

РЕШЕНИЕ по делу № 86 о нарушении антимонопольного законодательства г. Курган

Резолютивная часть решения оглашена «07» декабря 2015 г. В полном объеме решение изготовлено «14» декабря 2015 г. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе: председатель комиссии — Гагарина И.В. — руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области; члены комиссии: Попова Е.С. - государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти; Боровко Е.В. - государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти, рассмотрела дело № 86 по признакам нарушения Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области (640661, г. Курган, ул. Володарского, 65, ИНН 4501034600), части 1 статьи 15 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается, в отсутствии у заявителей договора о предоставлении рыбопромыслового участка, что является предоставлением преимущественного положения таким хозяйствующим субъектам по сравнению с иными заинтересованными лицами и, как следствие, приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, УСТАНОВИЛА: В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Сельхоз-Ресурс» (вх. № 4900 от 14.09.2015 г.) о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области. Как указывает заявитель, Департамент сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области (далее – Департамент) Распоряжением от 18.06.2015 г. № 111 утвердил рекомендуемые объемы добычи (вылова) артемии на стадии цист, общий допустимый улов которых не устанавливается в водных объектах Курганской области на 2015 год. 20.07.2015 г. общество с ограниченной ответственностью «Сельхоз-Ресурс» (далее – ООО «Сельхоз-Ресурс») обратилось в Департамент с заявлением о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается (вид рыболовства – промышленный лов, вид водных биологических ресурсов – артемия на стадии цист). Письмом № 04-02/2697 от 31.07.2015 г. Департамент отказал заявителю в заключении договора со ссылкой на подпункт «е» пункта 7 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 г. № 643. Распоряжением Департамента от 19.08.2015 г. № 149 вновь были утверждены рекомендуемые объемы добычи (вылова) артемии на стадии цист, общий допустимый улов которых не устанавливается в водных объектах Курганской области на 2015 год. ООО «Сельхоз-Ресурс» 20.08.2015 г. обратилось в Департамент с аналогичным заявлением о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается (вид рыболовства – промышленный лов, вид водных биологических ресурсов – артемия на стадии цист). Однако, Департамент письмом № 04-02/3026 от 01.09.2015 г. вновь отказал заявителю в заключении названного договора, также по основаниям, предусмотренным подпунктом «е»

пункта 7 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 г. № 643. Общество с ограниченной ответственностью «Сельхоз-Ресурс» полагает, что указанные выше отказы Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области незаконны. Считает, что договоры пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, должны заключаться со всеми хозяйствующими субъектами, обратившимися в Департамент с заявлениями о заключении таких договоров. Для детального изучения обстоятельств, изложенных в заявлении, в силу статьи 25 Закона о защите конкуренции Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области у Департамента были запрошены необходимые документы и информация. Во исполнение обозначенного запроса, последний представил ряд документов. К числу таких документов, в том числе, относятся: - копии Распоряжений Департамента об утверждении рекомендуемых объемов добычи (вылова) артемии на стадии цист, общий допустимый улов которых не устанавливается в водных объектах Курганской области на 2015 год (№ 149 от 19.08.2015 г., № 111 от 18.06.2015 г., № 256 от 15.12.2014 г.); - копии Распоряжений Департамента о распределении рекомендованных объемов добычи (вылова) водных биологических ресурсов для целей промышленного рыболовства, на которые общие допустимые уловы не устанавливаются между пользователями на водоемах Курганской области в 2015 году (№ 151 от 20.08.2015 г., № 146 от 07.08.2015 г., № 122 от 09.07.2015 г.); - копии заявлений о заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается на 2015 год, с приложением копий ответов на данные заявления; - копии договоров пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается, заключенных в текущем году. По результатам рассмотрения, представленных документов, а также по результатам изучения действующего законодательства, регулирующего отношения в сфере рыболовства, Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области пришло к выводу о возможном наличии в действиях Департамента признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается, в отсутствие у заявителей договора о предоставлении рыбопромыслового участка, что является предоставлением преимущественного положения таким хозяйствующим субъектам по сравнению с иными заинтересованными лицами и, как следствие, приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. В процессе рассмотрения дела ответчик отразил следующую позицию. Считает отказ в заключении с обществом с ограниченной ответственностью «Сельхоз-Ресурс» договора пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается, по основаниям, предусмотренным подпунктом «е» пункта 7 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, законным и обоснованным. Полагает, что орган исполнительной власти не вправе заключать договоры пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается в отсутствие у заявителей договора о предоставлении рыбопромыслового участка, только в том

случае, когда объекты, на которых предоставляется право вылова водных биологических ресурсов, включены в перечень рыбопромысловых участков. Относительно вопроса об обязанности Департамента при предоставлении услуги по заключению договора пользования водными биологическими ресурсами запрашивать договор о предоставлении рыбопромыслового участка, считает, что межведомственный запрос такого договора осуществляется в целях установления следующего: - находится ли объект в Перечне рыбопромысловых участков Курганской области; - заключен ли на заявленный объект договор о предоставлении рыбопромыслового участка с заявителем или иным лицом. По мнению Департамента, если объект не находится в Перечне рыбопромысловых участков Курганской области, то у органа исполнительной власти имеется возможность заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается, в отсутствие у заявителей договора о предоставлении рыбопромыслового участка. Однако, если объект находится в Перечне рыбопромысловых участков Курганской области, Департамент может заключить договор пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается, только с заявителем, у которого объект находится в пользовании по договору о предоставлении рыбопромыслового участка. Как уточнено ответчиком, Постановлением Администрации (Правительства) Курганской области от 16.01.2007 г. № 19 утвержден Перечень рыбопромысловых участков Курганской области. На основании указанного, доводы ответчика сводятся к тому, что, поскольку перечень рыбопромысловых участков Курганской области утвержден органом исполнительной власти субъекта, соответственно осуществление промышленного рыболовства юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями на объектах, включенных в указанный перечень, возможно только при наличии договора пользования водными биоресурсами и договора о предоставлении рыбопромыслового участка. Вместе с тем, добыча водных биологических ресурсов на объектах, которые не включены в Перечень рыбопромысловых участков Курганской области, осуществляется только на основании договора пользования водными биологическими ресурсами, заключенного в порядке, предусмотренном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 г. № 643. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области рассмотрела представленные доказательства по делу, заслушала доводы, пояснения и возражения сторон, и пришла к следующим выводам. Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (далее – Закон о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов), законодательство о рыболовстве и сохранении водных биоресурсов состоит из настоящего Федерального закона, других федеральных законов и законов субъектов Российской Федерации. В силу части 3 названной статьи Правительство Российской Федерации принимает постановления, регулирующие отношения в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, в пределах полномочий, определенных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, а также нормативными указами Президента Российской Федерации. Согласно части 1 статьи 28 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов общий допустимый улов водных биоресурсов и виды водных биоресурсов, в отношении которых он устанавливается, утверждаются федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства для каждого рыбохозяйственного бассейна. В соответствии с указанным выше, Министерством сельского хозяйства Российской Федерации

издан приказ от 01.10.2013 г. № 365 «Об утверждении перечня видов водных биологических ресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов». Согласно упомянутому Перечню артемия во внутренних водоемах Западно-Сибирского рыбохозяйственного бассейна не является видом водных биоресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов. Федеральным агентством по рыболовству издан приказ от 28.11.2014 г. № 904 «О мерах по реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 25 августа 2008 г. № 643 на 2015 год». Данным приказом установлены виды водных биоресурсов, общий допустимый улов в отношении которых не устанавливается и районы их добычи (вылова), согласно которому вылов артемии (на стадии цист) допустим в озерах Курганской области. Частью 3.1 статьи 19 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов предусмотрено, что для осуществления промышленного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, указанные водные биоресурсы предоставляются в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров, предусмотренных статьями 33.3 и 33.4 настоящего Федерального закона. Таким образом, цисты артемии предоставляются в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров, предусмотренных статьями 33.3 и 33.4 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов. Статьей 33.3 названного Закона регламентирован порядок заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка, статьей 33.4 – порядок и основания заключения договора пользования водными биоресурсами. Согласно статье 33.4 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов договор пользования водными биоресурсами заключается в целях осуществления промышленного и прибрежного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом. По договору пользования водными биоресурсами одна сторона - орган государственной власти обязуется предоставить другой стороне - юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю право на добычу (вылов) водных биоресурсов. Для осуществления промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах и прибрежного рыболовства во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации право на добычу (вылов) водных биоресурсов возникает у юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на основании договора пользования водными биоресурсами и договора о предоставлении рыбопромыслового участка, за исключением случаев, если осуществление указанных видов рыболовства допускается без предоставления рыбопромыслового участка. В договоре пользования водными биоресурсами указываются его стороны, предмет договора, срок его действия, вид рыболовства и иные условия. Договор пользования водными биоресурсами может заключаться по результатам аукциона в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом. Порядок подготовки и заключения договора пользования водными биоресурсами, форма примерного договора пользования водными биоресурсами устанавливаются Правительством Российской Федерации. Правила подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 г. № 643 (далее – Правила). Согласно пункту 2 указанных Правил Федеральное агентство по рыболовству в 10-дневный срок после утверждения общих

допустимых уловов водных биоресурсов публикует на своем официальном сайте в сети Интернет объявление о подготовке и заключении договоров, а также информирует об этом органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации. Указанное объявление содержит следующую информацию: а) срок приема документов для заключения договора; б) перечень видов водных биоресурсов; в) районы и сроки добычи (вылова) водных биоресурсов. Пунктом 3 Правил обозначено, что после публикации объявления, указанного в пункте 2 настоящих Правил, подготовку и заключение договора осуществляют: - органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации - в отношении водных биоресурсов внутренних вод Российской Федерации (за исключением внутренних морских вод Российской Федерации); - Федеральное агентство по рыболовству - в отношении водных биоресурсов внутренних морских вод Российской Федерации, территориального моря Российской Федерации, исключительной экономической зоны Российской Федерации, континентального шельфа Российской Федерации, Азовского и Каспийского морей, районов действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, а также в отношении катадромных и трансграничных видов рыб. В соответствии с пунктом 4 Правил заявление о заключении договора представляется в срок, установленный в объявлении о подготовке и заключении договоров, юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, зарегистрированными в Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», в соответствующий орган, указанный в пункте 3 Правил, в письменной форме непосредственно или почтовым отправлением либо в электронной форме в виде электронного документа, подписанного электронной подписью, или с использованием федеральной государственной информационной системы «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)». В пункте 4 (1) Правил отражены сведения, которые должны быть указаны в заявлении. Пунктом 5 Правил обозначен перечень необходимых документов, которые должны быть приложены к заявлению. Также пунктом 5 (1) установлено, что уполномоченный орган в течение 1 рабочего дня со дня представления заявления и прилагаемых к нему документов запрашивает посредством межведомственного запроса, в том числе в электронной форме с использованием единой системы межведомственного электронного взаимодействия, в отношении заявителя следующие сведения: а) сведения из Единого государственного реестра юридических лиц (Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей) - в Федеральной налоговой службе; б) сведения о договоре о предоставлении рыбопромыслового участка - в Федеральном агентстве по рыболовству (в случае если уполномоченным органом является орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации); в) сведения о решении Федеральной антимонопольной службы, оформленном на основании решения Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации (в случае, если в заявке указано, что контроль иностранного инвестора в отношении заявителя установлен в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства»), - в Федеральной антимонопольной службе. Пунктом 5 (3) также предусмотрено, что Федеральное агентство по рыболовству представляет в течение 1 рабочего дня со дня получения запроса в соответствующий орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации сведения, указанные в подпункте «б» пункта 5(1) настоящих Правил, в

форме, в которой поступил межведомственный запрос. В соответствии с подпунктом 12 пункта 10 Положения о Департаменте сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области, утвержденного Постановлением Правительства Курганской области № 364 от 21.08.2007 г., Департамент осуществляет подготовку и заключение договоров пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается. Распоряжениями Департамента № 149 от 19.08.2015 г., № 111 от 18.06.2015 г., № 256 от 15.12.2014 г. были утверждены рекомендуемые объемы добычи (вылова) артемии на стадии цист, общий допустимый улов которых не устанавливается в водных объектах Курганской области на 2015 год. На основании названных распоряжений Департамент осуществлял прием заявлений для заключения договоров пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается. По результатам рассмотрения упомянутых заявлений, Департаментом были изданы Распоряжения № 151 от 20.08.2015 г., № 146 от 07.08.2015 г., № 122 от 09.07.2015 г. о распределении рекомендованных объемов добычи (вылова) водных биологических ресурсов для целей промышленного рыболовства, на которые общие допустимые уловы не устанавливаются между пользователями на водоемах Курганской области в 2015 году. На основании указанных распоряжений между Департаментом и рядом хозяйствующих субъектов были заключены договоры пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается:

- договор № 184 от 13.07.2015 г., заключенный между Департаментом и обществом с ограниченной ответственностью «Экопродукт»;
- договоры № 187 от 13.07.2015 г., № 244 от 21.08.2015 г., заключенные между Департаментом и индивидуальным предпринимателем <__>;
- договоры № 189 от 13.07.2015 г., № 242 от 26.08.2015 г., заключенные между Департаментом и индивидуальным предпринимателем <__>;
- договоры № 190 от 13.07.2015 г., № 241 от 25.08.2015 г., заключенные между Департаментом и обществом с ограниченной ответственностью «Научно-производственная фирма «Сибирская тема»;
- договоры № 191 от 13.07.2015 г., № 192 от 13.07.2015 г., № 193 от 13.07.2015 г., № 194 от 13.07.2015 г., № 195 от 13.07.2015 г., заключенные между Департаментом и индивидуальным предпринимателем Главой крестьянского (фермерского) хозяйства <__>;
- договоры № 198 от 13.07.2015 г., № 199 от 13.07.2015 г., № 200 от 13.07.2015 г., № 201 от 13.07.2015 г., № 202 от 13.07.2015 г., заключенные между Департаментом и индивидуальным предпринимателем Главой крестьянского (фермерского) хозяйства <__>;
- договор № 211 от 10.08.2015 г., заключенный между Департаментом и обществом с ограниченной ответственностью «Курганрыбхоз»;
- договор № 212 от 07.08.2015 г., заключенный между Департаментом и обществом с ограниченной ответственностью «Аквакультура Зауралья»;
- договор № 231 от 25.08.2015 г., заключенный между Департаментом и обществом с ограниченной ответственностью «Арго»;
- договор № 233 от 21.08.2015 г., заключенный между Департаментом и обществом с ограниченной ответственностью «Сварог»;
- договор № 235 от 21.08.2015 г., заключенный между Департаментом и обществом с ограниченной ответственностью «Аркадия М»;
- договор № 236 от 21.08.2015 г., заключенный между Департаментом и обществом с ограниченной ответственностью «Аква 45»;
- договор № 243 от 25.08.2015 г., заключенный между Департаментом и Государственным унитарным предприятием Курганской области «Лен Зауралья».

Однако, в заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается ряду хозяйствующих субъектов, подавших необходимые заявления,

Департаментом было отказано. Одной из причин отказа послужило отсутствие возможности добычи (вылова) водных биоресурсов в объеме и районе добычи (вылова) водных биоресурсов, указанных в заявлении, на основании данных научных исследований (подпункт «е» пункта 7 Правил). Названные отказы были оформлены Департаментом в отношении (касаемо ссылки на подпункт «е» пункта 7 Правил): - общества с ограниченной ответственностью «Частоозерское РПХ» (письмо № 04-02/3186 от 17.09.2015 г.); - индивидуального предпринимателя <__> (письмо № 04-02/3055 от 03.09.2015 г.); - индивидуального предпринимателя <__> (письмо № 04-02/3065 от 03.09.2015 г.); - индивидуального предпринимателя <__> (письмо № 04-02/3035 от 02.09.2015 г.); - общества с ограниченной ответственностью «Рыбхоз Сафакульевский» (письма № 04-02/3036 от 02.09.2015 г., № 04-02/2713 от 03.08.2015 г.); - индивидуального предпринимателя <__> (письма № 04-02/3038 от 02.09.2015 г., № 04-02/2712 от 03.08.2015 г.); - общества с ограниченной ответственностью «Сельхоз-Ресурс» (письма № 04-02/3026 от 01.09.2015 г., № 04-02/2697 от 31.07.2015 г.); - общества с ограниченной ответственностью «НЭКА» (письмо № 04-02/2882 от 19.08.2015 г.); - общества с ограниченной ответственностью «Алтай нур» (письмо № 04-02/2714 от 03.08.2015 г.). Как уже было указано, в силу норм Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов, а именно, по правилам части 2.1 статьи 33.4 для осуществления промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах и прибрежного рыболовства во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации право на добычу (вылов) водных биоресурсов возникает у юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на основании договора пользования водными биоресурсами и договора о предоставлении рыбопромыслового участка, за исключением случаев, если осуществление указанных видов рыболовства допускается без предоставления рыбопромыслового участка. Следует отметить, что в названной части статьи 33.4 указано – «за исключением случаев, если осуществление указанных видов рыболовства допускается без предоставления рыбопромыслового участка», следовательно, названные исключения должны быть предусмотрены Законом о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов. Иными словами, такое рыболовство должно быть – допустимо. Таким образом, промышленное рыболовство в пресноводных водных объектах и прибрежное рыболовство во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации допускается по общему правилу, на основании двух договоров, а именно, договора пользования водными биоресурсами и договора о предоставлении рыбопромыслового участка, за исключением случаев, допускающих такое рыболовство без предоставления рыбопромыслового участка. Согласно части 2 статьи 20 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов прибрежное рыболовство допускается осуществлять с предоставлением рыбопромыслового участка во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации, а также без предоставления рыбопромыслового участка в определенных Правительством Российской Федерации районах континентального шельфа Российской Федерации и исключительной экономической зоны Российской Федерации. Из указанного следует, что, без предоставления рыбопромыслового участка допускается осуществление прибрежного рыболовства только в определенных Правительством Российской Федерации районах континентального шельфа Российской Федерации и исключительной экономической зоны Российской Федерации, что к осуществлению промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах субъектов Российской Федерации не применимо. Таким образом,

исходя из анализа статьи 33.4 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов, для осуществления промышленного рыболовства юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель должны представить два договора, договор пользования водными биоресурсами и договор о предоставлении рыбопромыслового участка, так как данная норма имеет соединительный союз «и», тем самым, не позволяет понимать ее иначе, как возможность заключения договора пользования водными биоресурсами, общий допустимый улов которых не установлен, только при наличии договора о предоставлении рыбопромыслового участка. Кроме того, в Правилах подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, указано, что уполномоченный орган в течение одного рабочего дня со дня представления заявления и прилагаемых к нему документов запрашивает посредством межведомственного запроса, в том числе в электронной форме с использованием единой системы межведомственного электронного взаимодействия, в отношении заявителя сведения, в том числе - сведения о договоре о предоставлении рыбопромыслового участка - в Федеральном агентстве по рыболовству (в случае если уполномоченным органом является орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации) (пункт 5(1) Правил). Аналогичные требования содержатся в административном Регламенте предоставления Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области государственной услуги по подготовке и заключению договоров пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается, утвержденном Распоряжением Правительства Курганской области № 95 от 22.05.2014 г. (в редакции Распоряжения Правительства Курганской области № 91 от 26.05.2015 г.). Так, в пункте 19 указанного Регламента содержится исчерпывающий перечень документов, необходимых в соответствии с нормативными правовыми актами для предоставления государственной услуги, которые находятся в распоряжении государственных органов, органов местного самоуправления и иных организаций, участвующих в предоставлении государственных услуг. К таким документам, в том числе, относятся сведения о договоре о предоставлении рыбопромыслового участка. Из буквального прочтения указанного пункта Регламента следует, что договор о предоставлении рыбопромыслового участка является необходимым документом для предоставления государственной услуги, т.е. иными словами, необходимым документом для заключения договора пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается. В силу пункта 15 обозначенного Регламента, результатом предоставления государственной услуги является: - выдача договора пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается; - выдача мотивированного отказа в подготовке и заключении договора пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается. Таким образом, для получения такого результата предоставления государственной услуги, как выдача упомянутого договора, необходимо наличие у уполномоченного органа всех необходимых документов и сведений, предусмотренных действующими нормативно-правовыми актами для предоставления такой услуги. К числу таких документов, в том числе, относятся документы, предусмотренные: - частью 2.1 статьи 33.4 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов; -

подпунктом «б» пункта 5(1) Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается; - пунктом 19 Регламента предоставления Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области государственной услуги по подготовке и заключению договоров пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается. Согласно части 2 статьи 18 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов рыбопромысловый участок формируется в определенных границах для осуществления промышленного рыболовства во внутренних водах Российской Федерации, за исключением внутренних морских вод Российской Федерации (в пресноводных водных объектах), прибрежного рыболовства, рыболовства в целях обеспечения ведения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации, а также для организации любительского и спортивного рыболовства. Границы рыбопромыслового участка определяются в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства. По правилам части 4 статьи 18 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов перечень рыбопромысловых участков, 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. В силу изложенного, Постановлением Администрации (Правительства) Курганской области от 16.01.2007 г. № 19 утвержден перечень рыбопромысловых участков Курганской области. В соответствии с частями 1-3 статьи 33.3 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов по договору о предоставлении рыбопромыслового участка одна сторона - орган государственной власти обязуется предоставить другой стороне - юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю право на добычу (вылов) водных биоресурсов на рыбопромысловом участке. В договоре о предоставлении рыбопромыслового участка указываются его стороны, предмет договора, срок его действия, вид рыболовства и иные условия. Договор о предоставлении рыбопромыслового участка заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора. Таким образом, для того чтобы заключить договор о предоставлении рыбопромыслового участка необходимо участие в конкурентных процедурах. Как следует из документов, представленных Департаментом, упомянутые выше договоры заключены в отношении добычи (вылова) артемии на следующих водных объектах (озерах): - договор № 184 от 13.07.2015 г., озера – Сорочье (Вишняково), Половинский сельсовет, Целинный район; Соленое (Невидимое), Золотинский сельсовет, Макушинский район; Актабан, Перволебяжьевский сельсовет, Лебяжьевский район; Гашково, Большеберезовский сельсовет, Куртамышский район; - договор № 187 от 13.07.2015 г., озера - Гашково, Большеберезовский сельсовет, Куртамышский район; Сорочье (Вишняково), Половинский сельсовет, Целинный район; - договор № 244 от 21.08.2015 г., озеро - Соленое (Сетово), Сетовский сельсовет, Целинный район; - договор № 189 от 13.07.2015 г., озера - Сорочье (Вишняково), Половинский сельсовет, Целинный район; Соленое (Невидимое), Золотинский сельсовет, Макушинский район; Актабан, Перволебяжьевский сельсовет, Лебяжьевский район; Гашково, Большеберезовский сельсовет, Куртамышский район; Собачье

(Соленое), Сетовнинский сельсовет, Макушиснский район; - договор № 242 от 26.08.2015 г., озера – Соленое (Сетово), Сетовский сельсовет, Целинный район; Филатово, Курейнский сельсовет, Макушинский район; Теренколь-Горький (Б. Курейное), Курейнский сельсовет, Макушинский район; Требушиное (Ильеней), Требушинский сельсовет, Макушинский район; Горькое (Краснознаменское-Введенское), Введенский сельсовет, Мишкинский район; Сивково (Озеро № 1), Сивковский сельсовет, Частоозерский район; Соленое (Карасье, Частоозерское), Карасевский сельсовет, Частоозерский район; - договор № 190 от 13.07.2015 г., озера - Гашково, Большеберезовский сельсовет, Куртамышский район; Актабан, Перволебяжьевский сельсовет, Лебяжьевский район; Собачье (Соленое), Сетовнинский сельсовет, Макушиснский район; Соленое (Невидимое), Золотинский сельсовет, Макушинский район; Сорочье (Вишняково), Половинский сельсовет, Целинный район; - договор № 241 от 25.08.2015 г., озера – Соленое (Сетово), Сетовский сельсовет, Целинный район; Филатово, Курейнский сельсовет, Макушинский район; Теренколь-Горький (Б. Курейное), Курейнский сельсовет, Макушинский район; Требушиное (Ильеней), Требушинский сельсовет, Макушинский район; Горькое (Краснознаменское-Введенское), Введенский сельсовет, Мишкинский район; Сивково (Озеро № 1), Сивковский сельсовет, Частоозерский район; Соленое (Карасье, Частоозерское), Карасевский сельсовет, Частоозерский район; - договор № 191 от 13.07.2015 г., озеро - Гашково, Большеберезовский сельсовет, Куртамышский район; - договор № 192 от 13.07.2015 г., озеро - Сорочье (Вишняково), Половинский сельсовет, Целинный район; - договор № 193 от 13.07.2015 г., озеро - Соленое (Невидимое), Золотинский сельсовет, Макушинский район; - договор № 194 от 13.07.2015 г., озеро - Собачье (Соленое), Сетовнинский сельсовет, Макушиснский район; - договор № 195 от 13.07.2015 г., озеро - Актабан, Перволебяжьевский сельсовет, Лебяжьевский район; - договор № 198 от 13.07.2015 г., озеро - Гашково, Большеберезовский сельсовет, Куртамышский район; - договор № 199 от 13.07.2015 г., озеро - Собачье (Соленое), Сетовнинский сельсовет, Макушиснский район; - договор № 200 от 13.07.2015 г., озеро - Соленое (Невидимое), Золотинский сельсовет, Макушинский район; - договор № 201 от 13.07.2015 г., озеро - Актабан, Перволебяжьевский сельсовет, Лебяжьевский район; - договор № 202 от 13.07.2015 г., озеро - Сорочье (Вишняково), Половинский сельсовет, Целинный район; - договор № 211 от 10.08.2015 г., озеро – М. Медвежье, Курортный сельсовет, Петуховский район; - договор № 212 от 07.08.2015 г., озера – М. Медвежье, Курортный сельсовет, Петуховский район; Ново-Георгиевское, Новогеоргиевский сельсовет, Петуховский район; - договор № 231 от 25.08.2015 г., озеро – Соленое (Карасье, Частоозерское), Карасевский сельсовет, Частоозерский район; - договор № 233 от 21.08.2015 г., озера – Филатово, Курейнский сельсовет, Макушинский район; Теренколь-Горький (Б. Курейное), Курейнский сельсовет, Макушинский район; Требушиное (Ильеней), Требушинский сельсовет, Макушинский район; Горькое (Краснознаменское-Введенское), Введенский сельсовет, Мишкинский район; - договор № 235 от 21.08.2015 г., озера - Филатово, Курейнский сельсовет, Макушинский район; Теренколь-Горький (Б. Курейное), Курейнский сельсовет, Макушинский район; Требушиное (Ильеней), Требушинский сельсовет, Макушинский район; Горькое (Краснознаменское-Введенское), Введенский сельсовет, Мишкинский район; - договор № 236 от 21.08.2015 г., озера - Филатово, Курейнский сельсовет, Макушинский район; Теренколь-Горький (Б. Курейное), Курейнский сельсовет, Макушинский район; Требушиное (Ильеней), Требушинский сельсовет, Макушинский район; Горькое (Краснознаменское-Введенское), Введенский сельсовет, Мишкинский район; Сивково (Озеро № 1), Сивковский сельсовет,

Частоозерский район; - договор № 243 от 25.08.2015 г., озера – Соленое (Сетово), Сетовский сельсовет, Целинный район; Филатово, Курейнский сельсовет, Макушинский район; Теренколь-Горький (Б. Курейное), Курейнский сельсовет, Макушинский район; Требушиное (Ильеней), Требушинский сельсовет, Макушинский район; Горькое (Краснознаменское-Введенское), Введенский сельсовет, Мишкинский район; Сивково (Озеро № 1), Сивковский сельсовет, Частоозерский район; Соленое (Карасье, Частоозерское), Карасевский сельсовет, Частоозерский район. Согласно перечню рыбопромысловых участков Курганской области, утвержденному Постановлением Администрации (Правительства) Курганской области от 16.01.2007 г. № 19, данные озера не включены в указанный перечень. Исходя из законодательства, регулирующего отношения в сфере рыболовства, осуществлять промышленное рыболовство, добычу (вылов) артемии на стадии цист на обозначенных выше озерах, возможно, только после включения таких озера в перечень рыбопромысловых участков Курганской области. Поскольку, лишь после включения данных озера в названный перечень у Департамента появилась бы возможность провести конкурентные процедуры в отношении передачи права на заключение договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства, и впоследствии заключить договоры пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается. В случае заключения договора пользования биологическими ресурсами минуя процедуру заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка, конкурентные процедуры исключаются полностью. Действующим законодательством не урегулирован порядок заключения договора пользования водными биологическими ресурсами в случае отсутствия договора о предоставлении рыбопромыслового участка и, соответственно, каким образом будет выявлено юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель которым будет отдано право на заключение договора пользования водными биологическими ресурсами, не установлено. У заявителя отсутствует понимание того, по какому принципу будет произведен отбор хозяйствующих субъектов, с которыми орган исполнительной власти впоследствии заключит упомянутые договоры. Данный факт подтверждается указанным выше заявлением, поступившим от ООО «Сельхоз-Ресурс» в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области. Как следует из документов, представленных Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области, на право заключения договора пользования биологическими ресурсами, а именно, на право добычи (вылова) артемии (на стадии цист) на одном озере претендовало несколько юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Позиция Департамента при рассмотрении таких обращений должна основываться на соблюдении действующего законодательства, единообразном подходе и создании равных условий для всех заявителей. Поскольку действующим законодательством не предусмотрены Правила предоставления права на осуществление промышленного рыболовства в отношении водных биологических ресурсов предельно допустимый улов, которых не устанавливается вне рыбопромысловых участков, данный вылов не должен осуществляться. Действия Департамента, касающиеся заключения договора на пользование водными биоресурсами при отсутствии договора о предоставлении рыбопромыслового участка, направлены на обход установленных Законом о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов процедур. Таким образом, довод ответчика о возможности заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, в отношении добычи таких ресурсов вне

рыбопромыслового участка, а соответственно и без заключения соответствующего договора о предоставлении рыбопромыслового участка, является
безосновательным, противоречащим действующему законодательству, в котором императивно закреплены нормы (часть 3.1 статьи 19, часть 2.1 статьи 33.4 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов), регулирующие отношения в области передачи прав пользования водными биологическими ресурсами при осуществлении промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах и прибрежного рыболовства во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации. В силу частей 1, 2 статьи 14.1 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов не допускаются монополистическая деятельность и недобросовестная конкуренция в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов. Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, а также осуществляющим функции указанных органов организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), заключать соглашения или осуществлять согласованные действия в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем создания более выгодных условий деятельности одним физическим лицам, юридическим лицам по сравнению с другими физическими лицами, юридическими лицами. Так же, запрет на ограничивающие конкуренцию акты, действия (бездействие), соглашения, согласованные действия Федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций, организаций участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации установлен главой 3 Закона о защите конкуренции. В силу части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку 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). Заключение договора пользования водными биологическими ресурсами в отсутствие договора о предоставлении рыбопромыслового участка направлено на обход установленных законом процедур, и свидетельствует о создании более выгодных условий деятельности хозяйствующим субъектам, с которыми заключены указанные выше договоры, по сравнению с другими физическими и юридическими лицами, которые могли бы получить право пользования водными биологическими ресурсами при условии заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка по результатам проведения конкурентных процедур. Аналогичная правовая позиция отражена также в существующей судебной практике, в том числе в судебных актах по делам: № А45-9629/2012, № А19-13769/2014, № А19-19215/2014, № А51-10776/2015, № А51-10780/2015. Довод ООО «Сельхоз-Ресурс» о заключении

договоров пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, со всеми хозяйствующими субъектами, обратившимися в Департамент с заявлениями о заключении таких договоров, не может быть расценен как соответствующий действующему законодательству, поскольку Комиссия пришла к выводу о том, что заключение договоров пользования водными биологическими ресурсами в отсутствие договора о предоставлении рыбопромыслового участка, который должен быть заключен с соблюдением публичной конкурентной процедуры на право заключения такого договора, нарушает требования, предусмотренные статьями 14.1, 19, 33.3, 33.4 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов. На основании изложенного, Комиссия усматривает в действиях Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается, в отсутствие у заявителей договора о предоставлении рыбопромыслового участка, что является предоставлением преимущественного положения таким хозяйствующим субъектам по сравнению с иными заинтересованными лицами и, как следствие, приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Предписание по делу не выдавать, поскольку срок действия договоров, заключенных между Департаментом и хозяйствующими субъектами, в отсутствие у последних договоров о предоставлении рыбопромыслового участка, истекает 31 декабря 2015 году. Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия РЕШИЛА: 1. Признать в действиях Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается, в отсутствие у заявителей договора о предоставлении рыбопромыслового участка, что является предоставлением преимущественного положения таким хозяйствующим субъектам по сравнению с иными заинтересованными лицами и, как следствие, приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. 2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.