

РЕШЕНИЕ

по делу № 504-17.1к

09.11.2018 г. г. Воронеж

Резолютивная часть решения оглашена 09.11.2018

Решение в полном объеме изготовлено 16.11.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Логошин А.В. – председатель Комиссии, заместитель руководителя — начальник отдела; Капранчиков А.В. – член Комиссии, старший государственный инспектор; Феденев А.Н. – член Комиссии, государственный инспектор, рассмотрев дело № 504-17.1к по признакам нарушения антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ФГБУ «Управление мелиорации земель и сельскохозяйственного водоснабжения по Воронежской области» (394026, Воронежская обл., г. Воронеж, ул. Газовая, д. 1 б) по признакам нарушения статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), выразившихся в заключении договора № 9 от 01.03.2018 г. без соблюдения обязательных публичных процедур — проведения обязательных торгов на право предоставления в пользование мелиоративного объекта.

В присутствии на заседании представителей ФГБУ «Управление мелиорации земель и сельскохозяйственного водоснабжения по Воронежской области» <...>, <...>,

у с т а н о в и л а:

В Воронежское УФАС России 08.08.2018 поступило коллективное заявление жителей Каширского района Воронежской области на действия ФГБУ «Управление мелиорации земель и сельскохозяйственного водоснабжения по Воронежской области», по итогам рассмотрения которого выявлены признаки нарушения статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), которые выразились в следующем.

При рассмотрении коллективного обращения граждан (жителей Каширского района Воронежской области), а также в целях осуществления контроля за соблюдением требований антимонопольного законодательства, руководствуясь ст. 25 Федерального закона «О защите конкуренции», Воронежским УФАС России были направлены запросы в ФГБУ «Управление мелиорации земель и сельскохозяйственного водоснабжения по Воронежской области (далее — ФГБУ «Управление «Воронежмелиоводхоз»), администрацию Каширского муниципального района Воронежской области и администрацию Каширского сельского поселения Каширского муниципального района Воронежской области.

В ответ на запрос Воронежского УФАС России ФГБУ «Управление «Воронежмелиоводхоз» был предоставлен договор взаимодействия о предоставлении мелиоративного объекта для рыборазведения № 9 от 01.03.2018 г. Согласно договору взаимодействия о предоставлении мелиоративного объекта для рыборазведения № 9 от 01.03.2018 г., договор заключен между ФГБУ «Управление «Воронежмелиоводхоз» и ООО «Агро-Веста».

Согласно абзацу 5 статьи 2 Закона о мелиорации, мелиоративные системы это комплексы взаимосвязанных гидротехнических и других сооружений и устройств (каналы, коллекторы, трубопроводы, водохранилища, плотины, дамбы, насосные станции, водозаборы, другие сооружения и устройства на мелиорированных землях), обеспечивающих создание оптимальных водного, воздушного, теплового и питательного режимов почв на мелиорированных землях.

Из пункта 1.1 следует, что «Учреждение» обязуется предоставить пользователю

мелиоративный объект для осуществления аквакультуры (рыболовства), гидротехническое сооружение — Московская ГОС на балке Кондрашкин Лог Каширского района Воронежской области (далее гидротехническое сооружение), являющейся федеральной собственностью, принадлежащее Учреждению на праве оперативного управления.

Согласно п. 3.2. договора № 9 установлено, что стоимость оказываемых услуг на мелиоративном объекте с учетом расходов составляет 48 291,50 руб. в квартал, которая установлена на основании отчета об оценке рыночной стоимости, а не по итогам проведенного конкурса или аукциона.

Согласно п. 3.1. оплата по договору Пользователем производится после выставления счета Учреждением за истекший квартал в течение 5 рабочих дней.

В Постановлении Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 N 16 "О свободе договора и ее пределах", говорится:

«В соответствии с пунктом 2 статьи 421 ГК РФ стороны вправе заключить договор, не предусмотренный законом и иными правовыми актами (непоименованный договор).

При оценке судом того, является ли договор непоименованным, принимается во внимание не его название, а предмет договора, действительное содержание прав и обязанностей сторон, распределение рисков и т.д.

В таких случаях судам следует учитывать, что к непоименованным договорам при отсутствии в них признаков смешанного договора (пункт 3 статьи 421 ГК РФ) правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются.

Однако нормы об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, могут быть применены к непоименованному договору по аналогии закона в случае сходства отношений и отсутствия их прямого урегулирования соглашением сторон (пункт 1 статьи 6 ГК РФ). Применение к непоименованным договорам по аналогии закона императивных норм об отдельных поименованных видах договоров возможно в исключительных случаях, когда исходя из целей законодательного регулирования ограничение свободы договора необходимо для защиты охраняемых законом интересов слабой стороны договора, третьих лиц, публичных интересов или недопущения грубого нарушения баланса интересов сторон. При этом суд должен указать на то, какие соответствующие интересы защищаются применением императивной нормы по аналогии закона.»

Таким образом, исходя из буквального толкования текста договора, Комиссия приходит к выводу о том, что по своей правовой природе договор № 9 «взаимодействия о предоставлении мелиоративного объекта для рыбозаведения» является договором водопользования, где предметом договора является передача мелиоративного объекта для осуществления аквакультуры (рыболовства).

С 01.01.2014 вступил в силу Федеральный закон "Об аквакультуре (рыбоводстве)", который устанавливает правовые основы регулирования в области аквакультуры (рыбоводства), в том числе в части защиты прав и интересов физических лиц и юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную деятельность в данной области.

В силу статьи 51.1 Водного кодекса РФ (далее - Водный кодекс) использование водных объектов рыбохозяйственного значения для целей рыболовства и аквакультуры (рыбоводства) осуществляется в соответствии с Водным кодексом, законодательством о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов и законодательством Российской Федерации, регулирующим отношения в

области аквакультуры (рыбоводства).

В соответствии со статьей 9 Закона об аквакультуре пользование рыбноводным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договору пользования рыбноводным участком, собственник которого обязуется предоставить его рыбноводному хозяйству за плату во временное пользование для осуществления аквакультуры (рыбоводства).

Согласно п. 1 ст. 12 Водного кодекса, по договору водопользования одна сторона - исполнительный орган государственной власти или орган местного самоуправления обязуется предоставить другой стороне - водопользователю водный объект или его часть в пользование за плату.

Согласно п. 2 ст. 12 Водного кодекса, к договору водопользования применяются положения об аренде, предусмотренные Гражданским кодексом Российской Федерации, если иное не установлено настоящим Кодексом и не противоречит существу договора водопользования.

Согласно п. 1 ст. 16 Водного кодекса, договор водопользования заключается по результатам аукциона, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно п. 2 ст. 16 Водного кодекса, договор водопользования заключается без проведения аукциона в случае приобретения права пользования в целях, предусмотренных пунктом 1 или 3 части 2 статьи 11 настоящего Кодекса, а также в случаях, установленных статьями 15, 47, 49 и 50 настоящего Кодекса.

В силу п. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения (п. 1 ст. 422 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Предоставление мелиоративного объекта для осуществления аквакультуры (рыболовства) конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов создает для отдельных хозяйствующих субъектов преимущественные условия получения указанного права и препятствует для получения данного права в установленном порядке иными лицами.

В соответствии со статьей 168 ГК РФ сделка (в том числе договор на предоставление мелиоративного объекта для осуществления аквакультуры (рыболовства), заключенный без проведения торгов), не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Согласно статье 167 ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

Кроме того, ничтожные сделки (ранее заключенные договоры) не порождают юридических последствий и соответственно не могут быть продлены.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N А13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может оказывать влияние на состояние конкуренции.

Предоставление мелиоративного объекта для осуществления аквакультуры

(рыболовства) конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов (аукциона) создает преимущественные условия в получении указанного права и препятствует доступу к данному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеуказанные права.

Статья 17.1 Закона «О защите конкуренции» запрещает заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного имущества, без обязательного соблюдения порядка проведения конкурсов или аукционов на право передачи указанных прав на государственное имущество.

Проведение торгов при передаче государственного имущества направлено на расширение возможности доступа хозяйствующих субъектов к данному ресурсу, является основой эффективного использования такого имущества и развития конкуренции.

Существо установленных статьей 17.1 требований заключается, с одной стороны, в обеспечении справедливого и конкурентного доступа хозяйствующих субъектов к такому ограниченному ресурсу, как государственное имущество, вовлекаемое в хозяйственный оборот, с другой - в обеспечении и соблюдении публичных интересов. С экономической точки зрения торги позволяют эффективно распорядиться государственным имуществом, передав права владения и (или) пользования указанным имуществом лицу, которое предложило лучшую цену за право заключения договора, а также которое соответствует необходимым собственнику требованиям. В отдельных случаях государственное имущество является единственным источником получения хозяйствующими субъектами активов для ведения предпринимательской или иной хозяйственной деятельности. Поэтому общее правило о проведении торгов для заключения таких договоров является необходимым условием обеспечения справедливой конкуренции.

Передача хозяйствующему субъекту ООО «Агро-Веста» федерального недвижимого имущества, закрепленного на праве оперативного управления за ФГБУ «Управление «Воронежмелиоводхоз», в пользование для осуществления аквакультуры (рыболовства) без проведения торгов в форме аукциона или конкурса является предоставлением преимущества хозяйствующему субъекту ООО «Агро-Веста» осуществлению им предпринимательской деятельности на соответствующем рынке и обеспечивает данному хозяйствующему субъекту более выгодные условия деятельности по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Непроведение торгов, в случае когда их проведение является обязательным условием передачи имущества, не может не оказывать влияния на состояние конкуренции между хозяйствующими субъектами, осуществляющими свою предпринимательскую деятельность на соответствующем товарном рынке.

Следовательно, действия ФГБУ «Управление «Воронежмелиоводхоз» по передаче ООО «Агро-Веста» мелиоративного объекта для осуществления аквакультуры (рыболовства), гидротехническое сооружение — Московская ГОС на балке Кондрашкин Лог Каширского района Воронежской области поставили данное общество в более выгодные условия осуществления им предпринимательской деятельности и имеют признаки нарушения статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Таким образом, исходя из вышеизложенного, Комиссия считает, что действия ФГБУ «Управление мелиорации земель и сельскохозяйственного водоснабжения по Воронежской области», заключившего договор взаимодействия о предоставлении мелиоративного объекта для рыборазведения № 9 от 01.03.2018 г., противоречат целям Закона «О защите конкуренции» и положениям статьи 17.1 указанного

закона, в части осуществления действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

ФГБУ «Управление мелиорации земель и сельскохозяйственного водоснабжения по Воронежской области» представлены копии документов, касающиеся расторжения договора № 9 от 01.03.2018 г. с ООО «Агро-Веста».

Учитывая изложенное, а также то, что нарушение является окончательным, имущество, являющееся предметом договора № 9 от 01.03.2018 г., согласно акту приема-передачи от 06.11.2018 возвращено, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия, изучив и проанализировав имеющиеся в деле и предоставленные документы, с учетом письменных и устных объяснений лиц, участвующих в деле, руководствуясь положениями ст. ст. 23, 41 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

р е ш и л а:

1 .Признать в действиях ФГБУ «Управление мелиорации земель и сельскохозяйственного водоснабжения по Воронежской области» нарушение статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении договора № 9 от 01.03.2018 г. без соблюдения обязательных публичных процедур — проведения обязательных торгов на право предоставления в пользование мелиоративного объекта.

2. В связи с тем, что имущество, являющееся предметом договора взаимодействия о предоставлении мелиоративного объекта для рыборазведения № 9 от 01.03.2018 г., согласно акту приема-передачи от 06.11.2018 возвращено, обязательное для исполнения предписание не выдавать.

В соответствии со ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд или в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии А.В. Логошин

Члены Комиссии: А.В. Капранчиков

А.Н. Феденев