УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

10 февраля 2015 года № Т - 11/2015 г. Калининград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в составе:

ведущего заседание комиссии:	Н.С. Ивановой	заместителя руководителя – начальника отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России;
членов комиссии:	А.Г. Киселёвой	старшего государственного инспектора отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России;
	Ю.К. Быстровой	старшего государственного инспектора отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России;

при участии представителей:

– заявителя – ООО «Инфинити»	И.Д. Янковской	по доверенности;
	Т.А. Меркуловой	по доверенности,

– организатора торгов –
Конкурсного агентства Калининградской области П.П. Вашеца по доверенности;

Р.Г. Норвиласа по доверенности,

- заинтересованных лиц –

ООО «Сантермосервис»
И.Д. Янковской по доверенности;

Т.А. Меркуловой по доверенности,

ООО «Комсомольский песок»
С.В. Посохина по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Инфинити» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – Конкурсного агентства Калининградской области (далее – Организатор торгов) при проведении аукциона на право пользования участком недр местного значения в целях геологического изучения, разведки и добычи песка на проявлении «Комсомольское II», разведки и добычи торфа на части месторождения «Семеновское», расположенных на территории муниципального образования «Гвардейский район» Калининградской области № оа-14002-Н (далее – Аукцион), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

УСТАНОВИЛА:

В Калининградское УФАС России 02 февраля 2015 года поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов в части неправомерного, по мнению Заявителя, переноса срока проведения Аукциона.

В обоснование своей жалобы Заявитель привел следующие доводы

07 апреля 2014 года Конкурсным агентством Калининградской области было принято решение, согласно которому ООО «Инфинити» и ООО «Сантермосервис» было отказано в допуске к участию в аукционе на право пользования участками недр местного значения в целях геологического изучения, разведки и добычи песка на проявлении «Комсомольское II», разведки и добычи торфа на части

месторождения «Семеновское», расположенных на территории муниципального образования «Гвардейский район» Калининградской области, о чем было вручено ООО «Инфинити» уведомление от 08.04.2014 г.

Согласно решению Арбитражного суда Калининградской области по делу № А21-2909/2014 решение Конкурсного агентства Калининградской области, оформленное протоколом от 07.04.2014, было признано незаконным. Данным решением Арбитражный суд обязал Конкурсное агентство Калининградской области устранить допущенные нарушения прав и законных интересов общества с ограниченной ответственностью «Инфинити» и общества с ограниченной ответственностью «Сантермосервис» и повторно рассмотреть их заявки на участие в Аукционе.

На основании Постановления суда апелляционной инстанции (Тринадцатого арбитражного апелляционного суда) от 09.12.2014 Решение Арбитражного суда Калининградской области по делу № А21-2909/2014 от 18 июня 2014 вступило в законную силу, и Конкурсным агентством Калининградской области полностью исполнено Решение Арбитражного суда Калининградской области от 18 июня 2014 года в добровольном порядке.

26 декабря 2014 года состоялось заседание комиссии по проведению Аукциона для повторного рассмотрения заявок ООО «Инфинити» и ООО «Сантермосервис», по результатам которого данные участники признаны участниками Аукциона.

Проведение Аукциона было назначено на 16 января 2015 года в 14-30 по калининградскому времени.

Однако, в последующем, Конкурсным агентством Калининградской области принято решение об отложении проведения аукциона по причине приостановления исполнения Решения Арбитражного суда Калининградской области от 18.06.2014 до окончания производства в арбитражном суде кассационной инстанции.

Вместе с тем, согласно определению Арбитражного суда Северо-Западного округа от 15 января 2015 года по делу А21-2909/2014 года в удовлетворении ходатайства третьего лица по делу - ООО «Локо-Строй» о принятии обеспечительных мер в виде запрета проведения Аукциона было отказано.

Несмотря на отсутствие каких-либо объективных обстоятельств, препятствующих проведению Аукциона, Конкурсное агентство Калининградской области согласно назначенной им дате и времени не провело Аукцион, таким образом намеренно его сорвав.

Поскольку судебных и иных решений надзорных или контролирующих органов о приостановлении или отложении аукциона не было, препятствий в проведении аукциона нет. ООО «Инфинити» об отложении аукциона было уведомлено в последний момент.

Указанный аукцион является открытым по составу участников. Основными принципами организации аукциона являются равные условия для всех претендентов, гласность, открытость, общедоступность.

Таким образом, организатор аукциона обязан обеспечить равный доступ

участников открытого аукциона к участию в нем.

Нарушение процедуры проведения торгов в части непроведения аукциона в день, указанный в извещении, аукционной документации, необоснованный перенос даты проведения аукциона, приводит к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при осуществлении предпринимательской деятельности.

Заявитель считает, что действия Агентства нарушают законные права ООО «Инфинити» и ООО «Сантермосервис» в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, поскольку создают препятствия в ее осуществлении — участники не могут реализовать свои права участия в аукционе, которые гарантированы решением суда, что является также нарушением п. 2 ч. 1 статьи 15, п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Организатором торгов даны следующие пояснения по сути жалобы Заявителя

13 января 2015 года Арбитражным судом Северо-Западного округа была принята к производству кассационная жалоба ООО «Локо-Строй» по делу А21-2909/2014 и вынесено определение о приостановлении исполнения решения Арбитражного суда Калининградской области по данному делу. Рассмотрение данного дела назначено на 25 февраля 2014 года.

Так как исполнение указанного решения приостановлено судом кассационной инстанции и в будущем может быть отменено, Агентство не имеет возможности определить фактический круг участников аукциона до принятия постановления суда кассационной инстанции.

К моменту принятия решения Арбитражным судом Северо-Западного округа по рассматриваемому делу аукцион уже будет проведен, будет определен его победитель и, в соответствии с Порядком, в 30-тидневный срок со дня проведения аукциона Правительством Калининградской области будет принято решение об утверждении итогов аукциона и о представлении победителю аукциона права пользования участком недр, который был предметом аукциона.

Победителем аукциона должен быть внесен в бюджет Калининградской области разовый платеж за право пользования участком недр, определенный по итогам Аукциона (минимальный разовый платеж за право пользования участком недр был установлен в размере 2 460 600 рублей и, как показывает практика, по итогам аукциона мог увеличиться в десятки раз).

Кроме того, у победителя Аукциона возникла бы обязанность выполнять дорогостоящие действия, направленные на получение лицензии.

Более того, восстановить нарушенные права и законные интересы заинтересованных лиц, в соответствии с нормами ГК РФ, возможно будет только в судебном порядке, а значит прямое исполнение решения суда кассационной инстанции будет невозможно.

Приняв во внимание все вышеуказанные обстоятельства, которые в будущем могут сделать невозможным исполнение решения Арбитражного суда Северо-Западного округа, и то, что ООО «Инфинити» и ООО «Сантермосервис» были

признаны участниками аукциона только на основании решения суда, исполнение которого приостановлено, Агентством было принято решение об отложении проведения аукциона, назначенного на 16 января 2015 года до принятия окончательного решения по данному делу.

После принятия вышеуказанного постановления Конкурсным агентством будут назначены новые дата и время проведения аукциона и незамедлительно приняты меры по проведению аукциона.

Доводы Заявителя о заинтересованности Агентства в признании победителем конкретного лица, о недопущении конкуренции на торгах, о создании преимущественных условий участия в торгах, по мнению Организатора торгов, бездоказательны и являются необоснованными, поскольку все участники аукциона находятся в равных условиях, преимущественных условий участия в аукционе не установлено. После принятия постановления суда кассационной инстанции и снятия приостановления действия решения суда первой инстанции аукцион будет проведен во вновь назначенное время.

Агентство обращает внимание на то, что дата и время проведения аукциона установлены не документацией о проведении аукциона, так как проведение аукциона 10 апреля 2014 в 11 ч. 00 мин. запрещено определением суда первой инстанции, выдан соответствующий исполнительный лист. Приостановленное решение же суда первой инстанции не предписывает Агентству проведение аукциона, а лишь устанавливает обязанность последнего рассмотреть заявки ООО «Инфинити» и ООО «Сантермосервис» повторно.

Организатор торгов просит признать жалобу ООО «Инфинити» необоснованной.

Позиция Заинтересованного лица – ООО «Комсомольский песок»

15.01.2015 Конкурсное агентство Калининградской области известило всех участников, допущен ных к участию в аукционе, в том числе ООО «Инфинити», ООО «Сантермосер вис» об отложении даты проведения аукциона до окончания рассмотрения дела в суде кассационной инстанции.

Данные действия, по мнению ООО «Комсомольский песок», были мотивированы необходимостью обеспечения ис полнения судебного акта, которым может быть отказано в удовлетворении требований ООО «Инфинити», ООО «Сантермосервис» о признании незакон ным отказа в их допуске к участию в аукционе, отмена данного решения обусловила бы необ ходимость повторного проведения аукциона.

Вместе с тем ни ст. 448 ГК РФ, ни ст. 13.1. Закона РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 «О недрах» не предусматривает какого-либо запрета или особого порядка относительно отложения срока проведения торгов.

Отложение проведения Аукциона никак не противоречит до пуску заявителя к участию в таковом, поскольку проведение Аукциона выступа ет этапом торгов, следующим за этапом отбора заявок, ввиду чего признание за заявителем права на рассмотрение его заявки вовсе не означает, что аукцион должен состояться немедленно после этого, безотносительно от соблюдения интересов иных

участников.

Право на участие в торгах заявителя уже было реализовано, однако оно вовсе не обуславливает его победу, ввиду чего временное отложе ние аукциона не может рассматриваться как нарушение прав одного из участ ников в пользу иных участников, а, напротив, должно в равной мере обеспе чить законные интересы всех участников.

ООО «Комсомольский песок» считает жалобу Заявителя необоснованной, поскольку действия Ор ганизатора торгов направлены на обеспечение законных интересов всех участ ников торгов (проведение аукциона с законным составом участников), что не противоречит целям обеспечения должной конкуренции, а, наобо рот, всячески способствует достижению таковых.

Заинтересованное лицо - ООО «Сантермосервис» поддерживает позицию Заявителя в полном объеме.

Заслушав сторону Заявителя, Организатора торгов и Заинтересованных лиц, проанализировав поступившие материалы, Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее

1. Согласно положениям статьи 13.1 Закона Российской Федерации от 21 февраля 1992 года № 2395-1 «О недрах» (далее - Закон о недрах) определение порядка и условий проведения аукционов на право пользования участками недр относительно участков недр местного значения осуществляется органом государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации.

Во исполнении указанного положения 16 декабря 2013 года Правительством Калининградской области принято Постановление № 951 «О проведении аукциона на право пользования участком недр местного значения в целях геологического изучения, разведки и добычи песка на проявлении «Комсомольское II», разведки и добычи торфа на части месторождения «Семеновское», расположенных на территории муниципального образования «Гвардейский район» Калининградской области (далее – Постановление), которым утвержден порядок и условия проведения Аукциона (далее - Порядок).

В соответствии с Порядком и на основании заявки Министерства развития инфраструктуры Калининградской области 19 февраля 2014 года Конкурсным агентством на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов *www.torgi-gov.ru* (далее – официальный сайт) размещено объявление о проведении аукциона и документация об аукционе (номер извещения на сайте торгов 190214/0027754/03).

В установленный объявлением о проведении Аукциона срок для подачи заявок на участие в аукционе до 16 часов 00 минут (по калининградскому времени) 21 марта

2014 года на участие в Аукционе поступили заявки от четырех участников, в том числе от Заявителя.

Согласно протоколу приема заявок и признания заявителей участниками аукциона от 07 апреля 2014 года Аукционная комиссия приняла решение об отказе ООО «Инфинити» и ООО «Сантермосервис» в допуске к участию в Аукционе.

Не согласившись с решением Аукционной комиссии ООО «Инфинити» и ООО «Сантермосервис» обратились в Арбитражный суд Калининградской области с заявлением о признании недействительным отказа от 07 апреля 2014 года в допуске к участию в аукционе.

Определением Арбитражного суда Калининградской области от 09 апреля 2014 года были наложены обеспечительные меры в виде запрета Конкурсному агентству Калининградской области проводить аукцион до вступления в законную силу судебного акта по делу.

Во исполнении указанного определения проведение аукциона было отложено до вступления Решения Арбитражного суда Калининградской области в законную силу.

Решением Арбитражного суда Калининградской области от 18 июня 2014 года по делу № А21-2909/2014 решение Конкурсного агентства Калининградской области об отказе в допуске к участию в Аукционе ООО «Инфинити» и ООО «Сантермосервис», оформленное протоколом № оа-14002-Н от 07 апреля 2014 года, признано незаконным. Тем же решением Арбитражный суд Калининградской области обязал Конкурсное агентство повторно рассмотреть заявки ООО «Инфинити» и ООО «Сантермосервис» на участие в Аукционе.

На указанное решение Конкурсным агентством и ООО «Локо-Строй» поданы апелляционные жалобы в Тринадцатый арбитражный апелляционный суд.

09 сентября 2014 года Тринадцатый арбитражный апелляционный суд вынес определения о принятии апелляционной жалобы к производству и о приостановлении исполнения решения Арбитражного суда Калининградской области.

09 декабря 2014 года Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда Решение Арбитражного суда Калининградской области от 18.06.2014 по делу № А21-2909/2014 оставлено без изменения.

Во исполнение решения суда первой инстанции, 26 декабря 2014 года были повторно рассмотрены заявки ООО «Инфинити» и ООО «Сантермосервис», с учетом позиции судов было принято решение о допуске данных участников к участию в Аукционе.

Проведение аукциона было назначено на 16 января 2015 года. О принятом решении и о дате и месте проведения аукциона допущенные участники были уведомлены путем вручения их представителям соответствующих уведомлений от 26 декабря 2014 года.

13 января 2015 года Арбитражным судом Северо-Западного округа принята к производству кассационная жалоба ООО «Локо-Строй» по делу А21-2909/2014 и

вынесено определение о приостановлении исполнения решения Арбитражного суда Калининградской области от 18.06.2014 по данному делу до окончания производства в арбитражном суде кассационной инстанции. Рассмотрение данного дела назначено на 25 февраля 2014 года.

15 января 2015 года определением Арбитражного суда Северо-Западного округа в удовлетворении ходатайства ООО «Локо-Строй» о принятии обеспечительных мер в виде запрета проведения Аукциона отказано.

15 января 2015 года Конкурсное агентство Калининградской области уведомило участников торгов об отложении проведения Аукциона, назначенное на 16 января 2015 года, до окончания производства в арбитражном суде кассационной инстанции по делу. О дате, времени и месте проведения аукциона предполагается сообщить дополнительно.

Пунктом 30 Порядка проведения Аукциона определено, что объявление о проведении аукциона размещается Конкурсным агентством Калининградской области на официальном сайте не менее чем за 45 (сорок пять) дней до даты его проведения.

Согласно п. 15 Порядка при организации и проведении аукциона организатор аукциона определяет, в том числе место, дату и время подведения итогов аукциона.

К компетенции Министерства развития инфраструктуры Калининградской области относится принятие решения об отказе от проведения аукциона не позднее чем за 30 дней до дня подведения его итогов.

Таким образом, Порядком определены полномочия Организатора торгов, касающиеся организации и проведения аукциона, в том числе в установлении даты проведения Аукциона, а не его отмены. Дата проведения Аукциона должна быть назначена по истечении 45 дней после даты размещения на официальном сайте объявления о проведении аукциона. В рассматриваемом случае – не ранее 07 апреля 2014 года.

Учитывая факт запрета Арбитражным судом Калининградской области на проведение Аукциона до вступления в законную силу судебного акта по делу № А21-2909/2014, проведение Аукциона, назначенного на 10 апреля 2014 года, отложено и его проведение невозможно в установленные сроки.

Как установлено, определением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 13.01.2015 приостановлено исполнение решения Арбитражного суда Калининградской области от 18.06.2014 по делу № А21-2909/2014 до окончания производства в арбитражном суде кассационной инстанции.

Определение Арбитражного суда Северо-Западного округа от 15.01.2015 касается отказа в принятии обеспечительных мер в виде запрета проведения Аукциона.

Применение либо отказ в применении обеспечительных мер не отменяет право арбитражных судов кассационной инстанции применить меры, направленные на приостановление исполнения судебного акта в порядке, установленном ст. 283 АПК РФ.

Кроме того, уведомлением от 15.01.2015 Конкурсное агентство Калининградской области сообщает об отложении проведения Аукциона, а не о его отмене.

Закон о недрах, Порядок, а также документация об Аукционе не содержит запрет на перенос даты проведения аукциона, а также не устанавливает максимальные сроки установления даты проведения аукциона.

В данной связи, в отсутствие специального законодательного регулирования, Конкурсное агентство Калининградской области, наделенное полномочиями в установлении сроков проведения Аукциона, при принятии организационных решений должно руководствоваться принципами добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений, закрепленных ст. 10 Гражданского кодекса РФ.

Статьёй 17 Закона о недрах запрещаются или в установленном порядке признаются неправомочными действия органов государственной власти, направленные на этапе проведения торгов на ограничение вопреки условиям аукциона доступа к участию в них юридических лиц и граждан, желающих приобрести право пользования недрами в соответствии с Законом о недрах.

В ходе проведения заседания представителями Заявителя не представлены доказательства, указывающие на факт ограничения конкуренции, не позволяющие, либо создающие ограничения остальным участникам добросовестно конкурировать в ходе проведении Аукциона, в том числе посягающие на принципы информационной открытости, принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам торгов.

Комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушений в рассматриваемых действиях Организатора торгов.

В заседании комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос ведущего заседание комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить имеются в распоряжении комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

В связи с изложенным, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Инфинити» необоснованной.

Ведущий заседание комиссии: Н.С. Иванова

А.Г. Киселёва

Члены комиссии:

Ю.К. Быстрова

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