлению государственного надзора за геологическим изучением, рациональным использованием и охраной недр. Исходя из содержания данного пункта, а также пояснений организатора торгов, упомянутые проверки не являются надзором (проверками) в понятии, предусмотренном Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.05.2005 г. № 293 «Об утверждении Положения о государственном надзоре за геологическим изучением, рациональным использованием и охраной недр», Федеральным законом от 26.12.2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля». Указанные в спорном пункте мероприятия не оформляются Департаментом как осуществление проверочных, надзорных мероприятий, и как следствие, не влекут за собой никаких правовых последствий для пользователя недр. Руководствуясь частью 1 статьи 17, статьей 18.1, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите

конкуренции, Комиссия РЕШИЛА: 1. Жалобу общества с ограниченной ответственностью «Уральский кирпич» признать обоснованной. 2. Признать в действиях организатора торгов - Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в установлении в конкурсной документации, при проведении аукциона на право пользования участком недр местного значения, содержащим Западный участок Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин, расположенным в Мишкинском районе Курганской области, таких условий, как строительство и ввод в эксплуатацию, в срок не позднее 01.10.2018 г. на территории Мишкинского или Юргамышского районов Курганской области, завода по производству керамических материалов на сырьевой базе Западного участка Сладко-Карасинского месторождения кирпичных глин. 3. Выдать организатору торгов - Департаменту природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.