

РЕШЕНИЕ № 382-Т/2016

по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

20 декабря 2016 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

Левит Н.В. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Азарова Е.И. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Сафронова О.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Оберемок А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

в присутствии представителей Организатора торгов – Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов (КБВУ ФАВР) (ул.Красная, д. 180 а.г.Краснодар, 350020)(далее – Организатор торгов) – К.Н.С. (Доверенность .), в присутствии представителей ООО «РН-Туапсенефтепродукт» (далее – Заявитель) – И.Л.Л. (Доверенность .), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (Туапсинский район): участок акватории, площадью 0,2 км2 (извещение № 200516/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя - ООО «РН-Туапсенефтепродукт» на действия организатора торгов – Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (Туапсинский район): участок акватории, площадью 0,2 км2 (извещение № 200516/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России по адресу: <http://www.krasnodar.fas.gov.ru>.

Рассмотрение жалобы назначено на 20.12.2016 г. в 11.00 по адресу: г.Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель указывает на то, что информация, размещенная Организатором торгов в составе аукционной документации по извещению № 200516/2644174/01 является недостоверной в части графического и пояснительного описания предмета аукционных торгов, так как в ней отсутствует информация о расположенном на водном объекте, являющемся предметом аукциона, гидротехническом сооружении, находящемся в аренде у Заявителя, а также отсутствия в документации информации об особенностях режима использования водного объекта ввиду его стратегической значимости для обеспечения обороны страны и безопасности государства. В связи с чем, просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает на жалобу, считает доводы, изложенные в ней, несостоятельными и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия Краснодарского УФАС России, изучив представленные материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Статья 11 Водного кодекса Российской Федерации от 03 июня 2006г. № 74-ФЗ (далее - Водный кодекс) регулирует предоставление водных объектов в пользование на основании договора водопользования или решения о предоставлении водного объекта в пользование.

На основании договоров водопользования, если иное не предусмотрено частями 2 и 3 настоящей статьи, водные объекты, находящиеся в федеральной собственности, собственности субъектов Российской Федерации, собственности муниципальных образований, предоставляются в пользование для:

1) забора (изъятия) водных ресурсов из поверхностных водных объектов;

- 2) использования акватории водных объектов, в том числе для рекреационных целей;
- 3) использования водных объектов без забора (изъятия) водных ресурсов для целей производства электрической энергии.

В соответствии со статьей 13 Водного кодекса договор водопользования должен содержать:

- 1) сведения о водном объекте, в том числе описание границ водного объекта, его части, в пределах которых предполагается осуществлять водопользование;
- 2) цель, виды и условия использования водного объекта или его части (в том числе объем допустимого забора (изъятия) водных ресурсов) в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 11 настоящего Кодекса;
- 3) срок действия договора водопользования;
- 4) размер платы за пользование водным объектом или его частью, условия и сроки внесения данной платы;
- 5) порядок прекращения пользования водным объектом или его частью;
- 6) ответственность сторон договора водопользования за нарушение его условий.

Договор водопользования наряду с условиями, указанными в части 1 настоящей статьи, может содержать иные условия по соглашению сторон этого договора.

К договору водопользования должны прилагаться материалы в графической форме (в том числе схемы размещения гидротехнических и иных сооружений, расположенных на водном объекте, а также зон с особыми условиями их использования) и пояснительная записка к ним.

В нарушение требований статьи 13 Водного кодекса в аукционной документации, размещенной Организатором торгов, отсутствуют схемы размещения гидротехнических сооружений Общества, расположенных на водном объекте, а также указание на зоны с особыми условиями их использования.

Из информации, представленной Заявителем следует, что в 2008 году Решением от 24 декабря 2008 г. Кубанское бассейновое водное управление предоставило водный объект (акватория морского порта г. Туапсе) в пользование ОАО «НК «Роснефть» для строительства гидротехнического сооружения по рабочему проекту «Глубоководный причал 1А для перегрузки темных и светлых нефтепродуктов в порту Туапсе» Туапсинского района Краснодарского края (морская составляющая).

Причал - это гидротехническое сооружение, имеющее устройство для безопасного подхода судов и предназначенное для безопасной стоянки судов, их загрузки, разгрузки и обслуживания, а также посадки пассажиров на суда и высадки их с судов.

Строительство Причала было завершено в июне 2012 года. Акт приемки законченного строительством объекта подписан 07 июня 2012 г. Разрешение на ввод объекта в эксплуатацию выдано 08 июня 2012 г. Федеральным агентством морского и речного транспорта Министерства транспорта РФ.

В ноябре 2012 года ОАО «НК «Роснефть» стало собственником Причала, что подтверждается свидетельствами о государственной регистрации права от 19 ноября 2012 г. (сооружение причал 1а), от 27 ноября 2012 г. (сооружение причал 1б), от 27 ноября 2012 г. (сооружение морская соединительная эстакада).

Общество пользуется Причалом на основании договора аренды № 0001109/0047Д от 01 января 2009 г., заключенного между Обществом и ОАО «НК «Роснефть» и дополнительному соглашению к нему № 12 от 01 июля 2012 г.

Причал используется Обществом исключительно с целью проведения погрузочно-разгрузочных работ, складских операций, обеспечения перевалки наливных грузов, обслуживания судов с целью обеспечения перевозок грузов, буксировки судов и т.п., а спорный объект водопользования используется только для целей обеспечения подхода, отхода и обслуживания морских судов. В других целях спорный объект водопользования использоваться не может.

Взаимосвязанное с этим водным объектом гидротехническое сооружение - Глубоководный причал также предназначено сугубо для обеспечения безопасности мореплавания и стоянки судов.

Свою деятельность на Причале, связанную с проведением погрузочно-разгрузочных работ применительно к опасным грузам на внутреннем водном транспорте, в морских портах, Общество осуществляет на основании лицензии № 00059 от 12 декабря 2012 г. серии МР-4 выданной Федеральной службой по надзору в сфере транспорта Министерства транспорта Российской Федерации.

Более того, распоряжением Федерального агентства морского и речного транспорта от 22 сентября 2010г. № АД-252-р «О внесении сведений о морском порте Туапсе в реестр морских портов Российской Федерации» ООО «РН-Туапсенефтепродукт» включено в перечень операторов морских терминалов, а также услуг, оказание которых осуществляется операторами морских портов.

Размер спорного водного объекта, на котором находится арендуемое гидротехническое сооружение (Глубоководный причал), определен условиями безопасности и удобства подхода и отхода при швартовых операциях и обслуживании судов, поэтому Общество считает, что спорный водный объект предметом аукционных торгов, не иначе как для целей подхода, отхода и обслуживания морских судов использоваться не может.

Взаимосвязанное с водным объектом гидротехническое сооружение должно предназначаться для безопасности мореплавания и стоянки судов, что следует из прямого указания закона - пункта 4 статьи 4 ФЗ от 08 ноября 2007г. № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты».

Техническая возможность реализации этой цели существует только у оператора морского терминала (каким является Общество), так как любые операции по размещению плавательных средств в операционной зоне требуют его участия и согласования.

При подготовке аукционной документации и проекта договора водопользования Организатором торгов не учтены особенностей режима использования спорного водного объекта, а именно:

Согласно пункту 8 Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретает на аукционе, утв. Постановлением Правительства РФ от 14 апреля 2007г. N 230, договор водопользования заключается по форме примерного договора водопользования, утвержденной Постановлением Правительства Российской Федерации от 12 марта 2008 г. N 165 "О подготовке и заключении договора водопользования". Содержание договора водопользования должно соответствовать требованиям Водного кодекса Российской Федерации.

Форма примерного договора водопользования, утвержденная Постановлением Правительства РФ от 12 марта 2008г. №165, предусматривает отображение гидротехнических и иных сооружений, расположенных на водном объекте в графической форме в материалах (с пояснительной запиской к ним), прилагаемых к договору (пункт 4), а также обязанность водопользователя содержать в исправном состоянии эксплуатируемые им очистные сооружения и расположенные на водном объекте гидротехнические и иные сооружения (подпункт «г» пункта 19).

В соответствии с пунктом 4 раздела I «Предмет договора» проектов договоров водопользования, включенных в состав аукционной документации, «водный объект, представляемый в пользование, зоны с особыми условиями их использования (водоохранные зоны), расположенные в непосредственной близости от места водопользования, отображается в графической форме в материалах (с пояснительной запиской к ним), прилагаемых к договору и являющихся его неотъемлемой частью».

То есть, материалы в графической форме вместе с пояснительной запиской к ним, являются неотъемлемой частью договора водопользования, и должны быть представлены в составе документации об аукционе.

Условия проекта договора водопользования по настоящему делу не соответствуют вышеназванным требованиям.

Действующее законодательство предъявляет специальные требования к водопользователям акватории морского порта, которая является частью пункта пропуска через государственную границу, устанавливая на данной акватории и прилегающим к ней гидротехническим сооружениям (причал, пристань, мол, берегоукрепление) особые режимы использования: режим пограничного контроля, режим транспортной безопасности, таможенного режима, режим портового средства.

При подготовке аукционной документации Организатор торгов не учел особенностей режима использования акватории, наличие целого ряда законодательных ограничений, установленных в отношении данного водного объекта Федеральным законом от 08.11.2007 N 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», Федеральным законом от 01.04.1993 N 4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации», Федеральным законом от 27.11.2010 N 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации», Федеральным законом «О транспортной безопасности» от 09.02.2007 N 16-ФЗ, Общих правил плавания и стоянки судов в морских портах Российской Федерации и на подходах к ним, утв. Приказом Минтранса РФ от 20.08.2009 N 140, Распоряжения Правительства РФ от 24.06.2008 №907-р «Об утверждении перечня видов хозяйственной и иной деятельности, которые могут осуществляться в пределах пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации», Приказа Южного территориального управления Федерального агентства по обустройству государственной границы РФ от 09.09.2011 №100.

Проект договора водопользования противоречит требованиям пунктов 6,8 Правил подготовки и заключения договора водопользования, не содержат сведений об условиях пользования акваториями водного объекта с учетом его особенностей.

Таким образом, Организатором торгов не соблюдены требования пунктов 6,8 Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретает на аукционе, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 14 апреля 2008г. № 230.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать жалобу заявителя ООО «РН-Туапсенефтепродукт» на действия организатора торгов – Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (Туапсинский район): участок акватории, площадью 0,2 км2 (извещение № 200516/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), обоснованной.

2.Выдать Организатору торгов Кубанскому бассейновому водному управлению Федерального агентства водных ресурсов предписание о совершении действий, направленных на соблюдение порядка проведения торгов.

Заместитель председателя комиссии Е.В. Крамаренко

Члены Комиссии: Н.В. Левит

Е.И. Азарова

О.А. Сафронова

А.А.
Оберемок

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ № 71-382-Т/2016

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов

20 декабря 2016 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

Левит Н.В. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Азарова Е.И. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Сафронова О.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Оберемок А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

на основании решения от 20.12.2016 по делу № 382-Т/2016, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы ООО «РН-Туапсенефтепродукт» на действия организатора торгов – Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (Туапсинский район): участок акватории, площадью 0,2 км2 (извещение № 200516/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов – Кубанскому бассейновому водному управлению Федерального агентства водных ресурсов (ул. Красная, 180, г. Краснодар, 350020) в срок до **25 января 2017 года** совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка проведения торгов, а именно:

- аннулировать открытый аукцион на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (Туапсинский район): участок акватории, площадью 0,2 км2 (извещение № 200516/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru).

2. Организатору торгов в срок до **27 января 2017 года** представить в Краснодарское УФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

Заместитель председателя комиссии Е.В. Крамаренко

Члены Комиссии:

Н.В. Левит

Е.И. Азарова

О.А. Сафронова

А.А.

Оберемок

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.