

Ответчик:

**Кубанское бассейновое водное
управление Федерального агентства
водных ресурсов**

*ул.Красная, д.180 а,
г.Краснодар, 350020*

Заявитель:

Аниконов Владимир Николаевич
*ул.Коммунистическая, д.47/1, кв. 34,
г.Ейск, 353691*

**Азово-Черноморская
межрайонная природоохранная
прокуратура**

*ул. Новороссийской Республики, д. 1,
г.Новороссийск,
Краснодарский край, 353900*

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 16.08.2016 г.

Полный текст решения изготовлен 23.08.2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Дегтярева Р.В. – руководитель управления,

Члены комиссии:

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

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

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

рассмотрев дело № 83/2016 по признакам нарушения Кубанским бассейновым водным управлением Федерального агентства водных ресурсов (ул.Красная, д.180а, г.Краснодар, 350020) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие надлежащим образом уведомленных сторон,

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России по поручению Прокуратуры Краснодарского края рассмотрено обращение А/В.Н., направленного Прокуратурой Краснодарского края (вх.№1817 от 18.02.2016, факс. №102 от 12.02.2016), о несогласии с результатами аукциона на предоставление пользования водным объектом (извещение № 211113/2644174/07 на сайте www.torgi.gov.ru), проведенным Кубанским бассейновым водным управлением Федерального агентства водных ресурсов (далее - Кубанское БВУ).

Приказом Краснодарского УФАС России от 18.03.2016 №129 возбуждено дело №83/2016.

Определением от 24.03.2016 рассмотрение дела назначено на 20.04.2016 на 15-00.

Определением от 20.04.2016 рассмотрение дела отложено на 31.05.2016 в 12-00.

Определением от 31.05.2016 рассмотрение дела отложено на 22.06.2106 в 15-00.

Определением от 22.06.2016 срок рассмотрения дела продлен до 24.12.2016.

Определением от 22.06.2016 рассмотрение дела отложено на 22.07.2016 в 11-00.

Определением от 22.07.2016 рассмотрение дела отложено на 16.08.2106 в 16-00.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Заявитель является рыбаком-любителем, членом ЕГВСОО «Водник», собственником маломерного судна приписанного к базе «причал №8» членов ЕГВСОО «Водник».

На основании информации, полученной А.В.Н. от КБВУ ФАВР ему стало известно, что часть акватории Ейского лимана Азовского моря (напротив базы маломерных судов членов ЕГВСОО «Водник») в соответствии с проведенным КБВУ аукционом №110 от 22.01.2014 года передано иному лицу (ООО «Бокс -140»).

Изучив документацию об аукционе №110 от 22.01.2014 г. и заключенный на

основании этого аукциона между КБВУ и ООО «Бокс -140» договор водопользования, Заявитель считает, что как сам аукцион, так и договор водопользования являются незаконными (ничтожными) и подлежат отмене, его доводы основаны на следующих фактах и обстоятельствах.

Географические координаты водного объекта (указанные как в документации самого аукциона, так и в договоре водопользования) находятся не в акватории Ейского лимана Азовского моря (т. е. не на воде), а на земельном участке членов ЕГВСОО «Водник», т. е. на земле.

В то время как площадь водного объекта Ейского лимана Азовского моря предоставленного КБВУ в водопользование ООО «Бокс-140» составляет- 0,406 кв.км. (т. е. акватория водного объекта размером 406 метров на 1000 метров). Заявитель считает, что площадь водного участка, обозначенная вместе в указанием географических координат указанного водного участка не соответствует 0,406 кв.м

Кроме того, предоставленный в водопользование ООО «Бокс-140» участок акватории Ейского лимана Азовского моря указан на схеме в документации гораздо севернее географических координат записанных в договоре водопользования и государственном водном реестре.

Заявитель указывает, что на основании вышеуказанного аукциона, между КБВУ и ООО «Бокс-140» в нарушении водного законодательства РФ был заключен договор водопользования на некий земельный участок фактически не имеющий площади, таким образом, считает, что сам аукцион, так и заключенный договор водопользования являются незаконными (ничтожными).

Право за заключение договора водопользования приобретается на аукционе согласно постановлению Федерального агентства водных ресурсов Правительства РФ от 14.04.2007 № 230 «О договоре водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, и о проведении аукциона » (далее Постановление №230).

21 ноября 2013 года на сайте <http://www.torgi.gov.ru/> Кубанским БВУ размещено извещение о проведении торгов № 211113/2644174/07.

На аукцион был выставлен лот участок акватории общей площадью 0,406 кв.км, расположенный по адресу: Краснодарский край. Ейский р-н, г. Ейск Азовское море (г. Ейск, Таганрогский залив. Ейский лиман); в границах географических координат:

т.1. 46°43'43,4" С.Ш., 38° 17' 15,0" В.Д.;

т.2. 46°43'43,5" С.Ш., 38°17'15,1" В.Д.;

т.3. 46°43'42,5" С.Ш., 38°17'14,7" В.Д.;

т.4. 46°43'42,6" С.Ш., 38°17'14,9" В.Д.

Согласно протоколу № 110-1 рассмотрение заявок на участие в аукционе, к аукциону было допущено 3 участника, в том числе ООО «Бокс-140», которому было направлено заказное письмо с уведомлением о том, что оно допущено к участию в аукционе.

Протокол №110-1, рассмотрение заявок на участие в аукционе, от 23 декабря 2013 года в соответствии с п. 50 Правил проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования утвержденных постановлением Правительства РФ от 14 апреля 2007 г. N 230 был опубликован 23 декабря 2013 года на сайте <http://torgi.gov.ru/>, в связи с чем все участники аукциона имели возможность ознакомиться с результатами рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 110.

22 января 2014 года на аукцион прибыл генеральный директор ООО «Бокс-140», другие участники аукциона (Д. А.Ф. и В. А.В.), надлежащим образом уведомленные о проведении аукциона, в назначенное время не прибыли.

Протоколом № 110-2 аукцион признан несостоявшимся, принято решение заключить договор водопользования с единственным участником аукциона ООО «Бокс- 140» в лице генерального директора З. С.Я.

17 февраля 2014 года Кубанское БВУ в лице руководителя С.а Г.В. на основании положения о Кубанском БВУ и в соответствии с Водным Кодексом РФ от 03.06.2006 №74-ФЗ заключило с ООО «Бокс-140» в лице генерального директора З. С.Я. договор водопользования № ГО-00.00.00.000-М- ДРБВ-Т-2014-01901/00 сроком на 10 лет.

Географические границы выставяемого участка закреплены договором водопользования.

В соответствии с ч.1 ст.449 Гражданского Кодекса РФ по иску заинтересованного лица в течение одного года со дня проведения торгов, судом могут быть признаны недействительными торги, если они проведены с нарушением правил, установленных законом. Согласно представленным сведениям Кубанским БВУ после признания аукциона несостоявшимся, результаты аукциона никем из заинтересованных лиц не обжалованы.

ЕГВССО «Водник» имел возможность принять участие в аукционе по извещению № 211113/2644174/07, однако своим правом не воспользовался. Решением Ейского городского суда от 23 декабря 2015 года по делу № 2-2280,15 установлено, что ЕГВССО «Водник» не является собственником ни одного плавсредства. На балансе, и в собственности, каких-либо устройств для спуска маломерных судов, узлов, причалов и иных устройств для причаливания и швартовки у общества нет.

По вопросу смещения географических координат водного участка установлено следующее.

Расчет площади участка водопользования, приводится заявителем в пояснительной записке к графическому материалу.

Комиссией по делу №83/2016 установлено, что при подготовке документации

об аукционе Организатором торгов произведена проверка указанной площади по графическим материалам сети Интернет в рамках заявленных координат участка водопользования. При проверке указанной площади по графическим материалам сети Интернет в рамках заявленных координат участка водопользования Организатором торгов установлено соответствие площади заявленной акватории, указанным заявителем в расчете площади участка акватории водного объекта, необходимого для использования в заявленных целях.

Согласно сведениям, представленным Кубанским БВУ, при нанесении координат для формирования изображения в Google планета Земля используют простую цилиндрическую проекцию в системе координат WGS-84.

Данные, импортируемые в программу Google планета Земля, создаются с помощью специальной системы географических координат, таких как универсальная поперечная проекция Меркатора (UTM) или система координат NAD27 (North American Datum от 1927 г.).

При импорте данных в ГВР они обрабатываются в соответствии с системой координат Google планета Земля.

Касательно размеров рисунка, представленного в Приложении № 3 к договору водопользования, комиссией по делу №83/2016 установлено, что Приложение №3 является неотъемлемой частью договора и является визуальным отражением участка акватории водного объекта, а также что размеры аукционной документации, размещаемой на официальном сайте www.torgi.gov.ru не должны превышать 1000 КБ, в связи с чем размещаются схемы небольших размеров для определения местонахождения объявленного предмета аукциона. При нанесении координат на схемах сети Интернет можно рассматривать заявленные участки в любых масштабах.

Методики проверки заявляемой к использованию площади акватории водных объектов при организации и проведении аукционов по приобретению права на заключение договора водопользования регламентом не предусмотрены, не предусмотрены также и конкретные графические материалы, по которым можно проверить достоверность размещения участков акватории водных объектов в определенных географических координатах и их площади. Специалистами управления используются доступные графические материалы сети Интернет, точность которых имеет определенные погрешности.

Согласно представленным сведениям Азово-Черноморской межрайонной природоохранной прокуратурой (№7-18-2016/1630 от 01.03.2016) по поручению Ейской межрайонной прокуратуры кадастровым инженером Д.С.Плахотним (номер квалификационного аттестата 23-11-492), осуществляющим трудовую деятельность в МУП Ейского городского поселения Ейского района «Ейская проектная контора», на топографическую основу нанесены границы предоставленного ООО «Бокс-140» участка, которые определены с помощью графической базы данных программы СУБТ Free Reason Group, операционная система которой в режиме трансформации имеет функции автоматического перерасчета прилагаемых географических координат объекта в систему координат МСК-23.

Согласно представленной топографической съемке угловые точки участка расположены на суше в границах земельного участка с кадастровым номером 23:42:0102003:52 (Краснодарский край, р-н Ейский, г.Ейск, ул.Рабочая,1/9), искомый участок имеет неправильную форму, не соответствующую приложению №3 договора водопользования и имеет ориентировочную площадь 29,5 кв.м.

Таким образом, считает Ейская межрайонная прокуратура, имеет место факт наложения границ участка водного объекта, предоставленного ООО «Бокс-140» на земельный участок с кадастровым номером 23:42:0102003:52, принадлежащий ООО «Атлант» на праве собственности.

Согласно письму Азово-Черноморской межрайонной прокуратуры в адрес Заявителя от 03.03.2016 №1702-646-2016, представленным в материалы дела, факт наложения границ участка водного объекта, предоставленного ООО «Бокс-140» явился предметом проверки проведенной Ейской межрайонной прокуратуры, по результатам которой в прокуратуру Краснодарского края направлено представление об обращении в арбитражный суд Краснодарского края с заявлением о признании недействительными результатов аукциона №110, заключенного с ООО «Бокс-140».

В соответствии с письмом Ейской межрайонной прокуратуры от 06.04.2014 №74жк-2011/2849, направленным в адрес Заявителя, по результатам рассмотрения представления Ейской межрайонной прокуратуры принято решение об отсутствии у прокурора оснований для обращения в Арбитражный суд Краснодарского края, так как оспариваемый договор нарушает права ООО «Атлант» на распоряжение частью принадлежащего ему на праве собственности земельного участка. У органов прокуратуры отсутствуют полномочия по обращению в суд с иском в защиту частного интереса.

Факт наложения границ участка водного объекта, предоставленного ООО «Бокс-140», установленный Ейской межрайонной прокуратурой, может явиться причиной признания договора водопользования № Г0-00.00.00.000-М-ДРБВ-Т-2014-01901/00 от 14.02.2014 недействительным в судебном порядке по иску заинтересованных лиц.

Частью 2 статьи 40 Водного кодекса Российской Федерации федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), а также заключать соглашения или осуществлять согласованные действия в области использования водных объектов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах,

запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В соответствии с изложенным, нарушение статьи 17 Федерального закона о защите конкуренции может быть признано только в том случае, если оно приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

При этом следует учитывать то, что под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Установлено, что в пределах своих полномочий Кубанское БВУ проверило и представило характеристику географических координат согласно координатам, указанным в первоначальной заявке заявителя.

Извещение является Приложением № 1 к документации об аукционе. В извещении о проведении открытого аукциона содержатся сведения о наименовании организатора аукциона, предмете аукциона, месте, дате, времени проведения аукциона, сведения о водном объекте, цели использования водного объекта, месте приема, дате и времени начала и окончания приема заявок на участие в аукционе и прилагаемым к ним документам.

С учетом того, что Кубанским БВУ вовремя и в срок опубликовано извещение о проведении аукциона на право заключения договора водопользования, а также информация о предмете аукциона опубликована в соответствии с требованиями действующего законодательства, неопределенный круг потенциальных участников аукциона был своевременно и надлежащим образом уведомлен о проведении аукциона на право пользования указанным водным участком, при этом нарушений при проведении процедуры аукциона не выявлено.

Установлено, что заявитель в конкурсе не участвовал. В материалы дела не представлено доказательств ущемления интересов городской военно-спортивной организации ООО «Водник», членом которой является заявитель, при проведении оспариваемых торгов.

В связи с изложенным, в действиях Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов не установлен факт нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. В связи с отсутствием факта нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов, дело №83/2016 прекратить.

Председатель комиссии

Р.В. Дегтярева

Е.В. Крамаренко

Члены комиссии

Н.В. Левит

Е.И. Азарова

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