

Резолютивная часть решения оглашена «30» октября 2012 г.
В полном объеме решение изготовлено «07» ноября 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 31, по признакам нарушения Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области (640021, г. Курган, ул. Володарского, 65а) (далее по тексту – Департамент) п.п. 2,3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

Установила:

В Курганское УФАС России поступило заявление от ОАО «Курганрыбхоз» (вх. от 26.09.2012 г. № 7050).

Из заявления следует, что при конкурсах на промышленное рыболовство, проводимых Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области, конкурсной комиссией допускаются нарушения: по лотам № № 42, 132, 23, 49, 59, 60, 61, 62, 64, 83, 95, 109, 114, 121, 125, 126, 147, 195 открытого конкурса КО-02/08, лотам № № 3, 4, 5, 8, 9, 10, 16, 41 открытого конкурса КО-05/09, лотам № № 29, 30 открытого конкурса КО-06/10.

Заявитель ссылаясь на решение Курганского УФАС России по делу № 73, по результатам рассмотрения которого в действиях Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области признано нарушение п.3 ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», просит пересмотреть решение по делу № 31 от 27.04.2011 г. по вновь открывшимся обстоятельствам и принять новое решение.

Заявление о пересмотре решения по делу № 31 удовлетворено.

В соответствии с частью 2 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае неявки на заседание комиссии лиц, участвующих в деле и надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, комиссия вправе рассмотреть дело в их отсутствие. Курганский филиал ФГУ «Нижнеобьрыбвод» надлежащим образом извещен, дело рассмотрено 25.10.2012 г. в его отсутствие.

В процессе заседания комиссии 25.10.2012 г. представитель заявителя на заявленных требованиях настаивал. Заявлением (вх. от 24.10.2012 г. № 7666) представил дополнительные пояснения. Уточнил, что Арбитражным судом Курганской области процедура проведения конкурсов на промышленное рыболовство исследовалась исходя из положения ст. 449 ГК РФ, однако в рамках судебных разбирательств не исследовался вопрос о нарушении антимонопольного законодательства.

Представитель Департамента пояснил, что решение по делу № 73 не может являться основанием для пересмотра решения по делу № 31. Законные интересы заявителя затронуты по лотам № 132 и № 42 открытого конкурса КО-02/08, по которым уже имеются решения судов, данные решения вступили в законную силу. По остальным лотам ОАО «Курганрыбхоз» заявки не подавало. Кроме того, решение по делу № 73 не вступило в законную силу, поскольку может быть обжаловано. Просил дело № 31 прекратить.

Представителем ИП Пичугин Г.К. представлены возражения на заявление ОАО «Курганрыбхоз». Из которых следует, что решение по делу № 31 не может быть пересмотрено по вновь открывшимся обстоятельствам, так как было принято до дня введения нормы о пересмотре решений по вновь открывшимся

обстоятельствам. Перечень оснований для пересмотра дела является закрытым. В заявлении ОАО «Курганрыбхоз» отсутствуют указания на обстоятельства, которые не были известны при оглашении решения и/или какие доказательства были сфальсифицированы.

В заявлении отсутствует указание на вновь открывшееся обстоятельство.

Кроме того, заявитель не указывает, каким образом были нарушены его права или затронуты интересы при проведении оспариваемых торгов.

ОАО «Курганрыбхоз» не являлся участником открытых конкурсов в 2008 (кроме 42 и 132 лотов), 2009, 2010 гг., следовательно, является неуполномоченным лицом для обжалования их результатов. Рассмотрение данной жалобы в соответствии с ч. 21 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции должно быть прекращено.

Что касается постановления Президиума ВАС РФ № 7171/10 от 28.10.2010 г., представитель ИП Пичугина Г.К. указала, что обязательный порядок применения норм права для арбитражных судов, содержащийся в указанном постановлении стал известен 03.12.2010 г. с момента опубликования постановления на официальном сайте.

Полагает, что пересмотр решения по делу № 31, невозможен, так как на момент рассмотрения дела в апреле 2011 г. позиция ВАС РФ была общеизвестна. В случае несогласия с решением заявитель вправе был обжаловать его в арбитражный суд. С момента проведения открытого конкурса КО-02/08 прошло более трех лет. В связи с истечением срока давности дело о нарушении антимонопольного законодательства должно быть прекращено.

Законность проведения торгов в виде открытых конкурсов КО- 02/08 ранее была проверена Арбитражным судом Курганской области по иску ЗАО «Куртамышский рыбхоз» - дело № А34-1966/2009.

Представитель ИП Пичугина Г.К. также просила рассмотрение дела № 31 прекратить.

ООО «НПФ «Сибирская тема» до рассмотрения дела представлены возражение на заявление (вх. от 23.10.2012 г. № 7634).

ООО «НПФ «Сибирская тема» ссылаясь на ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции поясняет, что заявитель не указывает на какие-либо конкретные нарушения в проводимых конкурсах и нарушения порядка подачи заявок на участие в конкурсе.

Из всех лотов, проведенных конкурсов, законные интересы заявителя затронуты по лоту № 132, по которому имеется решение Арбитражного суда Курганской области по делу № А34-1923/2009, вступившее в законную силу. На участие в остальных лотах заявитель заявки не подавал.

С момента проведения открытого конкурса КО - 02/08 прошло более трех лет, следовательно, по оспариваемым лотам данного конкурса дело должно быть прекращено.

По лотам 3, 4, 5, 8, 9, 10 открытого конкурса КО-05/09, лотам №№ 29, 30 открытого конкурса КО-06/10 Курганское УФАС России дело № 31 в апреле 2011 г. прекратила.

Представитель ООО «НПФ «Сибирская тема» считает, что заявителем пропущены сроки для подачи заявления о пересмотре принятого ранее решения по делу № 31. Просил рассмотрение дела № 31 прекратить.

Кроме того, представитель ООО «НПФ «Сибирская тема» пояснил, что им подано заявление в Курганское УФАС России (вх. от 23.10.2012г № 7633) с аналогичными требованиями в отношении необоснованного допуска ОАО «Курганрыбхоз» к участию в конкурсах на промышленное рыболовство, ходатайствовал рассмотреть данное заявление на заседании комиссии по делу № 31 и приобрести

данное заявление к материалам дела.

25.10.2012 г. Комиссией Курганского УФАС России объявлен перерыв до 14-30 30.10.2012 г. с целью исследования предоставленных документов.

От ОАО «Курганрыбхоз» поступило заявление (вх. от 30.10.2012 г. № 7983), в котором заявитель на заявленных требованиях настаивал, просил провести заседание в его отсутствие, отложить заседание до истечения трехмесячного срока для обжалования решения по делу № 73.

Также от ОАО «Курганрыбхоз» поступило письмо (вх. от 30.10.2012 г. № 7982) перенести заседание на более поздний срок по причине командировки руководителя и юриста предприятия.

Представили Департамента, ООО «НПФ «Сибирская тема», и ИП Пичугина Г.К. считают, что оснований для отложения дела не имеется.

Дело рассмотрено в отсутствие ОАО «Курганрыбхоз» и Курганского филиала ФГУ «Нижнеобьрыбвод».

Комиссия, исследовав письменные материалы дела, пояснения сторон, пришла к следующим выводам.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. № 264 утверждены правила организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства (далее — Правила).

Согласно п. 28 Правил к заявке прилагаются следующие документы, в том числе:

в) документы, подтверждающие наличие у заявителя права собственности или аренды на береговые производственные объекты, позволяющие производить переработку водных биологических ресурсов, не обремененные правами третьих лиц и расположенные в границах 1 муниципального образования соответствующего субъекта Российской Федерации, на территории которого расположен или к территории которого прилегает рыбопромысловый участок (далее - рыбоперерабатывающий завод). Договор аренды в отношении рыбоперерабатывающих заводов должен быть заключен на весь срок действия договора;

г) документы, подтверждающие, что рыбоперерабатывающий завод расположен в зданиях, соответствующих санитарно-гигиеническим требованиям, документы, подтверждающие возможный суточный объем выпуска готовой рыбной продукции на рыбоперерабатывающем заводе (формы федерального статистического наблюдения, подтверждающие учет объектов основных средств, а также технические паспорта оборудования и акты приемки в эксплуатацию оборудования рыбоперерабатывающего завода);

д) заверенные заявителем документы, подтверждающие среднюю численность работников, работающих у заявителя последние 4 года, предшествующие году проведения конкурса, зарегистрированных в муниципальном образовании соответствующего субъекта Российской Федерации, на территории которого расположен или к территории которого прилегает рыбопромысловый участок (выписки за последние 4 года из справки установленной формы, выдаваемой Федеральной налоговой службой);

е) документы, определяемые Федеральным агентством по рыболовству, подтверждающие средневзвешенные показатели освоения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов, выделенных ранее заявителю в соответствующих районах промысла для осуществления промышленного рыболовства на рыбопромысловых участках за последние 4 и менее года, предшествующие проведению конкурса.

В целях определения лучших условий заключения договора комиссия должна

оценивать и сопоставлять заявки в соответствии со следующими критериями, установленными пунктом 51 Правил:

а) средневзвешенные показатели освоения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов, ранее выделенных участнику конкурса для осуществления промышленного рыболовства на рыбопромысловых участках в тех же районах промысла за последние 4 года, предшествующие году проведения конкурса;

б) показатели среднесуточного объема переработки водных биологических ресурсов с использованием собственных или арендованных рыбоперерабатывающих заводов;

в) средняя численность работников, работающих у участника конкурса, зарегистрированных в муниципальном образовании соответствующего субъекта РФ, на территории которого расположен рыбопромысловый участок или к территории которого прилегает рыбопромысловый участок;

г) предложение участника о размере платы за предоставление рыбопромыслового участка, перечисляемой в бюджет субъекта РФ, на территории которого расположен или к территории которого прилегает рыбопромысловый участок.

В силу ст. 41.1 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения. Следовательно, по лотам № № 42, 132, 23, 49, 59, 60, 61, 62, 64, 83, 95, 109, 114, 121, 125, 126, 147, 195 открытого конкурса КО-02/08 дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит прекращению.

Постановление Президиума ВАС РФ № 7171/10 от 28.10.2010 г., опубликованное 03.12.2012 г. на официальном сайте ВАС РФ, распространяется на открытые конкурсы на промышленное рыболовство, которые проходили после его официального издания. И, следовательно, не может применяться к конкурсам, которые проходили ранее.

Открытые конкурсы КО-05/09, КО-06/10 проведены ранее принятия Постановления Президиума ВАС РФ № 7171/10 от 28.10.2010 г.

Арбитражным судом Курганской области по делам А34-1923/2009, № А34-1966/2009 дана оценка законности проведения конкурсов на промышленное рыболовство, включая оценку прилагающихся к заявке документов.

Согласно ч. 1 ст. 16 АПК РФ вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

Таким образом, не имеется оснований для удовлетворения заявления ОАО «Курганрыбхоз».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, п.п. 2,5 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006г. №135 -ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Решила:

Дело № 31 прекратить по лотам № № 42, 132, 23, 49, 59, 60, 61, 62, 64, 83, 95, 109, 114, 121, 125, 126, 147, 195 открытого конкурса КО-02/08 в связи с истечением срока

давности рассмотрения дела, по лотам №№ 3, 4, 5, 8, 9, 10, 16, 41 открытого конкурса КО-05/09, по лотам №№ 29, 30 открытого конкурса КО-06/10 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

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