

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

Заявитель:
ПАО «Химико-металлургический завод»

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной
службы
по Забайкальскому краю

ул. Лермонтова, 14, г. Чита,
Забайкальский край, а/я 803, 672000
тел. (3022) 35-18-41, факс (3022) 32-12-31
e-mail: to75@fas.gov.ru

Организатор торгов:
конкурсный управляющий

ООО «Нефтехиммаш»

М.В.Новиков

6

14.07.2021 № 02-05-

На № _____ от _____

Уведомление о продлении срока рассмотрения жалобы № **075/10/18.1-354/2021**

В адрес Забайкальского УФАС России (далее - Управление) поступила жалоба (вх. <....> от 06.07.2021) ПАО «ХМЗ» (далее - заявитель) на действия конкурсного управляющего ООО «Нефтехиммаш» - М.В. Новикова, при организации торгов посредством публичного предложения по реализации имущества должника (№ сообщения 6474683), выразившихся в незаконном объявлении торгов в отношении не принадлежащего ООО «Нефтехиммаш» имущества.

Так, в поступившей жалобе, среди прочего, указано следующее.

Решением Арбитражного суда Забайкальского края от 11 ноября 2016 года по делу № А78-2529/2016 Общество с ограниченной ответственностью «Нефтехиммаш» (ОГРН1057747912364, ИНН 7713562982) признано несостоятельным (банкротом), в отношении должника открыта процедура конкурсного производства, конкурсным

управляющим утверждена <....>. Определением Арбитражного суда забайкальского края от 25.04.2017г. конкурсным управляющим Общества с ограниченной ответственностью «Нефтехиммаш» (ОГРН1057747912364, ИНН 7713562982) утвержден Новиков Максим Владимирович.

11.04.2021г. конкурсный управляющий ООО «Нефтехиммаш» с целью реализации имущества должника опубликовал сообщение о проведении торгов в форме публичного предложения (номер сообщения 6474683, ссылка на сайт, где размещена информация о торгах: <https://bankrot.fedresurs.ru/TradeCard.aspx?ID=cb01cd11-1611-4d6b-92f0-bd67775178bd>). Предметом торгов является забалансовая руда Завитинского месторождения, общим количеством 16 242 600 тонн, находящаяся на складе забалансовых руд в пгт. Первомайский Шилкинского района Забайкальского края, на земельном участке с кадастровым номером 75:2<....>4:2. Начальная цена 94 050 000 рублей.

ПАО «ХМЗ» считает, что конкурсный управляющий Новиков М.В. незаконно объявил торги в отношении не принадлежащего ООО «Нефтехиммаш» имущества, исходя из нижеследующего.

Из анализа материалов арбитражных дел, размещаемых в публичном доступе следует, что определением Арбитражного суда Забайкальского края от 22.06.2018г. по делу № А78-2529/2016 были истребованы у ООО «Первомайский ГОК» и включены в конкурсную массу ООО «Нефтехиммаш» забалансовые руды Завитинского месторождения общим количеством 16 242 600 тонн, расположенные в границах земельного участка с кадастровым номером 75:24:341004:2 по адресу Забайкальский край, Шилкинский район, пгт. Первомайский. Принимая указанное определение суд не давал оценку законности нахождения в частой собственности забалансовой руды Завитинского месторождения.

В свою очередь, ООО «Первомайский ГОК» приобрело право на забалансовые руды Завитинского месторождения на основании договора купли-продажи от 24.06.2016г. № Ц-2016/06/24-1, заключенного с ООО «Поликом», и решения Арбитражного суда города Москвы от 29.09.2016г. по делу № А40-157671/16-121-1415. Принимая указанное решение суд также не давал оценку законности нахождения в частой собственности забалансовой руды Завитинского месторождения.

В свою очередь заявитель полагает, что указанные выше судебные акты не могут подтверждать законность перехода ООО «Нефтехиммаш» права собственности на забалансовые руды Завитинского месторождения, поскольку последние могут находиться исключительно в федеральной собственности.

В соответствии со ст. 1.2. Закона РФ Закон РФ от 21.02.1992 № 2395-Цред, от 03.08.2018) «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.

Участки недр не могут быть предметом купли, продажи, дарения, наследования, вклада, залога или отчуждаться в иной форме. Права пользования недрами могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому в той мере, в какой их оборот допускается федеральными законами.

Добытые из недр полезные ископаемые и иные ресурсы по условиям лицензии могут находиться в федеральной государственной собственности, собственности субъектов

Российской Федерации, муниципальной, частной и в иных формах собственности.

Поэтому в силу прямого указания закона ООО «Нефтехиммаш» не вправе являться собственником забалансовой руды Завитинского месторождения, а конкурсный управляющий не имел законных оснований для включения в конкурсную массу должника имущество, принадлежащее Российской Федерации, и выставять его на торги.

Указанная позиция подтверждена ответом Федерального агентства по недропользованию №ОК-04-24/4493 от 11.04.2011г., в котором указано на невозможность нахождения в частной собственности забалансовой руды Завитинского месторождения. Ни ООО «Поликом», ни ООО «Первомайский. ГОК», ни ООО «Нефтехиммаш» не могут считаться законными владельцами забалансовой руды Завитинского месторождения.

Правовая позиция Верховного Суда Российской Федерации, подтверждающая невозможность реализации в рамках какой-либо сделки или включения в конкурсную массу полезных ископаемых, извлеченных из недр, но в отношении которых не завершены технологические операции по добыче, изложена в Определении №302-ЭС15-11080 от 24.05.2016г. при рассмотрении арбитражного дела № А78-11454/2013.

Учитывая, что единственным законным собственником забалансовой руды Завитинского месторождения является Российская Федерация, незаконное включение в конкурсную массу ООО «Нефтехиммаш» и планируемая реализация забалансовой руды Завитинского месторождения нарушает права Российской Федерации.

Конкурсный управляющий ООО «Нефтехиммаш», по мнению заявителя, не законно объявил торги и выставил на продажу имущество, принадлежащее Российской Федерации стоимостью 94 050 000 рублей.

Кроме того, в объявлении о проведении торгов указано, что форма подачи предложения о цене - открытая. В то время как, в карточке торгов, размещенной на официальном сайте для информации о торгах, проводимых в рамках дел о банкротстве(<https://bankrot.fedresurs.m/TradeCard.aspx?ID=cb01cd11-1611-4d6b-92f0-bd67775178bd>) указано, что **форма подачи предложения о цене закрытая**. Указанное противоречие подлежит устранению, поскольку ограничивает, в силу неопределенности условий торгов, круг потенциальных участников.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися.

В соответствии с пунктом 5 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, рассмотрение жалоб на действия организаторов торгов, проводимых в рамках конкурсного производства в соответствии с Законом о банкротстве, относится к компетенции антимонопольного органа.

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган направляет организатору торгов

уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка) принимает решение о необходимости выдачи организатору торгов, оператору электронной площадки обязательного для исполнения предписания.

Указанная выше правовая позиция подтверждена, в том числе, Письмом Федеральной антимонопольной службы от 30 июня 2016 г. №РП/44252/16 «Об обжаловании действий конкурсного управляющего при проведении торгов по реализации имущества должников-банкротов в порядке статьи 18.1 закона о защите конкуренции».

Правом на обжалование действий организаторов торгов, проводимых в рамках дела о банкротстве наделены не только участники таких торгов, но и, например, лица, не допущенные к участию в торгах, или потенциальные участники торгов, возможность участия которых в торгах находится в прямой взаимосвязи с законностью самих торгов, а также иные лица, чьи права и законные интересы нарушены действиями организатора торгов.

Публичное акционерное общество «Химико-металлургический завод» (ПАО «ХМЗ») является арендатором земельного участка с кадастровым номером 75:2<....>04:2 по адресу Забайкальский край, Шилкинский район, пгт. Первомайский, на котором расположены забалансовые руды Завитинского месторождения, являющиеся предметом обжалуемых торгов, а также имеет лицензию на право пользования недрами в границах арендованного земельного участка (№<....>ТП от 13.02.2019г.) и заинтересовано в соблюдении прав Российской Федерации, как собственника имущества, расположенного на арендованном земельном участке.

Кроме того, ПАО «ХМЗ» имеет законный интерес в получении права на забалансовые руды Завитинского месторождения, являющиеся предметом обжалуемых торгов и расположенные на земельном участке, принадлежащем ПАО «ХМЗ» на праве аренды. Однако получение такого права должно быть осуществлено при строгом соблюдении норм действующего законодательства. Продажа имущества Российской Федерации в рамках обжалуемых торгов не является законным способом передачи права на забалансовые руды третьему лицу, в том числе и ПАО «ХМЗ». Поэтому ПАО «ХМЗ» как потенциальный участник торгов заинтересовано в проверки законности реализации имущества Российской Федерации в рамках дела о банкротстве ООО «Нефтехиммаш».

Со своей стороны, считаем, что право на забалансовые руды Завитинского месторождения может быть передано третьему лицу, в том числе и ПАО «ХМЗ» только посредством выдачи лицензии на право пользования недрами, а проводимые конкурсным управляющим торги нарушают права всех потенциальных соискателей лицензии.

Кроме того, указанные выше разночтения опубликованных условий участия в торгах - одновременно указана и открытая, и закрытая форма подачи предложения ограничивает, в силу неопределенности, круг потенциальных участников торгов, к числу

которых, в случае признания законности торгов относится ПАО «ХМЗ», и, как следствие, конкуренцию.

На основании вышеизложенного заявитель просит:

1. Признать незаконными объявленные 11.04.2021г. (сообщение № 6474683) конкурсным управляющим ООО «Нефтехиммаш» Новиковым М.В. торги в рамках банкротного дела № А78-2529/2016 по продаже имущества, принадлежащего Российской Федерации - забалансовой руды Завитинского месторождения общим количеством 16 242 600 тонн расположенной в границах земельного участка с кадастровым номером 75:04:0040200:004 по адресу Забайкальский край, Шилкинский район, шт. Первомайский.

2. Выдать организатору торгов - конкурсному управляющему Новикову М.В. соответствующее предписание, направленное на устранение нарушений норм действующего законодательства.

Рассмотрение жалобы назначено **на 14 июля 2021 года в 14 часов 30 минут** по адресу: г. Чита, ул. Лермонтова, 14, каб. 1.

Лица, участвующие в жалобе, о времени и месте рассмотрения жалобы извещены надлежащим образом, в том числе публично, путем размещения информации о времени и месте рассмотрения жалобы на сайте Забайкальского УФАС России.

К указанной дате заседания Комиссии по рассмотрению жалобы – 14.07.2021, стороны на рассмотрение не явились, представителей не направили. Конкурсным управляющим Новиковым М.В. в письменных пояснениях указано на невозможность участия в заседании комиссии, в связи с нахождением в другом субъекте РФ.

Согласно письменным пояснениям конкурсного управляющего – М.В.Новикова, поступившим в Управление 14.07.2021, с доводами жалобы Новиков М.В.не согласен по следующим основаниям.

1. Отсутствие права собственности ООО «Нефтехиммаш» на реализуемое имущество.

Право ООО «Нефтехиммаш» на реализуемую забалансовую руду Завитинского месторождения подтверждено вступившим в законную силу судебным актом - определением арбитражного суда Забайкальского края от 22 июня 2018 г. по делу № А78-2529/2016, которым суд обязал ООО «Первомайский ГОК» передать в конкурсную массу ООО «Нефтехиммаш» забалансовую руду Завитинского месторождения.

Право собственности ООО «Первомайский ГОК» на забалансовые руды Завитинского месторождения, установлено Решением Арбитражного суда города Москвы от 29.09.2016 г. по делу № А40-157671/2016.

Кроме того, конкурсный управляющий ООО «Нефтехиммаш» обращался в арбитражный суд Красноярского края с заявлением к Департаменту по недропользованию по Центрально-Сибирскому округу к ПАО «ХМЗ» о признании недействительным приказа Центрсибнедра № 45 от 23.01.2019; о признании незаконными действий Центрсибнедра по выдаче лицензии ПАО «ХМЗ» на право пользования недрами ЧИ<....>.2019 сроком до 29.02.2024; о признании недействительными лицензии, выданной Центрсибнедра ПАО «ХМЗ» на право пользования недрами ЧИТ 02889 ТП от 13.02.2019 сроком до 29.02.2024, и лицензионного соглашения к лицензии. Решением арбитражного суда Красноярского края от 25.12.2019 г. по делу № А33-23596/2019 в удовлетворении заявления отказано. Однако в резолютивной части решения указано, что исходя из оспариваемой лицензии,

ПАО «ХМЗ» предоставлено право геологического изучения, включающего поиски и оценку месторождений полезных ископаемых на участке недр в Шилкинском районе, Забайкальского края. Какого-либо указания на предоставление каких-либо прав в отношении забалансовых руд, расположенных на земельном участке, а равно как и в отношении каких-либо отвалов - в оспариваемой лицензии не имеется (абз. 3, стр. 10 Решения).

Также судом сделан вывод, что заявителю (ООО «Нефтехиммаш») принадлежит на праве собственности движимое имущество - забалансовая руда Завити некоего месторождения, общим количеством 16 242 600 тонн, находящаяся на складе забалансовых руд в пгт. Первомайский, Шилкинского района, Забайкальского края на земельном участке кадастровый номер 75:24:<....>2. Установлено, что забалансовая руда не является недвижимым имуществом, не находится под земной поверхностью, т.е. фактически не является недрами (абз. 9 стр. 9 Решения).

Данное решение ПАО «ХМЗ» не оспаривалось. Таким образом, оценка доводам, указанным в жалобе ПАО «ХМЗ» была дана Арбитражным судом Красноярского края.

Кроме того, считаю, что заявителем выбран не надлежащий способ защиты права, направленный на преодоление судебных актов, установление (признание, отсутствие) права собственности на объект недвижимости не относится к компетенции Управления Федеральной антимонопольной службы.

Право собственности ООО «Нефтехиммаш» на забалансовую руду Завитинского месторождения, общим количеством 16 242 600 тонн, находящаяся на складе забалансовых руд в пгт. Первомайский, Шилкинского района, Забайкальского края на земельном участке кадастровый номер 75:24:341004:0002, никем не оспорено.

2. Указание на противоречивые данные в объявлениях о проведении торгов.

Данным утверждением заявитель вводит уполномоченный орган в заблуждение.

В сообщении, размещенном на сайте ЕФРСБ № 6474683, форма подачи предложения о цене в торгах, указано: «открытая». В сообщении о проведении торгов № 8678-ОТПП, размещенного на электронной торговой площадке ООО «Аукционы Сибири», форма подачи открытая.

Согласно объявлению в газете «Коммерсантъ» № 54030579692 форма подачи предложения о цене - открытая.

Таким образом, отсутствуют противоречия и неопределенность, ограничивающие возможность участия в торгах.

Кроме того, в соответствии с ч. 2 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» 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.

Заявителем не представлены доказательства, каким образом нарушены (ущемлены) права или интересы ПАО «ХМЗ», с учетом вывода суда Красноярского края об отсутствии какого-либо права ПАО «ХМЗ» на реализуемое в рамках торгов имущество

ООО «Нефтехиммаш».

Также сообщаю, что 05.07.2021 г. (до даты поступления жалобы и назначения рассмотрения жалобы) по результатам торгов № 8<....>ГШ, заключен договор купли-продажи, предметом которого является забалансовая руда Завитинского месторождения, общим количеством 16 242 600 тонн, находящаяся на складе забалансовых руд в пгт. Первомайский, Шилкинского района, Забайкальского края на земельном участке кадастровый номер 75:<....>002.

На основании части 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № ФЗ-135 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 настоящей статьи.

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, действия (бездействие) которого обжалуются, **обязан представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, заявки на участие в конкурсе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в торгах, протоколы рассмотрения заявок на участие в торгах, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в торгах, приказ о создании конкурсной комиссии, аудио запись и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.**

До рассмотрения жалобы по существу, в соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Организатору торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, о том, что **Организатор торгов не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.**

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, **в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.**

В соответствии с частью 13 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, уполномоченный орган и (или) организация, осуществляющая эксплуатацию сетей, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе **направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. Возражение на жалобу должно содержать сведения, указанные в части 6 настоящей статьи.**

Возражение на жалобу и документы, указанные в части 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции направляются в антимонопольный орган не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Назначить рассмотрение жалобы **на 22 июля 2021 года в 14 часов 30 минут** по адресу: г. Чита, ул. Лермонтова, 14, каб. 1.

Организатору аукциона – конкурсному управляющему ООО «Нефтехиммаш» - М.В.

Новикову, в соответствии с частью 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, **в срок до 19 июля 2021 г. представить:**

- **вышеуказанные документы по рассматриваемым торгам, заверенные надлежащим образом;**
- **информацию относительно заключения договора по результатам рассматриваемых торгов с приложением подтверждающих документов и доказательствами даты подписания договора непосредственно победителем торгов;**
- **иные письменные пояснения, при наличии таковых, с приложением надлежащим образом заверенных документов.**

Заявителю в срок до 19 июля 2021 г. представить:

- **дополнения к жалобе, с возражениями на доводы организатора торгов, при наличии таковых.**

В соответствии с частью 13 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции **организатор** торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, уполномоченный орган и (или) организация, осуществляющая эксплуатацию сетей, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган **возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать** в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. Возражение на жалобу должно содержать сведения, указанные в части 6 настоящей статьи.

Адрес сайта антимонопольного органа, на котором размещена информация о поступлении и рассмотрении жалобы: **zab.fas.gov.ru**.

Обеспечение явки на заседание Комиссии по рассмотрению дела в назначенную дату и время с учетом сложившейся в регионе санитарно-эпидемиологической ситуации.

1. направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле;
2. уведомление в Забайкальское УФАС России о возможности рассмотрения дела с использованием систем видео-конференц-связи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет». В случае направления такого уведомления, при необходимости Управлением будет выслана инструкция по подключению.

О принятом решении надлежит сообщить Забайкальское УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего письма с указанием идентификационных сведений (логин, иное), позволяющих осуществить подключение посредством систем видео-конференц-связи. Ответ просим также направить по электронной почте: **to75@fas.gov.ru**.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

Явка представителей сторон с надлежащим образом оформленными доверенностями на участие в рассмотрении дела обязательна (при себе иметь документы, удостоверяющие

личность, оригинал и заверенную копию доверенности).

Копии представляемых документов должны быть надлежаще заверены.

Согласно части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях.

Одновременно напоминаем, что в соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии