

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-26/00-04-16

Резолютивная часть оглашена 11.07.2016

В полном объеме изготовлено 25.07.2016

г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 1-00-26/00-04-16 по признакам нарушения ФГУП «Нацрыбресурсы» части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в действиях (бездействии) ФГУП «Нацрыбресурсы» по предоставлению государственного имущества, закрепленного на праве хозяйственного ведения,

в присутствии

представителей: ОАО «Терминал Астафьева» <...> (по доверенности от 11.04.2016 б/н), <...> (по доверенности от 11.04.2016 б/н), ФГУП «Нацрыбресурсы» <...> (по доверенности от 14.03.2016 № 92/16), ООО «Портовые услуги» <...> (по доверенности от 11.03.2016 б/н), <...> (по доверенности от 11.03.2016 б/н),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило обращение ОАО «Терминал Астафьева» с жалобой на действия ФГУП «Нацрыбресурсы» по предоставлению государственного имущества, закрепленного на праве хозяйственного ведения, ООО «Портовые услуги» и ООО «Компания «Аттис Энтерпрайс».

ФГУП «Национальные рыбные ресурсы» 09.10.2014 было заключено соглашение с ООО «Портовые услуги» по организации и обеспечению непрерывности технологического процесса оказания услуг по погрузке-разгрузке в рыбном терминале морского порта Находка, а также порядка технического обслуживания и эксплуатации объектов инфраструктуры рыбного терминала морского порта Находка (далее - Соглашение).

По мнению ОАО «Терминал Астафьева», данное соглашение заключено с нарушением положений статьи 17.1 Закона о защите конкуренции и препятствует осуществлению деятельности ОАО «Терминал Астафьева».

ОАО «Терминал Астафьева» просит отменить Соглашения и вернуть переданное федеральное имущество.

ФГУП «Нацрыбресурсы» и ООО «Портовые услуги» представлены возражения по доводам заявителя (соответствующие письма находятся в материалах дела).

По ходатайству заявителя в качестве заинтересованного лица было привлечено ООО «Компания «Аттис Энтерпрайс». В качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых обстоятельствах, Комиссией принято решение о привлечении Федерального агентства морского и речного транспорта.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что между ФГУП «Нацрыбресурсы» и ООО «Портовые услуги» Соглашение заключено в соответствии с частью 2 статьи 16 Федерального закона от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон о морских портах).

Согласно частям 1, 2 статьи 16 Закона о морских портах операторы морских терминалов и иные владельцы объектов инфраструктуры морского порта обязаны в том числе обеспечить равный доступ к услугам в морских портах, открытость сведений о таких услугах; не допускать действий (бездействия), признанных в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией.

Операторы морских терминалов и иные владельцы технологически взаимосвязанных объектов инфраструктуры морского порта обязаны заключать между собой соглашения, существенными условиями которых являются организация и обеспечение непрерывности технологического процесса оказания соответствующих услуг в морском порту, установление порядка технического обслуживания и эксплуатации объектов инфраструктуры морского порта, ответственность сторон, в том числе ответственность по обязательствам, вытекающим из договоров оказания соответствующих услуг в морском порту, перед пользователями.

В соответствии со статьей 4 Закона о морских портах под объектами инфраструктуры морского порта понимаются портовые гидротехнические сооружения, внутренние рейды, якорные стоянки, доки, буксиры, ледоколы и иные суда портового флота, средства навигационного оборудования и другие объекты навигационно-гидрографического обеспечения морских путей, системы управления движением судов, информационные системы, перегрузочное оборудование, железнодорожные и автомобильные подъездные пути, линии связи, устройства тепло-, газо-, водо- и электроснабжения, иные устройства, оборудование, инженерные коммуникации, склады, иные здания, строения, сооружения, расположенные на территории и (или) акватории морского порта и предназначенные для обеспечения безопасности мореплавания, оказания услуг в морском порту, обеспечения в морском порту государственного контроля (надзора).

Согласно пункту 1.1 Соглашения его предметом является организация и обеспечение непрерывности технологического процесса оказания услуг по погрузке-разгрузке в рыбном терминале морского порта Находка, а также порядок технического обслуживания и эксплуатации объектов инфраструктуры

рыбного терминала морского порта Находка.

В соответствии с пунктом 1.2 Соглашения оно распространяется на объекты инфраструктуры рыбного терминала, перечисленные в приложении № 1, 2 к Соглашению.

Согласно Приложению № 1 к таким объектам относится инфраструктура, принадлежащая на праве хозяйственного ведения ФГУП «Нацрыбресурсы»:

- - железнодорожные пути № 1, № 2;
  - подкрановый путь (набережные № 43-45);
  - гидротехнические сооружения в виде пирсов № 5, 6, причалов № 40, 41, 42, 43, 44, 45, 46.

В приложении № 2 поименованы объекты, находящиеся в собственности ООО «Портовые услуги», которые согласно заключениям Росморречфлота технологически взаимосвязаны с объектами инфраструктуры морского порта:

- - здания;
  - сооружения в виде бетонированных площадок, ограждений, складов;
  - железнодорожные пути № 3, 4, 5; тыловой крановый путь;
  - земельные участки;
  - бурорыхлительный комплекс; краны порталные.

Согласно пункту 2.1.1 ФГУП «Нацрыбресурсы» обязуются предоставить ООО «Портовые услуги» причалы для обеспечения организации технологического процесса оказания портовых услуг, в том числе для осуществления погрузо-разгрузочных работ.

Также ФГУП «Нацрыбресурсы» по Соглашению обеспечивают техническое обслуживание причалов, их оборудования, организуют подготовку причалов к производственной эксплуатации для осуществления выгрузки/погрузки груза с судна (на судно).

В соответствии с пунктом 2.1.5 Соглашения ФГУП «Нацрыбресурсы» оплачивает оказываемые ООО «Портовые услуги» услуги.

Согласно пункту 2.2. Соглашения ООО «Портовые услуги» обязуются в том числе предоставлять ФГУП «Нацрыбресурсы» отчет об объемах погрузочно-разгрузочных работ, производить погрузочно-разгрузочные работы у причалов порта, производить уборку причалов, проводить техническое обслуживание припортовой структуры, обеспечивать организацию пропускного режима, осуществлять мероприятия по охране водного транспорта, обеспечивать организацию передвижения железнодорожных составов.

Таким образом, в пункте 2.2 Соглашения поименованы все услуги, за которые ФГУП «Нацрыбресурсы» производит оплату ООО «Портовые услуги». Пунктом 2.2.2 Соглашения предусмотрена оплата ООО «Портовые услуги» услуг, предоставляемых ФГУП «Нацрыбресурсы».

Вместе с тем, согласно актам к Соглашению оплата работ, услуг осуществлялась ООО «Портовые услуги» в пользу ФГУП «Нацрыбресурсы».

На основании изложенных пунктов по Соглашению каждая из сторон оказывает другой услуги и получает за это плату, а ФГУП «Нацрыбресурсы» предоставляется ООО «Портовые услуги» в пользование государственное имущество, находящееся у него в хозяйственном ведении.

Необходимо обратить внимание на то, что свою хозяйственную деятельность ООО «Портовые услуги» осуществляет с использованием рассматриваемого государственного имущества.

Согласно сведениям и материалам, представленным письмом Росморречфлота от 07.04.2016 № КС-24/3455, им 27.04.2012 были получены в установленном порядке необходимые документы на получение заключения о наличии неразрывной связи смежных объектов ООО «Портовые услуги» (указаны в Приложении № 2 к Соглашению) и объектов, находящихся на праве хозяйственного ведения ФГУП «Нацрыбресурсы» (указаны в Приложении № 1 к Соглашению).

Согласно пункту 1.3 Соглашение заключено на основе наличия заключений о неразрывной связи между причалами и территорией порта, установленной в письмах Росморречфлота от 03.07.2012 № АД-28/6478, АД-28/6479, АД-28/6480, АД-28/6484, АД-28/6485, АД-28/6486, АД-28/6487.

В соответствии со справкой-обоснованием ФГУП «Нацрыбресурсы» ООО «Портовые услуги» подало заявку на заключение договора аренды объектов, находящихся в государственной собственности и относящегося к недвижимому имуществу инфраструктуры морского порта, без проведения конкурса, которые перечислены в Приложении № 1 к Соглашению.

Также в данной справке ФГУП «Нацрыбресурсы» делает вывод о том, что имущество ООО «Портовые услуги» (указано в Приложении № 2) обеспечивает технологический процесс оказания услуг по перевалке грузов, включающих в себя подачу вагонов на железнодорожные пути № 1 и № 2, выгрузку грузов из вагонов на площадку, расположенную на приобретенных земельных участках, складирование грузов на данной площадке, затем погрузку грузов с площадки в суда, в терминале морского порта Находка.

В соответствии с пунктом 4 Положения о Федеральном агентстве морского и речного транспорта, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 23.07.2004 № 371, Росморречфлот осуществляет свою деятельность непосредственно или через подведомственные организации во взаимодействии с другими федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями.

Согласно уставу подведомственного Росморречфлоту ФКУ «Дирекция

государственного заказчика программ развития морского транспорта» (далее - Учреждение), утвержденному распоряжением Росморречфлота от 20.05.2011 № СГ-142-р, предметом деятельности Учреждения является осуществление функций, связанных с оказанием услуг в сфере развития инфраструктуры и деятельности водного транспорта, целями деятельности Учреждения являются осуществление функций по развитию инфраструктуры и объектов водного транспорта и исполнение функций государственного заказчика и (или) застройщика по объектам капитального строительства, по выполнению научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ.

В этой связи, Учреждением были рассмотрены материалы ООО «Портовые услуги», необходимые для подготовки заключения о наличии неразрывной технологической связи и сделан вывод, что объекты недвижимости, находящиеся на праве собственности у ООО «Портовые услуги», как по их назначению и взаимному расположению, так и по техническим характеристикам, имеют неразрывную технологическую связь с федеральным имуществом, указанным в Приложении № 1 к Соглашению.

На основании выводов Учреждения Росморречфлотом были подготовлены заключения о наличии неразрывной связи, в том числе с железнодорожными путями (погрузочно-разгрузочными) № 1, № 2.

Согласно пункту 3 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Таким образом, ООО «Портовые услуги» подавались документы на получение заключения о неразрывной связи объектов инфраструктуры морского порта. Согласно сути Соглашения ООО «Портовые услуги» пользуются государственным имуществом. Согласно статье 31 Закона о морских портах пользование имуществом должно быть закреплено соответствующими договорными обязательствами.

В соответствии со статьей 606 ГК РФ по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное пользование.

Согласно статье 431 ГК РФ при толковании условий договора принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи, последующее поведение сторон.

В этой связи, ФГУП «Нацрыбресурсы» заключено Соглашение, являющееся смешанным договором с элементами договора аренды.

В соответствии с частью 8 статьи 31 Закона о морских портах обязательными условиями договора аренды в отношении находящихся в государственной собственности и относящихся к недвижимому имуществу объектов инфраструктуры морского порта является в том числе равный доступ к услугам в морском порту, оказываемым с использованием объекта аренды.

Согласно пункту 2.4.2 Соглашения ООО «Портовые услуги» имеют право заключать на основании рассматриваемого Соглашения договоры по организации и обеспечению непрерывности технологического процесса оказания услуг по погрузке-разгрузке в рыбном терминале морского порта Находка, а также порядку технического обслуживания и эксплуатации объектов инфраструктуры рыбного терминала морского порта Находка с арендаторами, пользователями объектов инфраструктуры, принадлежащим ООО «Портовые услуги», и только в отношении объектов инфраструктуры рыбного терминала морского порта Находка, принадлежащих ФГУП «Нацрыбресурсы».

Между ООО «Портовые услуги» и ООО «Компания «Аттис Энтерпрайс» 01.03.2016 было также заключено соглашение по организации и обеспечению непрерывности технологического процесса оказания услуг по погрузке-разгрузке в рыбном терминале морского порта Находка по объектам, указанным в Приложении 1 к Соглашению.

Таким образом, соглашение направлено в том числе на урегулирование вопросов равного доступа к услугам в морском порту.

По мнению Комиссии, в случае, если предметом договора возмездного оказания услуг фактически является предоставление заинтересованному лицу возможности использовать имущество, находящееся в государственной собственности, предоставление прав владения и (или) пользования в отношении такого имущества должно осуществляться в порядке, установленном [статьей 17.1](#) Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного имущества, может быть осуществлено только по результатам проведения торгов за исключением установленных в частях 1, 3.1, 3.2 и 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции случаев.

Согласно части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в порядке, предусмотренном частью 1 указанной статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным унитарным предприятиям.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции без торгов может быть предоставлено государственное имущество на основании федеральных законов, устанавливающих иной порядок распоряжения этим имуществом.

В соответствии с частями 11-13 статьи 31 Закона о морских портах договор аренды находящегося в государственной собственности и относящегося к недвижимому имуществу объекта инфраструктуры морского порта заключается без проведения конкурса с лицом, которому на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления принадлежит смежный объект инфраструктуры морского порта, относящийся к недвижимому имуществу, если этот смежный объект недвижимого имущества по своим техническим характеристикам, месту нахождения, назначению неразрывно связан с указанным объектом аренды и обеспечивает технологический процесс оказания услуг в морском порту.

В случае, если правом на заключение договора аренды находящегося в государственной собственности и относящегося к недвижимому имуществу объекта инфраструктуры морского порта желают воспользоваться несколько лиц, обладающих предусмотренным [частью 11 указанной статьи](#) правом заключения договора без проведения конкурса, проведение конкурса между этими лицами является обязательным.

Заключение о наличии неразрывной связи объектов инфраструктуры морского порта, указанных в [части 11 указанной статьи](#), и об обеспечении технологического процесса оказания услуг в морском порту выдает федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом в сфере морского транспорта.

В этой связи, ФГУП «Нацрыбресурсы» было заключено Соглашение с ООО «Портовые услуги» в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации.

Вместе с тем, за предоставлением прав на имущество, изложенное в Приложении 1 к Соглашению, обращалась и компания ОАО «Терминал Астафьева».

Согласно части 14 статьи 31 Закона о морских портах [порядок](#) сдачи в аренду федерального имущества, переданного соответственно федеральным государственным унитарным предприятиям и федеральным государственным учреждениям, подведомственным федеральному органу исполнительной власти, осуществляющему функции по оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом в сфере морского транспорта, устанавливается федеральным органом исполнительной власти в области транспорта по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере анализа и прогнозирования социально-экономического развития, развития предпринимательской деятельности.

Данный порядок утвержден приказом Минтранса России от 02.11.2009 № 191 «Об утверждении Порядка сдачи в аренду федерального имущества, расположенного в морском порту, находящегося в хозяйственном ведении федеральных государственных унитарных предприятий, подведомственных Федеральному агентству морского и речного транспорта» (далее — Порядок).

В соответствии с пунктом 5 Порядка юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, желающее заключить договор аренды объекта инфраструктуры, обращается в ФГУП «Нацрыбресурсы» с заявлением, составленным в свободной форме, о намерении заключить договор аренды с

указанием интересующих его объектов инфраструктуры и сроков аренды.

Согласно пункту 6 Порядка в случае если потенциальный арендатор считает, что имеет право на заключение договора аренды без проведения конкурса в соответствии с требованиями пункта 11 статьи 31 Закона о морских портах, то к заявлению прилагаются следующие документы:

1) письменное заявление потенциального арендатора в Росморречфлот о выдаче заключения о наличии неразрывной связи смежного объекта недвижимости потенциального арендатора с Объектом инфраструктуры, предназначенным для сдачи в аренду (далее - Заключение);

2) обоснование того, что смежный объект недвижимого имущества потенциального арендатора, находящийся у него на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления, по своим техническим характеристикам, местонахождению, назначению неразрывно связан с Объектом инфраструктуры, предназначенным для сдачи в аренду, и обеспечивает технологический процесс оказания услуг в морском порту (отдельно в отношении каждого Объекта инфраструктуры);

3) схема размещения Объекта инфраструктуры, предназначенного для сдачи в аренду, и смежных объектов недвижимости потенциального арендатора;

4) заверенные в установленном порядке копии учредительных документов потенциального арендатора (для юридических лиц);

5) выписка из Единого государственного реестра юридических лиц (для юридических лиц);

6) выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей);

7) заверенные в установленном порядке копии свидетельств о регистрации права собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления потенциального арендатора на объект инфраструктуры морского порта, относящийся к недвижимому имуществу, смежный с Объектом инфраструктуры, предназначенным для сдачи в аренду.

Согласно имеющимся в материалах дела письмам ОАО «Терминал Астафьева» в адрес ФГУП «Нацрыбресурсы» по поводу предоставления в пользование имущества от 25.06.2015 № 17/058, от 25.06.2015 № 17/057 необходимые документы, указанные в пункте 6 Порядка, не предоставлялись ОАО «Терминал Астафьева».

В соответствии с частью 12 статьи 31 Закона о морских портах в случае, если правом на заключение договора аренды находящегося в государственной собственности и относящегося к недвижимому имуществу объекта инфраструктуры морского порта желают воспользоваться несколько лиц, обладающих заключениями о неразрывной связи объектов, то проведение конкурса между этими лицами является обязательным.

Таким образом, в связи с отсутствием у ОАО «Терминал Астафьева» необходимых заключений, основания для проведения конкурса на предоставление государственного имущества, в том числе железнодорожных путей, отсутствовали.

В этой связи, в действиях ФГУП «Нацрыбресурсы» по передаче в пользование ООО «Портовые услуги» государственного имущества отсутствуют нарушения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 15, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России.

РЕШИЛА:

В связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях на основании части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-00-26/00-04-16 в отношении ФГУП «Нацрыбресурсы» прекратить.