



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Орловской области**

ул. Салтыкова-Щедрина, 21, г. Орёл, ГСП, 302000
тел. (4862) 47-53-57, факс (4862) 76-44-60
e-mail: to57@fas.gov.ru

11.04.2014 № 1409/03

На № _____ от _____

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 022-14/03 АЗ

г.Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 27 марта 2014 года.
В полном объеме решение изготовлено 11 апреля 2014 года.

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии И.В. Солдатенковой, заместителя руководителя управления-начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; членов Комиссии: С.А. Бочкова, главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, А.И. Ситко – ведущего эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 022-14/03 АЗ по признакам нарушения Управлением по охране и использованию объектов животного мира, водных биоресурсов и экологической безопасности Орловской области (302028, г.Орел, ул.Сурена Шаумяна, д. 16) (далее – Орелоблэконадзор, ответчик по делу) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции») (далее – дело), в присутствии представителей ответчика по делу - Ю.М. Куликова, заместителя начальника Орёлблэконадзора (доверенность от 27.03.2014 № УЭ-554), Ю.В. Мерцаловой, начальника отдела охраны водных биоресурсов и организации рыболовства Орёлблэконадзора (доверенность от 27.03.2014 № УЭ-555), заинтересованного лица – В.А. Дронова, главного специалиста-эколога отдела сельского хозяйства администрации Свердловского района Орловской области (доверенность от 10.02.2014), заявителя – Т (директор ООО «Нилакс», приказ № 1 от 19.09.2007),
УСТАНОВИЛА:

В Орловское УФАС России (далее - Управление) поступило обращение Т (далее – заявитель) от 21.11.2013 (вх.№ 234) о нарушении закона о защите конкуренции при проведении конкурса на предоставление рыбопромыслового участка для осуществления товарного рыбоводства физических и юридических лиц, так как они были введены в заблуждение относительно места расположения объекта: пруд Плотский на ручье б/н (приток реки Никуличь) близ н.п.Плота Свердловского района с координатами: Долгота (Е) 36°30'57.99", 36°30'56.14", 36°30'34.35" Широта (N) 52°45'55.29", 52°45'52.01", 52°46'1.01" (далее - РПУ № 951) (далее – Конкурс).

Заявитель сообщил, что Орёлблэконадзор на основании результатов проведенного Конкурса 03.06.2013 по договору № 117 предоставил РПУ № 951

крестьянскому (фермерскому) хозяйству «СЛАМС», тогда как РПУ № 951 находится на земельном участке с кадастровым номером 57:15:0020401:256, расположенном по адресу: Орловская область, Свердловский район, Новопетровский с/с, д. Никуличи, принадлежащем Т _____, а с 24.01.2014 – ООО «Нилакс» (директор Т _____).

Ответчик по делу пояснил, что РПУ № 951 был внесен в перечень рыбопромысловых участков (далее – РПУ) для проведения Конкурса на основании информации, полученной от администрации Свердловского района Орловской области.

Заинтересованное лицо сообщило, что в утвержденном списке РПУ предлагаемый администрацией Свердловского района Орловской области пруд Зеленцовский обозначен как пруд Плотский (на ручье без названия приток реки Никуличь вблизи н.п.Плоты).

В ходе рассмотрения дела были представлены копии документов и пояснения по существу рассматриваемого вопроса: заявителем (21.03.2014 вх.№ 1568), ответчиком по делу (07.02.2014 вх.№ 622, 21.03.2014 № 1539), заинтересованным лицом (07.02.2014 вх.№№ 613, 614, 20.03.2014 № 1517), а также приобщены к материалам дела документы, переданные в ходе заседаний Комиссии лицами, участвующими в деле, иные материалы рассмотрения заявления Т _____, в том числе представления и материалы органов прокуратуры.

Комиссия рассмотрела представленные материалы, заслушала доводы, пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

1. Согласно пункту 5 статьи 4 Водного кодекса Российской Федерации (далее – ВК РФ) поверхностные водные объекты состоят из поверхностных вод и покрытых ими земель в пределах береговой линии. В соответствии со статьей 8 ВК РФ водные объекты находятся в собственности Российской Федерации (федеральной собственности) (пункт 1); пруд, обводненный карьер, расположенные в границах земельного участка, принадлежащего на праве собственности субъекту Российской Федерации, муниципальному образованию, физическому лицу, юридическому лицу, находятся соответственно в собственности субъекта Российской Федерации, муниципального образования, физического лица, юридического лица, если иное не установлено федеральными законами (пункт 2).

При этом, в силу статьи 6 ВК РФ поверхностные водные объекты, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, являются общедоступными водными объектами; каждый гражданин вправе иметь доступ к водным объектам общего пользования и бесплатно использовать их для личных и бытовых нужд, для передвижения, пребывания, в том числе, для осуществления любительского и спортивного рыболовства в пределах береговой полосы; полоса вдоль береговой линии водного объекта так же предназначена для общего пользования.

Статьей 18 Федерального закона от 20.12.2004 № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (далее – Закон № 166-ФЗ) определено, что РПУ состоит из акватории водного объекта рыбохозяйственного значения или ее части. Границы РПУ определяются в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства; перечень РПУ, включающих в себя акватории внутренних вод Российской Федерации, в том числе внутренних морских вод Российской Федерации, и территориального моря Российской Федерации, утверждается органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства; использование РПУ осуществляется в соответствии с законодательством о водных биоресурсах и водным законодательством; использование земельных участков для целей рыболовства осуществляется в соответствии с водным законодательством и земельным законодательством.

1.1. На основании статьи 18 Закона № 166-ФЗ, приказа Государственного комитета Российской Федерации по рыболовству от 31.01.2008 № 47 «Об утверждении порядка определения границ рыбопромысловых участков», постановления Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 № 264 «О проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства и заключении такого договора» Коллегией Орловской области было принято постановление от 15.08.2008 № 274 «О работе по определению границ рыбопромысловых участков и заключении договоров о предоставлении в пользование рыбопромысловых участков Орловской области» (далее – Постановление № 274).

В соответствии с Приказом Федерального Агентства по рыболовству «Об утверждении порядка определения границ рыбопромысловых участков» от 22.04.2009 № 338, а также с постановлением Правительства Орловской области от 13.10.2009 № 199 «Об утверждении перечня рыбопромысловых участков на территории Орловской области и регламента их эксплуатации» (далее – Постановление № 199) в период с 2010 по 2011 годы специалисты Орелоблэконадзор проводили работы по внесению изменений и дополнений в Перечень РПУ Орловской области.

Порядок работы комиссии по определению границ РПУ на территории Орловской области, утвержденный Постановлением № 274, регламентировал процедуру деятельности комиссии по определению границ РПУ (далее – Комиссия № 274), включающих в себя акватории водных объектов рыбохозяйственного значения или их частей на территории Орловской области, для организации любительского, спортивного и промышленного рыболовства. Решения Комиссии № 274 по вопросам, входящим в ее компетенцию, принимаются на основании рекомендаций и заключений научно-исследовательских организаций, государственных учреждений - управлений по сохранению, воспроизводству водных биоресурсов и организации рыболовства и территориальных органов Государственного комитета Российской Федерации по рыболовству при участии территориальных органов федеральных органов исполнительной власти, муниципальных образований с учетом предложений всех заинтересованных сторон.

Комиссия № 274 устанавливает границы РПУ и их частей, название, местоположение, координаты, площадь водной поверхности и иные параметры, необходимые для оформления РПУ в соответствии с требованиями действующего законодательства; определяет целевое назначение РПУ, способы его использования, ограничения, связанные с использованием водных биологических ресурсов; изменяет границы РПУ либо его частей, способы его использования и целевого назначения.

Комиссия № 274 вправе заслушивать представителей федеральных органов исполнительной власти и их территориальных органов, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, общественных объединений, объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов) и научных организаций, органов местного самоуправления, а также представителей рыбохозяйственных организаций по вопросам, касающимся установления границ РПУ.

Комиссию № 274 возглавляет руководитель Управления по охране и использованию объектов животного мира, водных биологических ресурсов и экологической безопасности Орловской области.

При несогласии с принятым решением член Комиссии № 274 вправе изложить в письменной форме свое особое мнение, которое подлежит обязательному приобщению к протоколу заседания Комиссии.

Протокол Комиссии № 274 и материалы по определению границ РПУ в двухдневный срок (после дня его подписания) направляется в Госкомрыболовство России для утверждения.

1.1.1. 03.03.2010 администрация Свердловского района на письмо Орёлоблэконадзора (исх.№ УЭ-532 от 19.02.2010) направила информацию (исх.№ 151) о водных объектах, находящихся на территории Свердловского района для составления дополнительного перечня РПУ Орловской области; среди водных объектов был указано:

местоположение – населенный пункт и название пруда: «Урочище Зеленовцы Новопетровского с/п», наименование водотока (ручей): «Пруд»; длина ГТС – «41»; собственность земельного участка – «Гос.собственность»; тип ГТС – «Земляная»; площадь зеркала, га – «2,5»; объем пруда, м.куб.тыс. – «80».

местоположение – населенный пункт и название пруда: «Плоты Новопетровского с/п», наименование водотока (ручей): «Пруд»; длина ГТС – «50»; собственность земельного участка – «Гос.собственность»; тип ГТС – «Земляная»; площадь зеркала, га – «3,0»; объем пруда, м.куб.тыс. – «8.».

Согласно протоколу заседания Комиссии № 274 от 07.12.2010, на котором присутствовал представитель администрации Свердловского района, в ходе проведения работы по определению и уточнению границ РПУ подготовлена информация о 1005 РПУ; работы по определению границ РПУ проведена во всех 24 районах Орловской области; на все РПУ определены координаты не менее, чем по трем точкам в соответствии с требованиями законодательства; для всех участков подготовлены карты-схемы, указана площадь, название, тип предполагаемого использования. Комиссия № 274 приняла решение, в том числе: представителям администраций районов на основании предоставленных карт-схем и координат водных объектов провести работу по определению видов пользования водными объектами с учетом мнения местного населения.

Согласно протоколу заседания Комиссии № 274 от 18.01.2011, на котором присутствовал представитель администрации Свердловского района, было принято решение согласовать перечень РПУ в количестве 925 участков; направить упомянутый перечень на согласование в Росрыболовство и после согласования подготовить проект постановления Правительства Орловской области о внесении изменений в Постановление № 199.

10.01.2012 администрация Свердловского района на письмо Орёлоблэконадзора от 11.11.2011 № УЭ-3088 направило в Орёлоблэконадзор список РПУ, находящихся на территории Свердловского района (исх.№ 6); в этом списке отсутствует РПУ, сведения о котором предоставлялись ранее (исх.№ 151 от 03.03.2010), но указаны:

пруд, ГТС – «Зеленцовский», местоположение водного объекта – «д.Ур.Зеленцы», балансовая принадлежность – «Казначейство», площадь – «6,2 га»

пруд, ГТС – «Плотянский», местоположение водного объекта – «д.Плоты», балансовая принадлежность – «бесхозный», площадь – «5,9 га»

пруд, ГТС – «Плотянский», местоположение водного объекта – «д.Плоты», балансовая принадлежность – «бесхозный», площадь – «5,0 га».

04.03.2013 в Постановление № 199 были внесены постановлением Правительства Орловской области от № 74 изменения, касающиеся перечня РПУ; в этом перечне указан под номером 461 РПУ № 951; наименование водотока, географическое название водного объекта - «Пруд Плотский на руч. б/н (приток р.Никуличь)»; площадь водного объекта, га - «2,5»; ближайший населенный пункт – «н.п. Плоты»; географические координаты: Долгота (Е) 36°30'57.99", 36°30'56.14", 36°30'34.35" Широта (N) 52°45'55.29", 52°45'52.01", 52°46'1.01"; вид пользования – «Товарное рыбоводство».

1.2. Статьей 33.3 Закона № 166-ФЗ установлено, что договор о предоставлении РПУ заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора; порядок подготовки и заключения договора о предоставлении РПУ, форма примерного договора о предоставлении РПУ, порядок организации и проведения

конкурса на право заключения договора о предоставлении РПУ устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Правительством Российской Федерации издано постановление от 14.02.2009 № 136 «О проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления товарного рыбоводства и заключении такого договора» (далее – Постановление № 136), согласно которому установлен порядок организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении РПУ юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям для осуществления товарного рыбоводства; конкурс проводится в отношении РПУ, предусмотренных перечнем РПУ, включающих в себя акватории внутренних вод Российской Федерации, утвержденным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации по согласованию с Федеральным агентством по рыболовству; предметом конкурса является право на заключение договора.

Орёлблэконадзор в соответствии с Положением об Управлении по охране и использованию объектов животного мира, водных биоресурсов и экологической безопасности Орловской области, утвержденным постановлением Правительства Орловской области от 30 апреля 2009 года № 30 является организатором конкурса на право заключения договора о предоставлении РПУ для осуществления товарного рыбоводства на территории Орловской области (далее также - Конкурс).

Конкурс в отношении РПУ № 951 (лот Конкурса) был объявлен 15.04.2013 и проводился в соответствии с Постановлением № 136 и Конкурсной документацией, утвержденной приказом Орёлблэконадзора от 12.04.2013 № 84. Информация о Конкурсе размещена на официальном сайте Орловской области <http://orel-region.ru>.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок на участие в конкурсе на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления товарного рыбоводства на территории Орловской области от 23.05.2013 № 21 заявка на лот РПУ № 951, поданная крестьянским(фермерским) хозяйством «СЛАМС», была признана соответствующей требованиям законодательства.

На основании упомянутого протокола между Орёлблэконадзором и КФХ «СЛАМС» 03.06.2013 был заключен договор № 117 о предоставлении РПУ для осуществления товарного рыбоводства, а именно: пруд Плотский на руч.б/н (приток реки Никуличь) близ н.п.Плота Свердловского района Орловской области, площадью 2,5 га; срок действия договора – 20 лет (далее – Договор № 117).

2. Т 04.10.2013 обратилась в Орёлблэконадзор с заявлением, в котором указала на то, что пруд, предоставленный КФХ «СЛАМС» на основании Договора № 117 находится на земельном участке, принадлежащем заявителю, подтвердив информацию межевым планом и свидетельством о регистрации.

Т 03.12.2012 приобрела у гр.Кудриной В.Г. земельный участок с кадастровым номером 57:15:0020401:256, общей площадью 467 750 кв.м., расположенный по адресу: Орловская область, Свердловский район, Новопетровский с/с, д. Никуличи, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 01.10.2012, запись госрегистрации № 57-57-09/003/2012-568, выданное Кудриной В.Г. и свидетельством о государственной регистрации права от 14.12.2012, запись госрегистрации № 57-57-09/008/2012-148, выданное Т (далее – ЗУ-256) .

Из представленной лицами, участвующими в деле, информации следует, что в границах ЗУ-256 находится водный объект – пруд Плотский, расположенный на ручье без названия (приток реки Никуличь) близ н.п.Плоты Свердловского района, общей площадью 2,5 га.

ЗУ-256, относится к категории земель – «земли сельскохозяйственного назначения» и находится в границах бывшего колхоза им.Мичурина; на территории

этого участка находится указанный выше пруд с гидротехническим сооружением, правообладателем которых является Т Населенный пункт Плоты расположен в границах бывшего колхоза «Путь к коммунизму» и никакого отношения к РПУ № 951 не имеет.

Таким образом, РПУ № 951 (номер 461 по Перечню Постановления № 199) был включен в Постановление № 199 с нарушением прав и законных интересов Т , и, как следствие, проведение Конкурса не было основано на законе.

24.12.2013, до возбуждения дела, Управление предложило Орёлоблэконнадзору установить обоснованность включения в Перечень РПУ участков на территории Орловской области, утвержденный Постановлением № 199, РПУ № 951 (номер 461 по перечню), приняв меры в соответствии со своими полномочиями, и совершить действия, обеспечивающие конкуренцию при проведении Конкурса, предоставив информацию о принятых мерах до 20.01.2014.

3. Дело было возбуждено 20.01.2014 и назначено к рассмотрению на 12.02.2014.

В ходе рассмотрения дела Орёлоблэконнадзор представил протокол заседания Комиссии № 274 с целью установления обоснованности включения в Перечень РПУ Орловской области РПУ № 951 (пруд Плотский на ручье б/н приток реки Никуличь) от 31.01.2014, согласно которому до членов комиссии была доведена информация Управления; кроме того председатель комиссии отметил, что РПУ № 951 сформирован на водном объекте, являющимся федеральной собственностью и название этого РПУ не соответствует общепринятым названиям и граждане были введены в заблуждение относительного названия РПУ. Комиссия № 274 приняла решение признать включение РПУ № 951 в перечень, утвержденный Постановлением № 199 необоснованным, внести изменения в упомянутое постановление и направить указанный протокол на согласование в Росрыболовство.

Московско-Окское территориальное управление Росрыболовства вернуло представленный Орёлоблэконнадзором пакет документов в связи с вступлением в силу с 01.01.2014 Федерального закона от 02.07.2013 № 148-ФЗ «Об аквакультуре (рыбоводстве) и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

4. В силу положений статьи 4 Закона «О защите конкуренции» (пункт 7) конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 2 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, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности необоснованно препятствовать осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

По смыслу статьи 15 Закона «О защите конкуренции» нормативно установленный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Учитывая, что при формировании перечня РПУ, утвержденного Постановлением № 199, необоснованно был включен РПУ № 951, следствием чего явился Договор № 117 не основанный на законе, и с октября 2013 года по март 2014 года Орёлоблэконнадзор осуществлял бездействие, не внося соответствующее предложение в Правительство Орловской области об изменении в Постановление № 199, то

возможно необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующим субъектом (ООО «Нилакс», Т).

Из бездействия Орёлблэконадзора по невнесению изменения в Постановление № 199, относительно РПУ № 951 следует, что у хозяйствующего субъекта, владеющего земельным участком, на котором расположен РПУ № 951 отсутствует возможность заниматься предпринимательской деятельностью, что свидетельствует о необоснованном препятствовании осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

При квалификации действия (бездействия) как предусмотренного статьей 15 Закона «О защите конкуренции» нарушения антимонопольного законодательства, установлены фактические обстоятельства, подтверждающие последствия в виде ограничения конкуренции, а именно отсутствуют основанные на законе действия по внесению изменений в Постановление № 199, касающиеся РПУ № 951, то есть хозяйствующему субъекту КФХ «СЛАМС» созданы определенные преимущества по сравнению с ООО «Нилакс» (Т), а также выявлена причинная связь между бездействием Орёлблэконадзором и наступившими последствиями (обращение Заявителя в Управление).

Таким образом, бездействие Орёлблэконадзора свидетельствует о нарушении пункта 2 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», то есть указанное бездействие приводит и может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующего субъекта.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия РЕШИЛА:

1. Факт нарушения Управлением по охране и использованию объектов животного мира, водных биоресурсов и экологической безопасности Орловской области пункта 2 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» признать.

2. Выдать Управлению по охране и использованию объектов животного мира, водных биоресурсов и экологической безопасности Орловской области предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий направленных на обеспечение конкуренции путем внесении предложений в Правительство Орловской области об изменении постановления Правительства Орловской области от 13.10.2009 № 199 «Об утверждении перечня рыбопромысловых участков на территории Орловской области и регламента их эксплуатации», в части, касающейся РПУ № 951 (пруд Плотский на ручье б/н (приток реки Никуличь) близ н.п.Плота Свердловского района) и прекращения в установленном порядке соглашения (Договора № 117 от 03.06.2013, заключенного с КФХ «СЛАМС»), нарушающего антимонопольное законодательство.

3. Вопрос о наличии (отсутствии) административного правонарушения в действиях должностных лиц Управления по охране и использованию объектов животного мира, водных биоресурсов и экологической безопасности Орловской области рассмотреть в установленном порядке.

Председатель Комиссии

И.В. Солдатенкова

Члены Комиссии

С.А. Бочков

А.И. Ситко