

РЕШЕНИЕ

по жалобе № АМЗ-58/2016-18.1

о нарушении процедуры торгов

г. Курган

Резолютивная часть решения оглашена «15» сентября 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «16» сентября 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров на территории Курганской области в составе:

председатель комиссии — Гагарина И.В. – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;

члены комиссии:

Созонова Т.В. – старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти;

Боровко Е.В. – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти,

в присутствии представителей:

Организатор торгов – Департамент агропромышленного комплекса Курганской области (640002, г. Курган, ул. Володарского, д. 65, стр. 1):

– главный специалист отдела правовой и кадровой работы <...> (доверенность от 13 сентября 2016 г.);

– эксперт сектора развития аквакультуры отдела животноводства и племенной работы управления сельскохозяйственного производства <...> (доверенность от 13 сентября 2016 г.);

– начальник отдела правовой и кадровой работы <...> (доверенность от 13

сентября 2016 г.);

Заявитель – общество с ограниченной ответственностью «Экопродукт» (640000, г. Курган, ул. Урицкого, д. 36, корп. 18, оф. 303):

– <...> (доверенность от 15 сентября 2015 г.);

– <...> (доверенность от 15 сентября 2016 г.);

Иные лица, участвующие в рассмотрении жалобы о нарушении процедуры торгов

– индивидуальный предприниматель <...> (640018, г. Курган, ул. Климова, д. 78, кв. 87): <...> (доверенность от 15 мая 2015 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Экопродукт» (вх. № 5436 от 08.09.2016 г.) на действия организатора торгов – Департамента агропромышленного комплекса Курганской области при проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора на территории Курганской области (извещение на сайте www.torgi.gov.ru №150816/15556768/01).

Из содержания и материалов жалобы установлено следующее.

Департаментом агропромышленного комплекса Курганской области (далее – Департамент, Организатор торгов) объявлен конкурс на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора на территории Курганской области (извещение на сайте www.torgi.gov.ru №150816/15556768/01 от 15.08.2016 г.).

По мнению общества с ограниченной ответственностью «Экопродукт» (далее – Заявитель, ООО «Экопродукт»), в нарушение подпункта «б» пункта 17 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства видов водных биологических ресурсов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 № 264, в извещении о проведении конкурса №150816/15556768/01 от 15.08.2016 г. Департамент не указал виды водных биологических ресурсов, обитающих в границах конкретного рыбопромыслового участка (лота), то есть организатором торгов в извещении не определен предмет конкурса (лоты), равно как и конкурсная документация, утвержденная Департаментом, также не содержит предметной ориентации конкурса на освоение именно конкретного вида водных биологических ресурсов.

Вместе с тем, представитель Заявителя отметил, что в зависимости от конкретного вида водного биологического ресурса, устанавливаются определенные методы его освоения (способ добычи, правила транспортировки и хранения, стадии и процессы переработки, использование специализированного оборудования, виды производимой продукции и т.п.).

Кроме того, Заявитель полагал, что совокупность прилагаемых к заявке на участие в торгах документов должна быть обусловлена содержанием объявленного конкурса и исключать представление документов, не имеющих отношения к предмету конкурса с целью последующего исключения необоснованного использования водных биологических ресурсов лицами, не имеющими соответствующих производственных мощностей.

Также, в устных и письменных пояснениях Заявитель обозначил, что в связи с отсутствием в извещении и конкурсной документации указанных сведений до потенциальных участников конкурса не доведена информация о предмете конкурса и содержании документов, необходимых для предъявления конкурсной комиссии, что является нарушением подпункта «б» пункта 17 Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. № 264 и Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Кроме того, Заявитель отметил, что указанное бездействие Организатора торгов противоречит пункту 2 и пункту 4 части 1 статьи 2 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», которыми установлен приоритет сохранения водных биоресурсов и их рационального использования перед использованием водных биоресурсов в качестве объекта права собственности и иных прав, а также принцип дифференцированного правового режима водных биоресурсов, согласно которому при определении правового режима водных биоресурсов должны учитываться их биологические особенности, экономическое значение.

Также Заявитель полагал, что в конкурсной документации неверно определены доли рыбопромысловых участков.

Например, Заявитель указал, что лот №4 – озеро Филатово, площадью 2 325,0 га, больше, чем озеро Соленое (Собачье), площадью 83 га, в 28 раз, что, по мнению Заявителя, дает большее преимущество победителю конкурса по лоту №4 при дальнейшем использовании рыбопромыслового участка.

Представители Департамента не согласились с доводами поданной жалобы, и полагали, что жалоба ООО «Экопродукт» является необоснованной, представил письменные возражения на жалобу.

Представители Департамента указали, что в соответствии с подпунктом «б» пункта 17 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264, в извещении о проведении конкурса должны быть указаны доля рыбопромыслового участка в общем количестве рыбопромысловых участков, сформированных для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, либо соотношение его суммарной площади к общей суммарной площади таких участков,

расположенных на территории этого муниципального образования или прилегающих к территории такого муниципального образования, цели использования рыбопромыслового участка и ограничения, связанные с его использованием.

Таким образом, по мнению Департамента, Организатор торгов вправе выбирать, то, что должно быть указано в извещении, а именно доля рыбопромыслового участка в общем количестве рыбопромысловых участков, сформированных для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, либо соотношение его суммарной площади к общей суммарной площади таких участков, расположенных на территории этого муниципального образования или прилегающих к территории такого муниципального образования, цели использования рыбопромыслового участка и ограничения, связанные с его использованием.

Также, представители Департамента пояснили, что во исполнение подпункта «б» пункта 17 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства видов водных биологических ресурсов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. № 264, Департаментом в извещении о проведении конкурса указано: «Виды водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается - водные биологические ресурсы».

Как указали представители Департамента, конкретизировать более детально водный биологический ресурс Департамент не вправе, поскольку вид водного биологического ресурса, который возможно будет добывать пользователь рыбопромыслового участка, ежегодно устанавливает Нижнеобское территориальное управление Росрыболовства и ФГБНУ «Госрыбцентр» и может возникнуть ситуация, когда будет отсутствовать возможность вылова определенного вида водных биологических ресурсов на водном объекте.

Таким образом, Департамент считал, что во избежание ограничения прав заявителей, Департамент указал именно ту формулировку, которая обозначена в извещении.

Далее, представители Департамента пояснили, что в соответствии с Правилами рыболовства для Западно-Сибирского рыбохозяйственного бассейна, утвержденными приказом Минсельхоза России от 22.10.2014 г. № 402, Курганская область входит в состав Обь-Иртышского рыбохозяйственного района.

Приказом Минсельхоза России от 01.10.2013 г. № 365 утвержден Перечень видов водных биологических ресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов, согласно которому во внутренних водах, за исключением внутренних морских вод Западно-Сибирского рыбохозяйственного бассейна можно добывать рыбу следующих видов: осетр сибирский, стерлядь, омус арктический, сиг, муксун, пелядь (за исключением Курганской области и ряда других), тугун, чир, нельма, валец, гольцы (за исключением водных объектов Обь-Иртышского рыбохозяйственного района), таймень, ленок. При этом, названные виды водных биологических ресурсов в Курганской области фактически ни в одном водном объекте добыть не представляется возможным, тем более в промышленном масштабе.

Таким образом, по мнению представителей Департамента, Организатор торгов правомерно указал в извещении виды водных биологических ресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов.

Также, представители Департамента указали, что ежегодно Росрыболовство публикует приказ, которым определяет перечень водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается.

Так, приказом Росрыболовства от 28.11.2014 г. № 904 «О мерах по реализации постановления Правительства РФ от 25.08.2008 г. № 643 на 2015 г.» был утвержден Перечень видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается и районов их добычи (вылова).

По мнению представителей Организатора торгов, ввиду того, что Перечень видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается ежегодно может меняться, как в сторону расширения, так уменьшения количества видов водных биологических ресурсов, Департамент не вправе ограничивать заявителя в будущем, а соответственно нарушать антимонопольное законодательство и экономические интересы хозяйствующего субъекта, указывая конкретный водный биологический ресурс.

Таким образом, Департамент полагал правомерным указание в извещении о проведении конкурса формулировки «Виды водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается - водные биологические ресурсы».

Кроме того, представители Департамента устно сообщили, что Департамент обладает сведениями относительно видов водных биологических ресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов, а также сведениями относительно видов водных биологических ресурсов, в отношении которых общий допустимый улов не устанавливается, и также отметили, что Департамент может сообщить указанные виды водных биологических ресурсов каждому лицу, обратившемуся в Департамент за соответствующими разъяснениями.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области рассмотрела представленные доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения по жалобе, и пришла к следующим выводам.

В соответствии с [частью 1 статьи 18.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Отношения, возникающие в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, регулируются, в частности, Федеральным законом от 20.12.2004 г. N 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (далее – Закон о рыболовстве).

Пунктом 9 части 1 статьи 1 Закона о рыболовстве предусмотрено, что под рыболовством понимается деятельность по добыче (вылову) водных биоресурсов и в предусмотренных настоящим Федеральным законом случаях по приемке, обработке, перегрузке, транспортировке, хранению и выгрузке уловов водных биоресурсов, производству рыбной и иной продукции из водных биоресурсов.

Под промышленным рыболовством понимается предпринимательская деятельность по поиску и добыче (вылову) водных биоресурсов, по приемке, обработке, перегрузке, транспортировке, хранению и выгрузке уловов водных биоресурсов, производству на судах рыбопромыслового флота рыбной и иной продукции из этих водных биоресурсов (пункт 10 части 1 статьи 1 Закона о рыболовстве).

В свою очередь, прибрежное рыболовство – предпринимательская деятельность по поиску и добыче (вылову) водных биоресурсов, приемке, обработке, транспортировке, хранению и выгрузке уловов водных биоресурсов в определенные органами государственной власти прибрежных субъектов Российской Федерации места доставки на территориях этих субъектов, в том числе в морские порты Российской Федерации, а в предусмотренных настоящим Федеральным законом случаях перегрузка уловов водных биоресурсов и производство на судах рыбопромыслового флота рыбной и иной продукции из водных биоресурсов (пункт 10.1 части 1 статьи 1 Закона о рыболовстве).

Частями 1-2 статьи 18 Закона о рыболовстве определено, что рыбопромысловый участок состоит из акватории водного объекта рыбохозяйственного значения или ее части. 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.

Частью 1 статьи 33.3 Закона о рыболовстве установлено, что 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 силу части 3 статьи 33.3 Закона о рыболовстве договор о предоставлении рыбопромыслового участка заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора.

Частью 4 статьи 33.3 Закона о рыболовстве закреплено, что порядок подготовки и

заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка, форма примерного договора о предоставлении рыбопромыслового участка, порядок организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка устанавливаются Правительством Российской Федерации.

При этом, в части 5 статьи 33.3 Закона о рыболовстве обозначено, что извещение о проведении конкурса размещается на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации. Информация о проведении конкурса должна быть доступна для ознакомления всем заинтересованным лицам без взимания платы.

Правительство Российской Федерации принимает постановления, регулирующие отношения в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, в пределах полномочий, определенных Законом о рыболовстве другими федеральными законами, а также нормативными указами Президента Российской Федерации (часть 3 статьи 3 Закона о рыболовстве).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264 «О проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора», утверждены Правила организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, Правила подготовки и заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства.

Абзацем 3 пункта 1 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, утвержденных названным выше Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264 (далее – Правила) предусмотрено, что конкурс проводится в отношении рыбопромысловых участков, предусмотренных перечнем рыбопромысловых участков, включающих в себя акватории внутренних вод Российской Федерации, в том числе внутренних морских вод Российской Федерации, и территориального моря Российской Федерации, утверждаемым органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации по согласованию с Федеральным агентством по рыболовству.

В силу пункта 2 указанных выше Правил предметом конкурса (лотом) является право на заключение договора. Конкурс является открытым и проводится как в отношении рыбопромыслового участка, так и в отношении нескольких рыбопромысловых участков. Право на заключение договора на каждый из рыбопромысловых участков составляет отдельный лот.

Необходимо отметить, что в силу пункта 5 вышеобозначенных Правил основными принципами деятельности комиссии по проведению конкурса являются:

а) создание для заявителей равных условий участия в конкурсе;

б) добросовестная конкуренция;

в) эффективное использование водных биологических ресурсов;

г) доступность информации о проведении конкурса и обеспечение открытости его проведения.

Согласно пункту 16 упомянутых выше Правил, извещение о проведении конкурса размещается организатором конкурса на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru не менее чем за 30 дней до начала проведения процедуры вскрытия конвертов с заявками, поданными в письменной форме, и открытия доступа к заявкам, находящимся в информационной системе общего пользования, поданным в электронной форме, в том числе в виде электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью в установленном порядке, или с использованием федеральной государственной информационной системы «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)». Информация о проведении конкурса должна быть доступна для ознакомления всем заинтересованным лицам без взимания платы.

Днем начала подачи заявок является день, следующий за днем размещения на официальном сайте извещения.

Пункт 17 вышеуказанных Правил закрепляет в своем содержании перечень сведений, которые должны быть указаны в извещении о проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка.

Так, в извещении должны быть указаны следующие сведения:

а) наименование организатора конкурса, его местонахождение, почтовый адрес, адрес электронной почты и номер контактного телефона;

б) предмет конкурса (лот), в том числе сведения о рыбопромысловом участке, включая его местоположение с указанием наименования муниципального образования, на территории которого сформирован рыбопромысловый участок или к территории которого прилегает рыбопромысловый участок, площади, границ, видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается, а также видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, доля рыбопромыслового участка в общем количестве рыбопромысловых участков, сформированных для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, либо соотношение его суммарной площади к общей суммарной площади таких участков, расположенных на территории этого муниципального образования или прилегающих к территории такого муниципального образования, цели использования рыбопромыслового участка и ограничения, связанные с его использованием;

в) место, порядок, даты и время начала и окончания подачи заявок;

г) срок, на который заключается договор;

д) требования к заявителям, установленные пунктом 12 настоящих Правил;

е) критерии оценки и сопоставления заявок, установленные пунктами 50 и 51 настоящих Правил (далее - критерии оценки);

ж) место, дата и время вскрытия конвертов с заявками и открытия доступа к заявкам;

з) место и дата рассмотрения заявок и подведения итогов конкурса;

и) адрес официального сайта, на котором размещена конкурсная документация, срок, место и порядок ее представления, размер, порядок и сроки внесения в соответствующий бюджет согласно нормативам распределения доходов между бюджетами бюджетной системы Российской Федерации, установленным Бюджетным кодексом Российской Федерации или законом (решением) о бюджете (далее - соответствующий бюджет), платы, взимаемой организатором конкурса за представление конкурсной документации (если такая плата установлена организатором конкурса) и не превышающей расходы организатора конкурса, связанные с изготовлением конкурсной документации, срок принятия решения об отказе от проведения конкурса;

к) банковские реквизиты счета, который открыт органу Федерального казначейства в учреждении Центрального банка Российской Федерации для учета и распределения доходов между бюджетами бюджетной системы Российской Федерации и на который подлежит зачислению плата за предоставление рыбопромыслового участка, и иные необходимые для перечисления реквизиты;

л) размер задатка (в процентах), срок и порядок его внесения заявителями и его возврата им, срок перечисления в соответствующий бюджет задатка победителя конкурса и реквизиты счета, который открыт Федеральному агентству по рыболовству или органу государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации для учета средств, находящихся во временном распоряжении, и на котором учитываются задатки заявителей. Размер вносимого заявителем задатка определяется организатором конкурса и не может составлять менее 50 процентов размера платы за предоставление рыбопромыслового участка, содержащейся в предложении заявителя о размере такой платы. В случае подачи заявителем заявки в соответствии с требованиями конкурсной документации соглашение о задатке между организатором конкурса и заявителем считается совершенным в письменной форме;

м) начальная цена предмета конкурса (лота).

Организаторами конкурса являются органы государственной власти субъектов Российской Федерации - в случае проведения конкурса на предоставление рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства в отношении водных биологических ресурсов внутренних вод Российской Федерации (за исключением внутренних морских вод Российской Федерации и за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб), а также для осуществления прибрежного рыболовства, за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб (пункт 3 Правил).

Постановлением Правительства Курганской области от 21 декабря 2015 г. №412 утверждено Положение о Департаменте агропромышленного комплекса.

Согласно пункту 1 раздела I Положения о Департаменте агропромышленного комплекса Курганской области, Департамент является исполнительным органом государственной власти Курганской области, обеспечивающим общее взаимодействие и координацию деятельности организации агропромышленного комплекса на территории Курганской области.

В силу подпунктов 6.1, 6.2 пункта 8 раздела III Положения о Департаменте агропромышленного комплекса Курганской области, Департамент осуществляет такие полномочия, как организация и проведение конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключение такого договора, а также полномочия по утверждению перечня рыбопромысловых участков.

Распоряжением Департамента от 29 июня 2016 г. №203 утвержден перечень рыбопромысловых участков Курганской области, который включает в себя следующие рыбопромысловые участки:

- озеро Гашково (Большеберезовский сельский совет, Куртамышский район);
- озеро Актобан (Перволебяжьеvский сельский совет, Лебяжьеvский район);
 - озеро Соленое (Невидимое) (Лисьевский сельский совет, Лебяжьеvский район);
- озеро Ильеней (Требушиненский сельский совет, Макушинский район);
- озеро Соленое (Невидимое) (Золотинский сельский совет, Макушинский район);
- озеро Соленое (Собачье) (Сетовнинский сельский совет, Макушинский район);
- озеро Теренколь Горький (Б. Курейное) (Куреинский сельский совет, Макушинский район);
- озеро Филатово (Куреинский сельский совет, Макушинский район);
- озеро Шашмура (Куреинский сельский совет, Макушинский район);
- озеро Горькое (Введенский сельский совет, Мишкинский район);
- озеро Малое Горькое (Казак-Кочердыкский сельский совет, Целинный район);
- озеро Сорочье (Вишняково) (Половинский сельский совет, Целинный район);
- озеро Соленое (Чердынцевский сельский совет, Частоозерский район).

Установлено, что 15.08.2016 г. Департаментом агропромышленного комплекса Курганской области на сайте www.torgi.gov.ru опубликовано извещение №150816/15556768/01 о проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора на территории Курганской области.

Также извещение о проведении упомянутого конкурса и конкурсная документация размещена на сайте Департамента www.dsh.kurganobl.ru.

Предметом названного выше конкурса являлось право на заключение договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора на территории Курганской области.

Согласно извещению, указанный выше конкурс являлся открытым, содержал в себе тринадцать лотов и проводился в отношении тринадцати рыбопромысловых участков.

А именно, предметом обозначенного конкурса являлось право на заключение договора о предоставлении рыбопромысловых участков для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора на территории Курганской области в отношении рыбопромысловых участков, перечисленных выше и включенных в перечень рыбопромысловых участков Курганской области, утвержденный распоряжением Департамента от 29 июня 2016 г. №203.

Как уже указывалось выше, подпунктом б пункта 17 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, утвержденных названным выше Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264, в извещении и проведении конкурса на право на заключение договора о предоставлении рыбопромыслового участка должны быть указаны сведения о предмете конкурса (лот), в том числе сведения о рыбопромысловом участке, включая его местоположение с указанием наименования муниципального образования, на территории которого сформирован рыбопромысловый участок или к территории которого прилегает рыбопромысловый участок, площади, границ, видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается, а также видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, доля рыбопромыслового участка в общем количестве рыбопромысловых участков, сформированных для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, либо соотношение его суммарной площади к общей суммарной площади таких участков, расположенных на территории этого муниципального образования или прилегающих к территории такого муниципального образования, цели использования рыбопромыслового участка и ограничения, связанные с его использованием.

Вышеназванная норма права, в сущности, словосочетанием «должны быть указаны» возлагает на организатора конкурса обязанность по указанию в извещении о проведении конкурса сведений о предмете конкурса, и с помощью присоединительного союза «в том числе» уточняет то, какие именно сведения, образующие в своей совокупности предмет конкурса (описание предмета конкурса), необходимо отразить в содержании извещения о проведении конкурса.

Вместе с тем, из анализа извещения №150816/15556768/01 о проведении указанного конкурса, размещенного на сайте www.torgi.gov.ru, а также извещения, размещенного на сайте Департамента www.dsh.kurganobl.ru, следует, что в каждом из тринадцати лотов, входящих в предмет вышеназванного конкурса, виды водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается поименованы в извещении следующим образом: «виды водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается –

водные биологические ресурсы».

Также, в данных извещениях о проведении конкурса виды водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается Департаментом не указаны.

Отсутствует информация об указанных видах водных биологических ресурсов также в конкурсной документации и проекте договора.

Таким образом, в нарушение императивных требований, закрепленных в подпункте б пункта 17 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, утвержденных названным выше Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264, Департаментом агропромышленного комплекса Курганской области в извещении о проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора на территории Курганской области (извещение на сайте www.torgi.gov.ru №150816/15556768/01, извещение на сайте Департамента www.dsh.kurganobl.ru) не указаны такие сведения о предмете конкурса, как виды водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается, а также виды водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, в отношении каждого рыбопромыслового участка, являющегося предметом обозначенного выше конкурса (по тринадцати лотам).

Как пояснили представители Организатор торгов, Департамент обладает сведениями относительно видов водных биологических ресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов, а также сведениями относительно видов водных биологических ресурсов, в отношении которых общий допустимый улов не устанавливается, и также отметили, что Департамент может сообщить указанные виды водных биологических ресурсов каждому лицу, обратившемуся в Департамент за соответствующими разъяснениями.

Однако, указанный выше довод Департамента является несостоятельным в силу следующего.

Пункт 5 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, утвержденных названных выше Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264 гласит, что основными принципами деятельности комиссии по проведению конкурса являются:

- а) создание для заявителей равных условий участия в конкурсе;
- б) добросовестная конкуренция;
- в) эффективное использование водных биологических ресурсов;
- г) доступность информации о проведении конкурса и обеспечение открытости его проведения.

Следует обозначить, что возникновение той ситуации, когда в рамках конкурентной процедуры организатор конкурса сообщит сведения о предмете конкурса (видах водных биологических ресурсов) не в публичном порядке, а посредством доведения указанной информации только лицам, обратившимся в Департамент за соответствующими разъяснениями, нарушает вышеуказанные принципы, закрепленные в пунктах «а» и «г» Правил, поскольку тем самым организатор конкурса лишает всех заявителей равных условий участия в конкурсе, создавая преимущество отдельным хозяйствующим субъектам, владеющим такой информацией, вследствие обращения в Департамент и, кроме того, доступность информации о предмете конкурса (видах водных биологических ресурсов) становится в зависимости от сообщения Департаментом необходимых сведений конкретному лицу только лишь при обращении такого лица в Департамент.

Кроме того, по мнению представителей Организатора торгов, ввиду того, что Перечень видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается ежегодно может меняться, как в сторону расширения, так уменьшения количества видов водных биологических ресурсов, Департамент не вправе ограничивать заявителя в будущем, а соответственно нарушать антимонопольное законодательство и экономические интересы хозяйствующего субъекта, указывая конкретный водный биологический ресурс.

Департамент указал, что Приказом Минсельхоза России от 01.10.2013 г. № 365 утвержден Перечень видов водных биологических ресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов, однако, названные в данном Приказе виды водных биологических ресурсов в Курганской области фактически ни в одном водном объекте добыть не представляется возможным, тем более в промышленном масштабе.

Между тем, указанные выше доводы Департамента, также являются несостоятельными, поскольку не содержат в себе правового обоснования и опоры на нормативные правовые акты, которые не позволяли бы руководствоваться требованиями Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, утвержденных обозначенным выше Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264.

В силу пункта 1 части 1 статьи 1 Закона о рыболовстве под водными биологическими ресурсами понимаются рыбы, водные беспозвоночные, водные млекопитающие, водоросли, другие водные животные и растения, находящиеся в состоянии естественной свободы.

Приказом Росрыболовства от 04.12.2015 г. N 909 «О мерах по реализации постановления Правительства Российской Федерации от 25 августа 2008 г. N 643 на 2016 год» утвержден Перечень видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается.

В таблице №35 названного Перечня определены водные объекты Курганской области, а именно, указан вид водного биологического ресурса и вид водного объекта (реки, озера, водохранилища), в которых возможна добыча указанного водного биоресурса, без указания на конкретный водный объект.

Вышеприведенные Департаментом правовые акты не отменяют того факта, что

требования об указании в извещении о проведении проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается, а также видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, четко обозначены в подпункте «б» пункта 17 названных выше Правил и не позволяют трактовать данную правовую норму каким-либо иным образом, диспозитивно либо расширительно, на усмотрение правоприменителя.

В сущности, как следует из анализа указанной нормы права, сведения о видах водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается, а также видах водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, являются неотъемлемой частью описания предмета торгов и фактически неуказание Организатором торгов в извещении о проведении конкурса сведений об указанных видах водных биологических ресурсов привело к отсутствию полной информации о предмете упомянутого выше конкурса.

Необходимо отметить, что по смыслу правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 05.04.2011 г. N 14686/10, от 11.03.2014 г. N 16034/13, от 29.11.2011 N 8799/11 проведение публичных процедур в установленном законодательством порядке направлено на обеспечение равного доступа всех желающих реализовать свое право на участие в торгах, и впоследствии получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

В рассматриваемом случае проведение публичных процедур в установленном законодательством порядке направлено на обеспечение равного доступа всех желающих реализовать свое право пользования рыбопромысловым участком в соответствии с заключенным договором.

Отсутствие в извещении о проведении конкурса сведений о видах водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается, а также видах водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, явилось нарушением Департаментом подпункта «б» пункта 17 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264, и, как следствие, привело к отсутствию достаточной и полной информации о предмете торгов, что, в свою очередь, могло ограничить волеизъявление на участие в торгах потенциальных участников торгов.

Поскольку сведения о предмете торгов являются необходимыми для лиц, желающих принять участие в торгах, то отсутствие достаточной и полной информации о предмете торгов приводит к необоснованному ограничению к участию в торгах хозяйствующих субъектов, желающих участвовать в таких торгах, посредством принятия ими решения об отказе участия в торгах.

Аналогичную позицию, в сущности, выразил представитель Заявителя, указав, что в связи с отсутствием в извещении и конкурсной документации сведений о видах водных биологических ресурсов до потенциальных участников конкурса не

доведена информация о предмете конкурса, тогда как в зависимости от конкретного вида водного биологического ресурса, устанавливаются определенные методы его освоения (способ добычи, правила транспортировки и хранения, стадии и процессы переработки, использование специализированного оборудования, виды производимой продукции и т.п.).

По мнению Заявителя, отсутствие в извещении и конкурсной документации сведений о видах водных биологических ресурсов препятствует подаче им заявки на участие в обозначенном конкурсе, поскольку не дает Заявителю полной и достаточной информации о предмете конкурса и, соответственно, у Заявителя отсутствует понимание относительно целесообразности принятия участия в данной конкурентной процедуре.

Федеральный закон от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что под конкуренцией понимается 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.

Статья 17 Закона о защите конкуренции устанавливает правовые основы антимонопольного контроля в отношении порядка заключения договора посредством определенных конкурентных процедур.

В силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Учитывая в совокупности все вышеизложенное, по результатам оценки имеющихся доказательств, Комиссия пришла к выводу о том, что Департаментом агропромышленного комплекса Курганской области допущено нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в несоблюдении требований подпункта «б» пункта 17 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264, а именно отсутствие в извещении о проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора на территории Курганской области

(извещение на сайте www.forgi.gov.ru №150816/15556768/01, извещение на сайте Департамента www.dsh.kurganobl.ru.) сведений о видах водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается, а также видах водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, поскольку тем самым ограничивается волеизъявление на участие в торгах хозяйствующих субъектов – потенциальных участников торгов, посредством принятия ими решения об отказе участия в торгах, вследствие отсутствия достаточной и полной информации о предмете торгов.

При рассмотрении жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, комиссия антимонопольного органа проверяет на соответствие законодательству соблюдение процедуры торгов и порядка заключения договоров, выполняя также специальные полномочия, вне зависимости от влияния на конкуренцию.

Из вышеизложенного следует, что комиссия антимонопольного органа при рассмотрении жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, осуществляет контроль за соблюдением как непосредственно самой процедуры торгов, так и за соблюдением антимонопольных требований к торгам, запрещающим действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Однако, довод Заявителя о том, что в конкурсной документации неверно определены доли рыбопромысловых участков, исходя из анализа положений Закона о защите конкуренции, отклоняется Комиссией, поскольку данный довод не является относимым к нарушениям непосредственно порядка проведения процедуры конкурса, равно как и не подтвержден доказательствами, свидетельствующих о действиях, которые могут оказать влияние на состояние конкуренции.

Учитывая изложенное выше, руководствуясь статьей 18.1, частью 1 статьи 17, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Экопродукт» признать обоснованной.
2. Признать в действиях Департамента агропромышленного комплекса Курганской области нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в несоблюдении требований подпункта «б» пункта 17 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264, а именно отсутствие в извещении о проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления

промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора на территории Курганской области (извещение на сайте www.torgi.gov.ru №150816/15556768/01, извещение на сайте Департамента www.dsh.kurganobl.ru.) сведений о видах водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается, а также видах водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

3. Выдать Департаменту агропромышленного комплекса Курганской области предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, порядка заключения договоров по результатам торгов.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Курганской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии _____ И.В. Гагарина

Члены Комиссии: _____ Т.В. Созонова

_____ Е.В.Боровко

ПРЕДПИСАНИЕ

по жалобе №АМЗ-58/2016-18.1

о нарушении процедуры торгов

15 сентября 2016 г.

г. Курган

области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров на территории Курганской области в составе:

председатель комиссии — Гагарина И.В. – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;

члены комиссии:

Созонова Т.В. – старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти;

Боровко Е.В. – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти,

руководствуясь статьей 18.1, частью 1 статьи 17, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения по жалобе от 15 сентября 2016 г. №АМЗ–58/2016–18.1

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Департаменту агропромышленного комплекса Курганской области (640002, г. Курган, ул. Володарского, д. 65, стр. 1) в течении пяти рабочих дней с момента получения данного предписания прекратить нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в несоблюдении требований подпункта «б» пункта 17 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. N 264, а именно отсутствие в извещении о проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора на территории Курганской области (извещение на сайте www.torgi.gov.ru №150816/15556768/01, извещение на сайте Департамента www.dsh.kurganobl.ru) сведений о видах водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых устанавливается, а также видах водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

А именно, аннулировать конкурс на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного или прибрежного рыболовства и заключении такого договора на территории Курганской области (извещение на сайте www.torgi.gov.ru №150816/15556768/01, извещение на сайте Департамента www.dsh.kurganobl.ru).

2. Департаменту агропромышленного комплекса Курганской области (640002, г. Курган, ул. Володарского, д. 65, стр. 1) информировать Управление Федеральной

антимонопольной службы по Курганской области об исполнении предписания (не позднее пяти дней с момента исполнения предписания).

Председатель Комиссии _____ И.В. Гагарина

Члены Комиссии: _____ Т.В. Созонова

_____ Е.В. Боровко

Предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня выдачи предписания.

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.