

Министерство экологии и
природопользования
Московской области

б-р Строителей, д. 1
г. Красногорск
Московская область, 143407

ООО «СДФО»

ул. Дубнинская, д. 79, стр. 10
г. Москва, 127591

ООО «Техком»

ул. Полярная, д. 31, стр. 1, эт. 5
помещ. 1, каб. 12, офис 51Б
г. Москва, 127282

Решение

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 30 января 2019 г.
В полном объеме решение изготовлено 13 февраля 2019 г.

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), в составе:

Председатель Комиссии

Иванюженко К.В. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Московского областного УФАС России.

Члены Комиссии:

Коссова Ю.С. – заместитель начальника отдела контроля органов власти Московского областного УФАС России;

Прохоров А.Б. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти Московского областного УФАС России,

рассмотрев дело в отношении Министерства экологии и природопользования Московской области (далее – Минэкологии) по признакам нарушения части 1 статьи 15, в том числе пункта 7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2016 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии представителей лиц, участвующих в

рассмотрении дела: от Минэкологии – <...>, по доверенности от 26.01.2018 № 8, <...>, по доверенности от 30.01.2019 № 08, <...>, по доверенности от 30.01.2019 № 07, <...>, по доверенности от 30.01.2019 № 10; от Общества с ограниченной ответственностью «Столичный дом финансовых организаций» – <...>, по доверенности от 01.09.2018, и <...>, по доверенности от 01.09.2018; от Общества с ограниченной ответственностью «Техком» – <...>, по доверенности от 01.11.2018,

УСТАНОВИЛА:

В Московское областное УФАС России поступила жалоба ООО «СДФО» о нарушении антимонопольного законодательства Минэкологии при внесении изменений в условия лицензии на право пользования участком недр местного значения для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых – валунно-гравийно-песчаных пород на участке Орешкинского месторождения площадью 83,1 гектара, расположенном вблизи д. Орешки Рузского муниципального района Московской области (далее – Лицензия).

По мнению заявителя, возможность оплаты разового платежа в рассрочку имела бы определяющее значение для продолжения участия в аукционе на право пользования недрами ООО «СДФО» и существенно повлияла бы на определяющий победителя показатель – сумму разового платежа. Распоряжение Минэкологии является актом о предоставлении преимущественных условий ведения деятельности ООО «Техком».

Согласно пояснениям Минэкологии, указанные изменения внесены в соответствии с требованиями Закона Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» (далее – Закон о недрах); постановлением Правительства Российской Федерации от 06.08.2015 № 802 «Об условиях и порядке рассрочки разового платежа за пользование недрами при наступлении определенных событий, оговоренных в лицензии» (далее – Постановление № 802); Положением о порядке оформления, государственной регистрации и выдачи лицензий на пользование участками недр местного значения на территории Московской области, утвержденным постановлением Правительства Московской области от 31.12.2004 № 825/53. По мнению Минэкологии, законом установлена обязанность для организатора торгов предоставлять рассрочку при поступлении соответствующего заявления и при соблюдении установленных требований, о чем известно всем участникам рынка. При этом, указывать в аукционной документации участок для рекультивации нецелесообразно, так как это ограничит участников рынка в свободе выбора и подходящего им участка, рекультивация которого может проводиться одновременно с разработкой участка недр, являющегося предметом аукциона.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Пункт 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции содержит запрет на ограничение конкуренции путем предоставления государственной преференции в нарушение требований, определенных главой 5 указанного федерального закона.

Минэкологии выдано предупреждение от 27.06.2018 № 06-13/15з-18 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения частью 1 статьи 15, в том числе пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в изменении существенных условий полученной ООО «Техком» лицензии МСК 80236 ТЭ, сформированных в результате аукциона.

Согласно ответу Минэкологии от 26.07.2018 № 24исх-11243 предоставление возможности оплаты разового платежа в рассрочку закономерно. Предупреждение не исполнено.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Комиссией возбуждено дело о нарушении Минэкологии пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, путем предоставления более выгодных условий для ведения деятельности ООО «Техком».

В ходе рассмотрения материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

Лицензия выдана ООО «Техком» 31.03.2017 по итогам проведенного аукциона № ОПИ 16-9 на право пользования указанным участком недр, извещение размещено на сайте www.torgi.gov.ru за № 091116/6987935/06 (далее – Аукцион) и на основании распоряжения Минэкологии от 31.12.2016 № 1120-РМ. Предложенная победителем сумма разового платежа за пользование участком недр составила 318 108 600 рублей.

Согласно пункту 4.1 приложения к Лицензии разовый платеж за право пользования участком недр составляет 318 108 600 рублей и должен быть оплачен не позднее 30 дней с даты государственной регистрации лицензии. Пунктом 4.2 приложения к Лицензии определено, что при неисполнении указанного в пункте 4.1 приложения к Лицензии условия право пользования недрами прекращается, а задаток не возвращается.

Пунктами 32 и 33 Аукционной документации предусмотрена обязанность победителя Аукциона оплатить разовый платеж за пользование участком недр, размер которого определен в ходе Аукциона, не позднее 30 дней с даты государственной регистрации лицензии. Неисполнение указанной обязанности является основанием для прекращения права пользования участком недр. Разделом 4 Аукционной документации также установлена обязанность победителя Аукциона оплаты разового платежа в течение 30 дней с даты государственной регистрации Лицензии.

ООО «Техком» обратилось в Минэкологии о внесении изменений в Лицензию в части установления рассрочки выплаты разового платежа за

пользование участком недр (письмо от 04.04.2017 № 04-04-17, вх. № 24вх-16810).

На основании распоряжения Минэкологии от 25.04.2017 № 229-РМ в Лицензию внесены изменения в части:

- установления обязанности ООО «Техком» выполнить работы по ликвидации горных выработок и последующей рекультивации (без права добычи полезных ископаемых) на участке недр площадью 2,9846 га Мухинского участка Мухинского месторождения, расположенном в 1,5 км южнее пос. Тучково городского округа Руза Московской области;

- закрепления порядка осуществления недропользователем оплаты разового платежа частями.

Пунктом 8 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что условия договора, заключенного по результатам торгов в случаях, когда его заключение в соответствии с законом допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами:

- по основаниям, установленным законом;
- в связи с изменением размера процентов за пользование займом при изменении ключевой ставки Банка России (соразмерно такому изменению), если на торгах заключался договор займа (кредита);
- по иным основаниям, если изменение договора не повлияет на его условия, имевшие существенное значение для определения цены на торгах.

Аукционная документация содержит ссылки на Закон о недрах.

Согласно статьи 40 Закона о недрах уплата разовых платежей может быть произведена частями в случаях и порядке, установленных Постановлением № 802.

Постановлением № 802 предусмотрено, что уплата разового платежа за пользование недрами при наступлении определенных событий, оговоренных в лицензии, может быть произведена частями в следующих случаях:

- установлен факт открытия месторождения полезных ископаемых на участке недр пользователем недр, проводившим работы по геологическому изучению недр такого участка для разведки и добычи полезных ископаемых открытого месторождения;

- лицензия на пользование одним участком недр в целях разведки и добычи полезных ископаемых или в целях геологического изучения, разведки и добычи полезных ископаемых содержит обязательство недропользователя по ликвидации горных выработок, в том числе буровых скважин (без права добычи полезных ископаемых), и иных сооружений, связанных с использованием недр, на другом участке недр.

В целях проверки факта предоставления ООО «Техком» преимущественных условий для ведения деятельности Московское областное УФАС России направило запрос информации в Минэкологии о наличии принятых Минэкологии решений об отказе в предоставлении государственной услуги по оформлению, государственной регистрации, выдаче, аннулированию, переоформлению лицензий на пользование участками недр местного значения по основанию, предусмотренному абзацем 7 пункта 15.1 Административного регламента предоставления указанной государственной

услуги, утвержденного распоряжением Минэкологии от 15.04.2015 № 215-РМ, а именно: «если в случае предоставления права пользования недрами данному заявителю не будут соблюдены антимонопольные требования» (с даты начала действия указанного регламента по настоящее время).

Согласно письменным пояснениям Минэкологии решений об отказе по основанию, предусмотренному абзацем 7 пункта 15.1 Административного регламента предоставления указанной государственной услуги, утвержденного распоряжением Минэкологии от 15.04.2015 № 215-РМ, не принимало. Таким образом, имеются основания полагать, что возможность обратиться с заявлением о рассрочке является общим условием ведения соответствующей деятельности на рынке по добыче общераспространенных полезных ископаемых.

Комиссией проанализирована позиция судов по делам № А72-5488/2017, А72-8431/2017, А41-108912/17 и А41-11064/18.

Суды посчитали, что изменение лицензионных условий является законным, так как при внесении изменения в лицензию одновременно соблюдены условия Постановления № 802 и изменен порядок уплаты разового платежа.

Согласно выводам Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда по делу № А72-5488/2017: «В извещении о проведении аукциона указана вся необходимая информация, а также сделаны ссылки на нормативные документы, регламентирующие проведение аукциона. Следовательно, иные участники аукциона знали о рассрочке платежа и ликвидации горной выработки, установленного постановлением Правительства РФ от 06.08.2015 N 802», «никаких нарушений, отступлений от действующего законодательства не имеется, поскольку в день подписания итогового протокола аукцион закончился. Ссылки на последующие действия Министерства по изданию протокола №6 от 12.07.2016 г. заседания рабочей группы по рассмотрению заявок о предоставлении права пользования участками недр местного значения на территории Ульяновской области не относятся к аукциону».

Постановлением Десятого арбитражного апелляционного суда по делу № А41-108912/17 установлено следующее: «Довод ООО «Столичный дом финансовых операций» о том, что ООО «Техком» в нарушение пункта 26 документации об аукционе не уплатило разовый платеж, также подлежит отклонению», «истцом не представлено достаточных доказательств о наличии у него права или интереса, подлежащего защите с использованием мер, предусмотренных гражданским законодательством, а также не представлено доказательств нарушения его прав и законных интересов. Кроме того, не представлено доказательств, каким образом будут восстановлены права и законные интересы истца в случае удовлетворения исковых требований».

Постановлением Десятого арбитражного апелляционного суда по делу А41-11064/18 установлено, что ООО «СДФО» не представило в суд доказательства нарушения оспариваемым распоряжением его прав и законных интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, так как внесение изменений в лицензию, это исключительно взаимоотношения между Минэкологии и ООО «Техком», соответственно, любые решения

сторон о внесении каких-либо изменений в лицензию не могут нарушить прав и законных интересов ООО «СДФО».

Иной практики применения законодательства о недрах не обнаружено.

Таким образом, изменение условий договора, исходя из приведенных норм права и судебной практики, осуществлено в соответствии с пунктом 8 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Заявителем в ходе рассмотрения дела не представлены доказательства того, что ООО «Техком» получило преимущественные условия, практика предоставления рассрочки разового платежа за пользование недрами не является общей и применяется избирательно.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции и в соответствии с пунктами 3.88 – 3.139 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, Комиссия

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Минэкологии прекратить по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, в связи отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель комиссии

К.В. Иванюженко

Члены Комиссии

Ю.С. Коссова

А.Б. Прохоров

Решение может быть обжаловано в трехмесячный срок в судебном порядке.