

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 37376
на действия (бездействие) при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 24.09.2020

г. Москва

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в составе:

Иванюженко К.В. – заместитель руководителя Московского областного УФАС России;

Радченко Д.А. – начальник отдела контроля органов власти Московского областного УФАС России;

Ла-У Е.А. – заместитель начальника отдела контроля органов власти Московского областного УФАС России,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ОКНСМ» (далее – Заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Государственного казенного учреждения Московской области «Региональный центр торгов» (далее – Организатор торгов) и уполномоченного органа – Министерства экологии и природопользования Московской области (далее – Министерство) при организации аукцион на право пользования участком недр местного значения для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых – гравийно-песчаных пород и суглинков на участках Моревского месторождения общей площадью 136,2 га, расположенных в 1,5-3,2 км севернее д. Моревое Рузского городского округа Московской области, извещение о проведении торгов размещено на сайте www.torgi.gov.ru за № 200720/6987935/02 (далее – Аукцион), при участии посредством видеоконференцсвязи представителя Заявителя – <...>, по доверенности от 10.01.2020 № 3; представителя Организатора торгов – <...>, по доверенности от 27.05.2020 № 150; представителей Министерства – <...>, по доверенности от 19.08.2019 № 6, <...>, по доверенности от 22.07.2019 № 44, уведомленных в соответствии с требованиями части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Порядок проведения Аукциона установлен Законом Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» (далее – Закон о недрах), Законом Московской области от 27.04.2012 № 39/2012-ОЗ «О порядке предоставления участков недр местного значения» (далее – Закон о порядке предоставления участков недр местного значения) и постановлением Правительства Московской области от 02.06.2009 № 419/22 «Об утверждении Положения о порядке и условиях проведения аукционов на право пользования участками недр местного значения на территории Московской области» (далее – Положение).

Общие требования к торгам установлены статьями 447 и 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Установив соответствие жалобы формальным требованиям статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Московское областное УФАС России в установленном порядке направило Заявителю, Организатору торгов и Министерству уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводам жалобы Заявителя:

1. Министерством и Организатором торгов нарушен порядок и сроки рассмотрения заявки Заявителя на участие в Аукционе, а также порядок направления результатов ее рассмотрения. Поступившее посредством электронной почты извещение об отказе в допуске к участию в Аукционе не содержало мотивированного обоснования отказа. Извещение о принятии решения об отказе в приеме заявки поступило Заявителю 08.09.2020 в копии, оригинал доставлен Заявителю 14.09.2020. Непредоставление в установленные сроки информации о причинах и обоснованности решения об отказе в приеме заявки лишает Заявителя возможности исправить допущенные при подаче заявки неточности и воспользоваться правом на повторную подачу заявки на участие в Аукционе.

2. Министерство неправомерно отказало Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

3. Министерством и Организатором торгов не размещена информация о продлении срока подачи заявок на участие в Аукционе, в связи с приостановлением Аукциона по причине поступления жалобы на действия (бездействие) Министерства и Организатора торгов в антимонопольный орган.

Министерство и Организатор торгов с доводами жалобы Заявителя не согласились и пояснили следующее:

1. Нормами действующего законодательства не предусмотрено размещение информации о принятии решения об отказе в приеме заявок. Обязанность по направлению соответствующего решения исполнена в сроки, определенные законом.

2. Отказ Заявителю в допуске к участию в Аукционе правомерен и основан на требованиях законодательства и Аукционной документации. А именно:

– приложенная Заявителем в составе заявки выписка операций по лицевому счету не может быть рассмотрена как документ, подтверждающий наличие у Заявителя необходимых финансовых средств для эффективного и безопасного проведения работ в связи с несоответствием формата документов распространенным графическим форматам файлов, обеспечивающих сохранение всех аутентичных признаков подлинности;

– Заявитель не представил доказательств того, что обладает или будет обладать необходимыми техническими средствами для эффективного и безопасного проведения работ. В распоряжении Министерства имеются официальные письма эксклюзивного дистрибьютора компании HYUNDAI CONSTRUCTION EQUIPMENT CO., LTD – ООО «ТехМашЮнит»,

подтверждающие невозможность безопасного и эффективного применения технологий, указанных Заявителем в справке, приложенной к заявке на участие в Аукционе.

3. Законодательством Российской Федерации не предусмотрена обязанность организатора торгов по продлению заявочной кампании в связи с рассмотрением антимонопольным органом жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Требование о приостановке процедуры заключения договора по результатам Аукциона в соответствии с уведомлением Московского областного УФАС России от 21.08.2020 № КИ/17369/20 исполнено Министерством и Организатором торгов.

Относительно доводов жалобы Комиссия установила следующее.

1. Доводу дана оценка в полном объеме в рамках рассмотрения жалобы № 36029/36108.

2. Перечень документов, необходимых для участия в аукционе на право пользования участком недр, и требования к их оформлению утверждены приложением к Положению. Для участия в аукционе заявитель обязан представить в том числе:

– сведения о финансовых возможностях заявителя, необходимых для эффективного и безопасного проведения работ на участке недр:

а) документы, подтверждающие наличие собственных и (или) привлеченных средств на выполнение намечаемых работ, связанных с использованием недр (выписка о состоянии банковского счета заявителя, заверенная банком и полученная не ранее чем за 30 (тридцать) календарных дней до даты подачи заявки на участие в аукционе, копии договора займа и (или) кредитного договора и (или) договора поручительства)

– данные о технических и технологических возможностях, о наличии квалифицированных специалистов, которыми располагает заявитель, и (или) данные о технических и технологических возможностях, о наличии квалифицированных специалистов, которыми располагают лица, привлекаемые заявителем для эффективного и безопасного проведения работ на участке недр:

а) копии договоров подряда (договоров оказания услуг) и (или) копии договоров о намерениях со всеми приложениями либо подписанное заявителем обязательство заключить договоры для проведения работ, связанных с использованием недрами (предоставляется при привлечении заявителем иных лиц для проведения работ, связанных с использованием недрами);

б) подписанная заявителем или уполномоченным представителем заявителя справка о применяемых технологиях с их описанием;

в) перечень технических средств, необходимых для эффективного и безопасного проведения работ на участке недр, с доказательством их принадлежности заявителю либо привлеченному заявителем лицу (копии договоров, актов приема-передачи, счетов-фактур, паспортов транспортных средств, свидетельств о регистрации транспортных средств);

г) копия аттестата аккредитации испытательной лаборатории с

приложением области аккредитации заявителя либо привлеченного заявителем лица;

д) копии лицензии на производство маркшейдерских работ и приложений к ней заявителя либо привлеченного заявителем лица;

е) копия положения о маркшейдерской службе заявителя либо привлеченного заявителем лица;

ж) перечень средств измерений, используемых маркшейдерами, с их описанием и сведениями о поверке заявителя, либо привлеченного заявителем лица;

з) сведения о наличии у заявителя либо у привлеченного заявителем лица квалифицированных специалистов для эффективного и безопасного проведения работ на участке недр (копии приказов о назначении на должность, копии документов, подтверждающих квалификацию специалистов, копии трудовых договоров и (или) копии договоров гражданско-правового характера).

В соответствии с пунктом 2.8 Положения и пунктом 2.10.6 Аукционной документации отказ в приеме заявки может последовать в следующих случаях:

а) заявка на участие в аукционе подана с нарушением установленных требований, в том числе, если к заявке не приложены документы, указанные в приложении к настоящему Положению;

б) заявитель умышленно представил о себе неверные сведения;

в) 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;

г) при несоблюдении антимонопольных требований в случае предоставления права пользования недрами данному заявителю;

д) представление заявителем заявки на участие в аукционе по окончании срока подачи заявок.

Комиссией осмотрена заявка, поданная Заявителем на участие в Аукционе.

В составе заявки Заявителя имеется выписка операция по лицевому счету Заявителя от 19.08.2020, заверенная банком печатью и подписью.

Согласно позиции Министерства указанная выписка не может быть рассмотрена как документ, подтверждающий наличие у Заявителя необходимых финансовых средств для эффективного и безопасного проведения работ в связи с несоответствием формата документов распространенным графическим форматам файлов, обеспечивающих сохранение всех аутентичных признаков подлинности, а именно оттиски печатей и штампов нечеткие, оттиски печатей не читаются.

Законодательством и Аукционной документацией не установлено требование к формату документов, представляемых в составе заявки на участие в Аукционе.

Представленные Заявителем в составе заявки на участие в Аукционе документы содержали штампы (оттиски), отдельные элементы которых трудночитаемы. Вместе с тем, Министерством не сделан вывод о недостоверности документа или о непредставлении Заявителем какого-либо

документа, исходя из каких-либо норм закона или Аукционной документации. Формулировка «Не соответствует формату документов – распространенным графическим форматам файлов, обеспечивающих сохранение всех аутентичных признаков подлинности» не поименована в законе как основание для отказа

Оценка документов, поступивших организатору торгов во время проведения аукциона, в силу пункта 1.5 Положения, возложена на уполномоченный орган.

Уполномоченный орган принимает решение о приеме заявки или об отказе в приеме заявки на участие в аукционе и направляет заявителю соответствующее уведомление.

В соответствии с пунктом 2.7 Положения представление заявок и их регистрация заканчиваются не позднее чем за 15 дней до даты проведения аукциона. О приеме заявки или об отказе в ее приеме заявитель извещается в течение 10 рабочих дней с момента регистрации заявки.

Таким образом, Положением предусмотрена возможность Министерства осуществить проверку поступивших документов должным образом в целях соблюдения принципа добросовестной конкуренции и создания равных условий участия в Аукционе.

При наличии сомнений в достоверности представленных сведений Министерство вправе проверить соответствию информацию в течении срока, определенного законодательством.

Комиссия относится к доказательствам, представленным Заявителем и Министерством критически и не может принять их как безусловные.

Безусловных оснований для признания указанного основания отклонения заявки Заявителя правомерным у Комиссии не имеется.

В составе заявки Заявителя имеется справка о применяемых Заявителем технологиях с их описанием, согласно которой работы по добыче обводненного полезного ископаемого на участке недр будут производиться экскаватором марки HYUNDAI модель R520LS-9S (емкость ковша 3 м³).

Министерством представлено официальное письмо эксклюзивного дистрибьютора компании HYUNDAI CONSTRUCTION EQUIPMENT CO., LTD – ООО «ТехМашЮнит» от 11.09.2020 № 002, которым подтверждены характеристики и параметры рабочего оборудования гусеничного экскаватора HYUNDAI модель R520LS-9S (объем ковша 3 м³) для эффективного и безопасного ведения работ для добычи грунтов плотностью от 1,6 до 2,2 т/м³ (песков строительных, песчано-гравийных пород и т.д).

На основании информации, представленной компанией HYUNDAI CONSTRUCTION EQUIPMENT CO., LTD – ООО «ТехМашЮнит» установлено, что планируемое Заявителем оборудование не позволит полностью извлечь обводненное полезное ископаемое, а значит не позволит произвести эффективное ведение работ, являющихся предметом Аукциона.

Дополнительно компанией HYUNDAI CONSTRUCTION EQUIPMENT CO., LTD – ООО «ТехМашЮнит» сообщено о технической невозможности использования стрелы длиной 22 м для данного типа экскаватора с

указанными в заявке Заявителя параметрами ковша с соблюдением эффективного и безопасного проведения работ.

Заявителем не представлено доказательства того, что он обладает или будет обладать необходимыми техническими средствами для эффективного и безопасного проведения работ на участке нет.

Заявка Заявителя не соответствует требованиям пункта 1.7 приложения к Положению, а решение Министерства об отказе в допуске Заявителя к участию в Аукционе основано на требования законодательства Российской Федерации, в том числе Положения.

Довод Заявителя не обоснован.

3. Заявителем в обоснование правовой позиции о необходимости приостановления Организатором торгов всей процедуры торгов указано на Решение Верховного Суда Российской Федерации от 14 мая 2020 г. по делу № АКПИ20-161, согласно которому пункт 3 письма ФАС России от 24.09.2019 № РП/83261/19 признан недействующим.

Согласно пункту 3 указанного письма при принятии к рассмотрению жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции полномочия антимонопольного органа ограничиваются возможностью приостановления торгов только в части заключения договора.

Требования к действиям организатора торгов при поступлении соответствующей жалобы определены статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции определено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

В силу части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, статья 18.1 Закона о защите конкуренции устанавливает единственный запрет на конкретные действия организатора торгов – заключение договора по итогам торгов, и последствия нарушения указанного запрета – признание такого договора ничтожным. Каких-либо иных норм, ограничивающих действия организатора торгов указанной статьей не определено.

Часть 19 данной статьи не предусматривает каких-либо специальных полномочий антимонопольного органа, а определяет сформулированную как запрет обязанность организатора торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Этой же нормой определена ничтожность договора, заключенного с нарушением указанного требования.

Указанное решение суда не содержит указаний на необходимость организатора торгов приостанавливать любые действия, связанные с процедурой проведения торгов. Иная трактовка указывала бы на необходимость, например, отказывать в приеме заявок, в том числе направленных почтовой связью или приостанавливать иные начатые процедуры в момент получения уведомления антимонопольного органа.

При поступлении уведомления о принятии жалобы к рассмотрению организатор торгов, исходя из стадии торгов и иных объективных обстоятельств, вправе самостоятельно определить порядок действий, учитывая установленный статьей 18.1 Закона о защите конкуренции запрет на заключение договора по его итогам.

Уведомление о поступлении жалоб № 33647, 33648, 33649 и о приостановлении торгов до рассмотрения жалоб по существу направлено Министерству и Организатору торгов 21.08.2020.

Требование Закона о защите конкуренции о незаключении договора до принятия решения по жалобе Министерством и Организатором торгов исполнено.

Довод Заявителя не обоснован.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ОКНСМ» необоснованной.

Члены Комиссии:

К.В. Иванюженко

Д.А. Радченко

Е.А. Ла-У

Примечание: согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.