

РЕШЕНИЕ № Т-46/14

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Элкенбург» на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 01.07.2014 г.

Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Элкенбург» на действия организатора торгов – Управления по недропользованию по Республике Саха (Якутия) при проведении открытого аукциона на право пользования недрами Мурбайского участка недр, расположенного на территории Республики Саха (Якутия) (извещение № 290414/0922073/02), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Элкенбург» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – Управления по недропользованию по Республике Саха (Якутия) (далее – Организатор торгов) при проведении открытого аукциона на право пользования недрами Мурбайского участка недр, расположенного на территории Республики Саха (Якутия) (извещение № 290414/0922073/02) (далее также – Жалоба; Аукцион).

Из Жалобы следует, что действия Организатора торгов, выразившиеся в недопуске Заявителя к участию в Аукционе, лишили Заявителя возможности принять участие в Аукционе.

Письмом ФАС России от 25.06.2014 № АЦ/25369/14 в адрес Организатора торгов было направлено уведомление о принятии Жалобы к рассмотрению и представлении на рассмотрение Жалобы по существу документации о торгах, изменений, внесенных в документацию о торгах, заявок на участие в торгах, протоколов, составленных в ходе проведения торгов, аудио-, видеозаписей, сведений о заключенных по результатам торгов договоров и иных документов и сведений, составленных в ходе организации и приведения торгов.

Кроме того, письмом ФАС России от 30.06.2014 № АЦ/26221/14 в адрес Организатора торгов было направлено уведомление об объявлении перерыва до 16:00 01.07.2014, в том числе в связи с непредставлением Организатором торгов заявок (со всеми приложениями) на участие в Аукционе, в котором также



Организатору торгов было указано на предусмотренную частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административную ответственность за непредставление или несвоевременно представление сведений (информации) в антимонопольный орган.

Вместе с тем Комиссия ФАС России обращает внимание, что на рассмотрении Комиссией ФАС России Жалобы Организатором торгов не была представлена запрашиваемая информация в полном объеме, в том числе копии заявок на участие в Аукционе со всеми приложениями.

Между тем в ходе рассмотрения Комиссией ФАС России Жалобы, представителем Заявителя были представлены заявочные материалы со всеми приложениями, поданные Заявителем с заявкой на участие в Аукционе.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

30.04.2014 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru (далее — Официальный сайт) Организатором торгов было размещено сообщение о проведении Аукциона с приложением документации об Аукционе, согласно которому дата и время окончания приема заявок – 03.06.2014 в 18:00; дата и время проведения Аукциона – 24.06.2014 в 12:00.

Согласно Жалобе 02.06.2014 Заявителем была подана заявка на участие в Аукционе в соответствии с требованиями пунктов 1, 3 статьи 14 Закона Российской Федерации «О недрах», пункта 17 административного регламента Федерального агентства по недропользованию по исполнению государственной функции по организации проведения в установленном порядке конкурсов и аукционов на право пользования недрами, утвержденного приказом Министерства природных ресурсов Российской Федерации от 17.06.2009 № 156 (далее – Административный регламент), разъяснениями Федерального агентства по недропользованию от 23.08.2012 № АП-06-30/8397.

Кроме того, из Жалобы следует, что 19.06.2014 посредством электронной почты Организатором торгов в адрес Заявителя было направлено письмо от 19.06.2014 № 01-03/21-1575 следующего содержания:

«Управление по недропользованию по Республике Саха (Якутия) настоящим уведомляет, что в соответствии с решением Рабочей группы, образованной приказом Якутнедра от 14.11.2011 № 204 (протокол № 174 утвержден начальником Управления по недропользованию по Республике Саха (Якутия) 18.06.2014) заявочные материалы Общества с ограниченной ответственностью «Элкенбург» (ИНН 7708774300) на участие в аукционе на право пользования недрами с целью геологического изучения (поиски и оценки), разведки и добычи углеводородного сырья на Мурбайском участке в Республике Саха (Якутия) признаны не соответствующими требованиям подпунктов 1 и 3 пункта 2.8 Порядка и условий проведения аукциона, пунктом 1 и 3 статьи 14 Закона Российской Федерации «О недрах» и ООО «Элкенбург»

отказано в приеме заявки на участие в аукционе (допуске к участию в аукционе)».

Согласно протоколу заседания Рабочей группы, образованной Якутнедра № 204 от 14.11.2011 от 18.06.2014 № 174, Рабочей группой было принято решение отказать в приеме заявки Заявителя по следующим основаниям:

«- ООО «Элкенбург» не приложены заверенная единоличным исполнительных органом или иным уполномоченным лицом копия заключения аудиторской проверки финансово-хозяйственной деятельности Заявителя за предыдущий год (абзац 2 пункта 3 приложения 4 к Порядку аукциона);

- по данным бухгалтерского баланса за 2013 год ООО «Элкенбург» имеет убыток в размере 12943 тыс. руб. Согласно представленной заявителем выписки из лицевого счета за период с 01.01.2014 по 28.05.2014 г. в ОАО «СБЕРБАНК РОССИИ» за 29.05.2014 г. на счете исходящий остаток (пассив) составляет 3 356 032,69 рублей;

- к данным о финансовых возможностях ООО «Элкенбург», необходимых для выполнения работ, связанных с намечаемым пользованием недрами, к Договору займа от 01.03.2013 г. с ЗАО «Новая энергетическая компания «НовоЭнерго» не приложены доказательства выполнения займодавцем обязательств по договору займа или доказательства наличия у кредитора необходимых финансовых средств (абзац 4 пункта 3 приложения 4 к Порядку аукциона);

- ООО «Элкенбург» заключен Договор № 02/14 на проведение полевых сейсморазведочных работ от 20.05.2014 г. с ОАО «ГЕОТЕК Сейсморазведка». К подрячному договору со сторонними организациями, привлекаемом в качестве подрядчика, не представлены доказательства наличия у него лицензий на осуществление отдельных видов деятельности, связанных с планируемым пользованием недрами, сведения о кадровом составе, квалифицированных специалистах, которые будут непосредственно осуществлять работы по освоению участка недр (копия штатного расписания, копии дипломов квалифицированных специалистов и т.д.), технических средств и технологий, необходимых для безопасного и эффективного проведения работ (абзац 3 пункта 4 приложения 4 к Порядку аукциона). Представлены документы ОАО «Интегра-Геофизика», переименованного на ОАО «ГЕОТЕК Сейсморазведка» от 11.06.2013 г. (дата государственной регистрации изменений от 27.06.2013 г.) Документы о намерении ОАО «ГЕОТЕК Сейсморазведка» переоформить лицензии и свидетельства на движимое и недвижимое имущество в связи с изменением наименования юридического лица не представлены».

На рассмотрении Комиссией ФАС России Жалобы по вопросу непредставления в составе заявки на участие в Аукционе заключения аудиторской проверки финансово-хозяйственной деятельности Заявителя, установлено, что в соответствии с абзацем 3 пункта 3 Приложения 4 к Порядку

и условиям проведения аукциона на право пользования недрами Мурбайского участка, являющемуся Приложением 2 к приказу Управления по недропользованию по Республике Саха (Якутия) от 28.04.2014 № 120 (далее – Приложение к Порядку) для участия в Аукционе заявитель в установленный срок в запечатанном конверте должен представить заверенную единоличным исполнительным органом или иным уполномоченным лицом копию заключения аудиторской проверки финансово - хозяйственной деятельности за предыдущий год, если в соответствии с федеральными законами заявитель подлежит обязательному аудиту.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона от 30.12.08 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (далее – Закон об аудиторской деятельности) обязательный аудит проводится в случаях:

1) если организация имеет организационно-правовую форму открытого акционерного общества;

2) если ценные бумаги организации допущены к обращению на организованных торгах;

3) если организация является кредитной организацией, бюро кредитных историй, организацией, являющейся профессиональным участником рынка ценных бумаг, страховой организацией, клиринговой организацией, обществом взаимного страхования, организатором торговли, негосударственным пенсионным или иным фондом, акционерным инвестиционным фондом, управляющей компанией акционерного инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда или негосударственного пенсионного фонда (за исключением государственных внебюджетных фондов);

4) если объем выручки от продажи продукции (продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг) организации (за исключением органов государственной власти, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственных и муниципальных унитарных предприятий, сельскохозяйственных кооперативов, союзов этих кооперативов) за предшествовавший отчетному год превышает 400 миллионов рублей или сумма активов бухгалтерского баланса по состоянию на конец предшествовавшего отчетному года превышает 60 миллионов рублей;

5) если организация (за исключением органа государственной власти, органа местного самоуправления, государственного внебюджетного фонда, а также государственного и муниципального учреждения) представляет и (или) публикует сводную (консолидированную) бухгалтерскую (финансовую) отчетность;

б) в иных случаях, установленных федеральными законами.

Поскольку Заявитель не подпадает ни под один из указанных случаев, кроме того, принимая во внимание, что Заявителем в составе заявки на участие в Аукционе (пункт 3.2 сведений о Заявителе) было указано, что Заявитель не подлежит обязательному аудиту в соответствии с законодательством, Комиссия

ФАС России приходит к выводу, что отказ в допуске Заявителя к участию в Аукционе по причине непредставления Заявителем заключения аудиторской проверки финансово-хозяйственной деятельности является необоснованным.

По вопросу представленного в составе заявки Заявителя на участие в Аукционе бухгалтерского баланса за 2013 год, содержащего убыток в размере 12 943 000 руб., и договора займа, заключенного между Заявителем и ЗАО «Новая энергетическая компания «НовоЭнерго», Комиссией ФАС России установлено следующее.

В соответствии с абзацем 5 пункта 3 Приложения к Порядку для участия в Аукционе заявители должны в установленный срок в запечатанном конверте представить договоры займа или кредита, вступившие в силу на дату подачи заявки, с приложением доказательств выполнения займодавцем обязательств по договору займа или доказательств наличия у кредитора необходимых финансовых средств (копии бухгалтерских балансов кредитора за год, предшествующий подаче заявки, и за последний отчетный период с отметкой налогового органа о его принятии, норматив кредитора по максимальному размеру риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков и т.д.).

Кроме того, аналогичное требование содержится в подпункте 3 пункта 17 Административного регламента.

Согласно пункту 3 письма Федерального агентства по недропользованию от 23.08.2012 № АП-06-30/8397, в котором даны разъяснения относительно требований к оформлению документов и проверки их исполнения в ходе рассмотрения предоставляемых заявителями комплектов заявочных материалов на участие в аукционах (конкурсах) на право пользования недрами, при предоставлении копии договора займа к ней должны быть приложены доказательства выполнения займодавцем обязательств по данному договору (перечисления денежных средств); при предоставлении копии кредитного договора к ней должны быть приложены доказательства наличия у кредитора необходимых финансовых средств (копии бухгалтерских балансов кредитора за год, предшествующий подаче заявки, и за последний отчетный период с отметкой налогового органа о его принятии, норматив кредитора по максимальному размеру риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков).

На рассмотрении Комиссией ФАС России Жалобы представитель Заявителя представил документы, приложенные к заявке на участие в Аукционе, а именно:

- копия договора займа от 01.03.2013, заключенного между ЗАО «Новая энергетическая компания «НовоЭнерго» (далее здесь - Займодавец) и Заявителем (далее здесь – Заемщик), согласно которому Займодавец выдает Заемщику заем в общем размере 5 000 000 000.00 руб.;

- копия дополнительного соглашения от 22.04.2013 от 22.04.2013, согласно которому Займодавец выдает Заемщику заем в общем размере

9 350 000 000.00 руб.;

- копия дополнительного соглашения от 09.08.2013, согласно которому Займодавец выдает Заемщику заем в общем размере 19 500 000 000.00 руб.;

- копия запроса на предоставление денежных средств от 06.03.2013 о предоставлении Заемщику транша в размере 249 000 000.00 руб.

Кроме того, в составе заявки на участие в Аукционе Заявителем была приложена выписка с лицевого счета за период с 01.01.2014 по 28.05.2014 от 29.05.2014, заверенная ОАО «Сбербанк России» Московский банк, согласно которой 28.05.2014 в пользу Заявителя от ЗАО «Новая энергетическая компания «НовоЭнерго» было перечислено 26 806 000.00 руб. в качестве одного из траншей по заключенному между сторонами договору займа.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что приложенные к заявке на участие в Аукционе документы Заявителя, а именно копии договора займа от 01.03.2013, заключенного между ЗАО «Новая энергетическая компания «НовоЭнерго» и Заявителем с дополнительными соглашениями, выписка с лицевого счета за период с 01.01.2014 по 28.05.2014 от 29.05.2014, заверенная ОАО «Сбербанк России» Московский банк, соответствуют требованию, указанному в пункте 3 Приложения к Порядку.

Учитывая изложенное, отказ Организатора торгов в приеме заявки Заявителя на участие в Аукционе по вышеназванному основанию необоснован.

По вопросу непредставления Заявителем к заявке на участие в Аукционе доказательства наличия лицензий на осуществление отдельных видов деятельности, связанных с планируемым использованием недрами, сведения о кадровом составе, квалифицированных специалистах, которые будут непосредственно осуществлять работы по освоению участка, технических средств и технологий, необходимых для безопасного и эффективного проведения работ, Комиссией ФАС России установлено следующее.

В соответствии с абзацем 4 пункта 4 Приложения к Порядку для участия в Аукционе заявители должны в установленный срок в запечатанном конверте представить копии подрядных договоров со сторонними организациями, привлекаемыми в качестве подрядчиков, с приложением доказательств наличия у них лицензий на осуществление отдельных видов деятельности, связанных с планируемым использованием недрами, в соответствии с Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности», сведения о кадровом составе, квалифицированных специалистах, которые будут непосредственно осуществлять работы по освоению недр (копия штатного расписания, копии дипломов квалифицированных специалистов и т.д.), технических средств и технологий, необходимых для безопасного и эффективного проведения работ.

На рассмотрении Комиссией ФАС России Жалобы представитель Заявителя пояснил, что в состав заявки на участие в Аукционе Заявителем были приложены следующие копии документов:

- копия договора от 20.05.2014 № 02/14 на проведение полевых

сейсморазведочных работ на Мурбайском участке недр, расположенном на территории Республики Саха (Якутия), заключенного между Заявителем и ОАО «ГЕОТЕК Сейсморазведка»;

- сведения о кадровом составе ОАО «ГЕОТЕК Сейсморазведка»;

- данные о технических и технологических возможностях ОАО «ГЕОТЕК Сейсморазведка»;

- лицензии и свидетельства ОАО «ГЕОТЕК Сейсморазведка».

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что приложенные Заявителем в составе заявки на участие в Аукционе копии свидетельств и лицензий на осуществление отдельных видов деятельности, связанных с планируемым использованием недрами, были предоставлены ОАО «Интегра - Геофизика». При этом в составе заявки на участие в Аукционе Заявителем было приложено уведомление о смене наименования ОАО «Интегра - Геофизика», а также копия устава ОАО «ГЕОТЕК Сейсморазведка», утвержденного Протоколом от 11.06.2013, согласно которому в соответствии с решением, принятым на общем собрании акционеров Открытого акционерного общества «Интегра - Геофизика», проведенном 11.06.2013 Открытое акционерное общество «Интегра - Геофизика» переименовано в Открытое акционерное общество «ГЕОТЕК Сейсморазведка».

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 04.05.2011 № 99 (далее – Закон о лицензировании) лицензия подлежит переоформлению в случаях реорганизации юридического лица в форме преобразования, изменения его наименования, адреса места нахождения, а также в случаях изменения места жительства, имени, фамилии и (в случае, если имеется) отчества индивидуального предпринимателя, реквизитов документа, удостоверяющего его личность, адресов мест осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем лицензируемого вида деятельности, перечня выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности.

Согласно части 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется **законом**, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

В соответствии с частью 3 статьи 9 Закона о лицензировании днем принятия решения о предоставлении лицензии является день одновременно осуществляемых внесения записи о предоставлении лицензии в реестр лицензий, присвоения лицензии регистрационного номера и регистрации приказа (распоряжения) руководителя, заместителя руководителя лицензирующего органа о предоставлении лицензии.

Учитывая изложенное, можно сделать вывод, что право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Между тем, поскольку ОАО «Интегра – Геофизика» поменяло только свое наименование, внося соответствующие изменения в учредительные документы, что в соответствии с нормами права, предусмотренными статьями 57 и 61 Гражданского кодекса Российской Федерации, не является реорганизацией или ликвидацией юридического лица, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действие лицензии при смене наименования юридического лица своего действия не прекращает.

Кроме того, Законом о лицензировании не установлен срок, в соответствии с которым лицензия подлежит переоформлению, в том числе в случае изменения наименования юридического лица.

Таким образом, отказ Организатора торгов в допуске к участию в Аукционе по вышеназванному основанию необоснован.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что отказ Организатора торгов в приеме заявки Заявителя к участию в Аукционе по основаниям, изложенным в протоколе заседания Рабочей группы, образованной Якутнедра № 204 от 14.11.2011 от 18.06.2014 № 174, является необоснованным.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Элкенбург» на действия организатора торгов – Управления по недропользованию по Республике Саха (Якутия) при проведении открытого аукциона на право пользования недрами Мурбайского участка недр, расположенного на территории Республики Саха (Якутия) (извещение № 290414/0922073/02) обоснованной.

2. Выдать Управлению по недропользованию по Республики Саха (Якутия) обязательное для исполнения предписание.

Решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия

решения или выдачи предписания.

ПРЕДПИСАНИЕ № Т-46/14

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов

«01» июля 2014 г.

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия ФАС России) на основании решения от 01.07.2014 № Т-46/14, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Элкенбург» на действия организатора торгов – Управления по недропользованию по Республике Саха (Якутия) при проведении открытого аукциона на право пользования недрами Мурбайского участка недр, расположенного на территории Республики Саха (Якутия) (извещение № 290414/0922073/02), руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Управлению по недропользованию по Республике Саха (Якутия) в срок до 11.07.2014 аннулировать аукцион на право пользования недрами Мурбайского участка недр, расположенного на территории Республики Саха (Якутия);

2. Управлению по недропользованию по Республике Саха (Якутия) разместить соответствующую информацию на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru;

3. Управлению по недропользованию по Республике Саха (Якутия) в срок не позднее пяти рабочих дней с момента исполнения пункта 1 данного предписания представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.