РЕШЕНИЕ

по делу №05-06-8/2017

резолютивная часть решения оглашена 05 ноября 2019 года

решение в полном объеме изготовлено 08 ноября 2019 года г. Ханты-Мансийск

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

Председатель Комиссии:

–

Членов Комиссии:

–

–

–

–

рассмотрев дело №05-06-8/2017 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 от - №-, -, действующей по доверенности от - №-,

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), 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 ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО «Севергеострой» и ООО «Карьер-Ресурс».

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России принято решение о возбуждении дела №05-06-8/2017 по признакам нарушения Департаментом части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, что подтверждается Приказом о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 17.08.2017 №42.

Определением о назначении дела №05-06-8/2017 (№05-06/ИТ-5084 от 17.08.2017) рассмотрение дела назначено на 08.09.2017, у Департамента запрошены необходимые для рассмотрения дела документы и объяснения.

Определением об отложении рассмотрения дела №05-06-8/2017 (№05-06/ИТ-5406 от 11.09.2017) рассмотрение дела назначено на 02.10.2017, у Департамента запрошены необходимые документы, для рассмотрения дела.

Определением об отложении рассмотрения дела №05-06-8/2017 (№05-06/ИТ-5979 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 №05-06-8/2017 (№05-06/ИТ-6136 от 10.10.2017) срок рассмотрения дела продлен до 17.02.2018.

Определением об отложении рассмотрения дела №05-06-8/2017 (№05-06/ИТ-7018 от 17.11.2017) рассмотрение дела назначено на 02.02.2018, у Департамента запрошены необходимые документы, для рассмотрения дела.

Определением об отложении рассмотрения дела №05-06-8/2017 (№05-06/ИТ-602 от 06.02.2018) рассмотрение дела назначено на 11.04.2018, у Департамента запрошены необходимые документы, для рассмотрения дела.

Определением о продлении срока рассмотрения дела №05-06-8/2017

(№05-06/ИТ-604 от 06.02.2018) срок рассмотрения дела продлен до 17.05.2018.

11.04.2018 в ходе рассмотрения дела Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было установлено, что в Арбитражном суде Ханты-Мансийского автономного округа-Югры находится дело №А75-3787/2018 по иску Департамента к Ханты-Мансийскому УФАС России об оспаривании решения от 22.12.2017 по делу №05-06-6/2017.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 47 Закона о защите конкуренции комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае и на срок рассмотрения антимонопольным органом, судом, органами предварительного следствия другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Учитывая, что выводы суда первой инстанции по делу А75-3787/2018, имеют значение для дальнейшего рассмотрения настоящего дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу о необходимости приостановления рассмотрения настоящего дела до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа – Югры по делу А75-3787/2018.

Определением о приостановлении рассмотрения дела (исх.№05-06/ИТ-1915 от 12.04.2018), дело №05-06-8/2017 приостановлено до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры по делу А75-3787/2018.

Решением Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 04.06.2018 по делу А75-3787/2018 заявленные требования Департамента удовлетворены, решение Ханты-Мансийского УФАС России от 22.12.2017 по делу №05-06-6/2017 признанно незаконным.

Постановлением Восьмого арбитражного апелляционного суда от 27.09.2018 по делу №А75-3787/2018 решение Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 04.06.2018 по делу А75-3787/2018 оставлено без изменений.

Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 28.01.2019 по делу №А75-3787/2018 решение Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 04.06.2018 по делу А75-3787/2018 и Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 27.09.2018 по делу №А75-3787/2018 оставлены без изменений.

Определением о возобновлении рассмотрения дела №05-06-8/2017 (исх. №05-06/ИТ-7940 от 04.10.2019) рассмотрение дела возобновлено и

назначено на 05.11.2019.

Изучив материалы дела, письменные пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

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 «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).

Как следует из материалов проверки, на основании приказа №658-од от 03.09.2015 «О проведении аукциона №23 на право пользования участком недр местного значения» (далее Приказ №658-од от 03.09.2015), 07.09.2015 Департаментом на официальном сайте https://torgi.gov.ru/ размещено извещение №070915/0675117/01 о проведении открытого аукциона на право пользования участком недр местного значения «Месторождение песка Южное» для целей разведки и добычи общераспространенных ископаемых.

Согласно протоколу от 12.10.2015 №А-23в на участие в открытом аукционе поступили три заявки: ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО «Севергеострой»; ООО «Карьер-Ресурс».

На основании протокола от 23.10.2015 №А-23р заявки всех претендентов допущены к участию в открытом аукционе.

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.

Согласно пункту 7.3 Порядка проведения аукционов к заявке на участие в аукционе должны прилагаться:

1) документы, подтверждающие финансовые возможности претендента:

копия бухгалтерского баланса (форма №1) претендента за последний отчетный период с отметкой налогового органа о 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;

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

справка об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов (представляется по собственной инициативе);

справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам (представляется дополнительно в случае наличия задолженности);

2) сведения, 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;

3) выписка из единого государственного реестра юридических лиц либо выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, выданные не позднее тридцати дней до даты подачи заявки (представляется по собственной инициативе);

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

5) документы, подтверждающие оплату сбора за участие в аукционе и внесенный задаток на участие в аукционе по лоту в размере стартового размера разового платежа.

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 №658-од от 03.09.2015.

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.

В ходе анализа заявок ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО «Севергеострой», ООО «Карьер-Ресурс» установлено следующее.

1. В составе заявки ЗАО «Нефтьстройинвест» 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 заявке не приложены.

Также установлено, что в составе заявки ЗАО «Нефтьстройинвест» приобщило справку о наличии технического и технологического оборудования (№3635 от 05.10.2015). При этом документы, подтверждающие владением указанной техникой (свидетельства о госрегистрации, паспорта

и т. д.) обществом к заявке не приложены.

2. В заявке ООО «Севергеострой» приложены сведения в виде таблицы о квалификации руководителей и специалистов на работы по выполнению инженерно-геологических, геодезических, экологических изысканий и проектных работ, с указанием Ф.И.О. сотрудника, должности, образования, квалификации, стажа работы и опыта работы, а также сведений о трудовом договоре. Однако документы, подтверждающие квалификацию специалистов (свидетельства, дипломы и т.д.), а также то, что указанные специалисты являются сотрудниками общества, к заявке не приложены.

3. В заявке ООО «Карьер-Ресурс» приложена информация в виде таблицы о наличии квалифицированных специалистов, с указанием Ф.И.О. сотрудника, должности, образования, учебного заведения, стажа работы. При этом документы, подтверждающие квалификацию специалистов (свидетельства, дипломы и т.д.), а также то, что указанные специалисты являются сотрудниками общества, к заявке не приложены.

Таким образом, учитывая то, что в заявках ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО «Севергеострой» и ООО «Карьер-Ресурс» отсутствовали документы, определенные подпунктом 2, пункта 7.3 Порядка проведения аукционов, а также подпунктом 2 пункта 2.2 раздела 2 Приказа №658-од от 03.09.2015, 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 №658-од от 03.09.2015 Департамент как организатор открытого аукциона обязан был отказать в допуске к участию в открытом аукционе ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО «Севергеострой» и ООО «Карьер-Ресурс».

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона 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, действия Департамента, выразившиеся в допуске к участию в открытом аукционе заявок ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО «Севергеострой», ООО «Карьер-Ресурс», а также признанием ЗАО «Нефтьстройинвест» победителем открытого аукциона, содержат признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Из пояснений Департамента следует, что основания для отказа в допуске к участию в аукционе ЗАО «Нефтьстройинвест», ООО «Севергеострой», ООО «Карьер-Ресурс» у Департамента отсутствовали.

Также из пояснений Департамента следует, что Законом о недрах и аукционной документацией не установлено требование о предоставлении документов подтверждающих наличие квалифицированных специалистов, технического и технологического оборудования.

Кроме того, по мнению Департамента представленные сведения в виде справок (таблиц) о наличии у участника аукциона квалифицированных специалистов, технического и технологического оборудования, подписаны уполномоченным лицом и заверенные печатью не вызвали сомнений, что участник обладает квалифицированными специалистами, техническими и технологическими возможностями, необходимыми для эффективного и безопасного проведения работ, связанных с намечаемым пользованием недр.

При рассмотрении дела №А75-3787/2018 судами первой, апелляционной и кассационной инстанций сделаны выводы об отсутствии в действующем в спорный период законодательстве императивных норм, содержащих конкретный исчерпывающий перечень документов, подтверждающих, 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 из актов судов первой, апелляционной и кассационной инстанций по делу №А75-3787/2018 следует, что представленные в заявках справки

о перечне техники, которая будет задействована при выполнении, список водителей, сведения о составе и квалификации руководителей и специалистов являются достаточными для подтверждения соответствия лиц, подавших заявки на участие в торгах, установленым Законом №82-оз и аукционной документацией требованиям.

В связи с чем, суды первой, апелляционной и кассационной инстанций в ходе рассмотрения дела №А75-3787/2018 пришли к выводу об отсутствии у Департамента правовых оснований для отказа в допуске к участию в аукционе подавшим заявки лицам, а также о недействительности оспариваемого решения Ханты-Мансийского УФАС России, поскольку в действиях Департамента отсутствуют нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, с учетом имеющихся в материалах дела документов (информации) выводов судов первой, апелляционной и кассационной инстанций по делу №А75-3787/2018, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу от отсутствии нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в действиях Департамента при проведении аукциона №23 на право пользования участком недр местного значения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частями 1 - 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №05-06-8/2017 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России действиях Департамента недропользования и природных ресурсов Ханты-Мансийского автономного округа-Югры.

Председатель Комиссии -

Члены Комиссии -

-

-

-

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.