

## РЕШЕНИЕ

### По делу № 022/10/18.1-398/2020

15 июня 2020 г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия УФАС), в составе:

Председатель Комиссии:

С<...> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

Б<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Т<...> – ведущий специалист-эксперт отдела закупок,

с участием представителей:

от заявителя – ООО «МДС-Алтай» (ИНН 2224119126, ОГРН 1072224022287) – Б<...> (директор);

от организатора торгов – Министерство природных ресурсов и экологии Алтайского края (ИНН 2225145231, ОГРН 1132225020344) – Ш<...> (по доверенности от 03.06.2020),

рассмотрев жалобу ООО «МДС-Алтай» (вх. № 206803 от 27.05.2020) на действия Министерства природных ресурсов и экологии Алтайского края при проведении аукциона на право заключения договора о создании искусственного земельного участка (извещение № 250520/5438691/01), в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В управление ФАС по Алтайскому краю поступила жалоба ООО «МДС-Алтай» (вх. № 206803 от 27.05.2020) на действия Министерства природных ресурсов и экологии Алтайского края при проведении аукциона на право заключения договора о создании искусственного земельного участка (извещение № 250520/5438691/01).

Из содержания жалобы следует, что 25.05.2020 на сайте <http://torgi.gov.ru> организатором торгов – Министерством природных ресурсов и экологии Алтайского края размещено информационное сообщение о проведении аукциона на право заключения договора о создании искусственного земельного участка (извещение № 250520/5438691/01).

По мнению подателя жалобы, документация оспариваемого аукциона, а именно извещение в части требований к участникам аукциона и содержанию заявки, а также приложение № 1, не соответствует действующему законодательству, ввиду отсутствия

в документации о проведении аукциона требования о необходимости предоставления в составе заявки на участие в торгах согласия недропользователя на застройку участка недр.

На заседании Комиссии УФАС по Алтайскому краю представитель организатора торгов представил письменные возражения и пояснил, среди прочего, что порядок организации и проведения открытого аукциона на право заключить договор о создании искусственного земельного участка, в том числе требования к извещению о проведении аукциона, установлены ст. 8 Федерального закона от 19.07.2011 № 246-ФЗ «Об искусственных земельных участках, созданных на водных объектах, находящихся в федеральной собственности, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 246-ФЗ).

Указанные в ст. 8 Федерального закона № 246-ФЗ требования соблюдены организатором торгов в полном объеме.

Отношения, возникающие в области геологического изучения, использования и охраны недр, разработки технологий геологического изучения, разведки и добычи трудноизвлекаемых полезных ископаемых, использования отходов добычи полезных ископаемых и связанных с ней перерабатывающих производств, специфических минеральных ресурсов (рапы лиманов и озер, торфа, сапропеля и других), подземных вод, включая попутные воды (воды, извлеченные из недр вместе с углеводородным сырьем), и вод, использованных пользователями недр для собственных производственных и технологических нужд регулируются Законом Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» (далее – Закон о недрах).

При этом Закон о недрах не содержит прямого указания на необходимость получения согласия недропользователя на застройку участка недр (площадей залегания полезных ископаемых).

Кроме того, инициатором создания искусственного земельного участка на пруду Лесном на реке Барнаулке в границах г. Барнаула Алтайского края выступило ООО «МДС-Алтай», которому Министерство природных ресурсов и экологии Алтайского края выдало соответствующее разрешение от 14.04.2020 № 24/П/4049.

На основании ч. 14.1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» срок рассмотрения жалобы ООО «МДС-Алтай» был продлен, рассмотрение жалобы назначено на 15.06.2020.

Изучив имеющиеся материалы и заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия приходит к следующему выводу.

В соответствии с п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов

(ч. 2 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Жалоба ООО «МДС-Алтай» соответствует требованиям ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Федеральный закон № 246-ФЗ регулирует отношения, связанные с созданием на водных объектах, находящихся в федеральной собственности, искусственных земельных участков для целей строительства на них зданий, сооружений (далее - объекты капитального строительства) и (или) их комплексного освоения в целях строительства.

Порядок организации и проведения открытого аукциона на право заключить договор о создании искусственного земельного участка, в том числе требования к извещению о проведении аукциона, установлены ст. 8 Федерального закона № 246-ФЗ.

Согласно ч. 7 ст. 8 Федерального закона № 246-ФЗ извещение о проведении аукциона, подлежащее опубликованию, должно содержать следующие сведения:

- 1) наименование, место нахождения, почтовый адрес и адрес электронной почты, номер контактного телефона организатора аукциона;
- 2) указание на официальный сайт, на котором размещено извещение о проведении аукциона;
- 3) место, дата, время проведения аукциона;
- 4) адрес места приема заявок на участие в аукционе, порядок их подачи;
- 5) реквизиты разрешения на создание искусственного земельного участка;
- 6) местоположение и планируемые границы искусственного земельного участка;
- 7) начальная цена права на заключение договора.

Частью 8 ст. 8 вышеуказанного Федерального закона установлено, что в извещении о проведении аукциона, размещенном на официальном сайте в порядке, установленном частью 6 настоящей статьи, наряду со сведениями, предусмотренными частью 7 настоящей статьи, должны быть указаны, среди прочего, требования к содержанию и форме заявки на участие в аукционе.

Для участия в аукционе заявители представляют в установленный в извещении о проведении аукциона срок следующие документы: заявка на участие в аукционе по установленной в извещении о проведении аукциона форме с указанием реквизитов счета для возврата задатка в случае установления органом, уполномоченным на заключение договора, требования о внесении задатка для участия в аукционе; копии документов, удостоверяющих личность заявителя - физического лица, либо выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей - для индивидуальных предпринимателей или выписка из единого государственного реестра юридических лиц - для юридических лиц; документы, подтверждающие внесение задатка на счет, указанный в извещении о проведении открытого аукциона, в случае установления органом, уполномоченным на заключение договора, требования о внесении задатка для участия в аукционе (ч. 10 ст. 8 Федерального закона № 246-ФЗ).

При этом, организатор аукциона не вправе требовать представления других документов, за исключением указанных в части 10 настоящей статьи документов (ч. 11

ст. 8 Федерального закона № 246-ФЗ).

Комиссией УФАС установлено, что в п. 1 извещения оспариваемого аукциона указано, что «в границах искусственного земельного участка находится земельный участок недр первой очереди Булыгинского месторождения, на который представлено право пользования. Информацию о недропользователе возможно получить в Минприроде Алтайского края по телефону 8 (385-2)....».

В п. 9.3 извещения указано, что «в случае, предусмотренном законодательством Российской Федерации, лицо, заключившее договор, обязано получить согласие недропользователя на застройку участка недр (площадей залегания полезных ископаемых), получить разрешение на застройку площадей залегания полезных ископаемых».

Согласно п. 2.1.7 прилагаемого к извещению проекта договора «лицо, заключившее договор, обязано получить в установленном действующим законодательством Российской Федерации порядке все требующиеся разрешения, согласования и экспертизы для осуществления создания искусственного земельного участка и строительства на нем объектов капитального строительства».

В силу п. 8.4 прилагаемого к извещению проекта договора «правоотношения победителя аукциона на право заключения договора о создании искусственного земельного участка, не являющегося недропользователем участка недр первой очереди Булыгинского месторождения, с данным недропользователем регулируются законодательством Российской Федерации».

Требование о получении до подачи заявки на участие в аукционе согласия недропользователя на застройку площади принадлежащего ему горного отвода (при намечаемой застройке площади горного отвода) в случае если участок недр, который планируется построить, предоставлен в пользование организатором торгов в документации о проведении оспариваемого аукциона не установлено.

Между тем в силу ст. 7 Закона о недрах пользователь недр, получивший горный отвод, имеет исключительное право осуществлять в его границах пользование недрами в соответствии с предоставленной лицензией. Любая деятельность, связанная с использованием недрами в границах горного отвода, может осуществляться только с согласия пользователя недр, которому он предоставлен.

Пользователь недр, получивший участок недр в виде горного отвода, имеет исключительное право в его границах осуществлять деятельность в соответствии с предоставленной лицензией. Деятельность других лиц, связанная с использованием недрами в границах горного отвода, может осуществляться только с согласия владельца лицензии, закрепляемого в договоре между ним и другими лицами (п. 3.7 Положения о порядке лицензирования пользования недрами, утв. Постановлением Верховного суда РФ от 15.07.1992 № 3314-1).

Комиссией УФАС установлено и организатором торгов не оспаривается, что в границах искусственного земельного участка находится земельный участок недр первой очереди Булыгинского месторождения, на который представлено право пользования ООО «МДС-Алтай» (разрешение Министерства природных ресурсов и экологии Алтайского края от 14.04.2020 № 24/П/4049, лицензия на пользование недрами БАР 80389 ТЭ, участок недр имеет статус – горный отвод).

Проанализировав документацию об оспариваемом аукционе, Комиссия УФАС приходит к следующему выводу.

Отсутствие в Федеральном законе № 246-ФЗ нормативного требования о необходимости установления в документации об аукционе требования о необходимости получения до подачи заявки на участие в аукционе согласия недропользователя на застройку площади принадлежащего ему горного отвода (при намечаемой застройке площади горного отвода) в случае если участок недр, который планируется застроить, предоставлен в пользование не является препятствием для прямого действия нормы ст. 7 Закона о недрах, а напротив выполнение данного требования в силу прямого действия указанной нормы Закона о недрах является безусловной обязанностью соответствующих правоприменителей.

Отсутствие прямого указания в документации об аукционе о необходимости получения до подачи заявки на участие в аукционе согласия недропользователя на застройку площади принадлежащего ему горного отвода (при намечаемой застройке площади горного отвода) в случае если участок недр, который планируется застроить может привести к нарушению прав недропользователя, также как и потенциального победителя ввиду невозможности исполнения договора заключенного по результатам аукциона ввиду неполучения последним соответствующего разрешительного документа от недропользователя и таким образом приводит к нарушению порядка проведения торгов.

Федеральный закон № 246-ФЗ в силу прямого указания (ч. 8 ст. 8) позволяет организатору торгов устанавливать требования к содержанию и форме заявки на участие в аукционе.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, ст. 23 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МДС-Алтай» (ИНН 2224119126, ОГРН 1072224022287) – **обоснованной.**
2. Выдать организатору торгов – Министерству природных ресурсов и экологии Алтайского края предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения торгов путем внесения изменений в документацию о проведении открытого аукциона на право заключить договор о создании искусственного земельного участка (извещение № 250520/5438691/01) в части необходимости установления требования о получении заявителем до подачи заявки согласия недропользователя на застройку площади принадлежащего ему горного отвода (при намечаемой застройке площади горного отвода) в случае если участок недр, который планируется застроить, предоставлен в пользование.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Члены комиссии

<...> Б

<...> Т