Сс-10/4363 от 02.05.17

РЕШЕНИЕ
по делу № 846-ФАС52-10/17

Резолютивная часть решения оглашена 02 мая 2017 года
В полном объеме решение изготовлено 02 мая 2017 года
г. Нижний Новгород

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в составе:

- председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- заместитель председателя комиссии, начальник отдела контроля органов государственной власти;
- член комиссии, заместитель начальника отдела контроля органов государственной власти,

при участии:

М. - представителя Верхне-Волжского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов области (доверенность от 26.02.2015г. №15),

рассмотрела 02 мая 2017 года в открытом заседании с объявлением резолютивной части решения жалобу АО «Порт Козьмодемьянск» (далее - заявитель) на действия Верхне-Волжского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов (далее – организатор торгов) при проведении открытого аукциона на право заключения договора водопользования для использования акватории — участка Чебоксарского водохранилища для размещения плавательных средств (извещение №210217/2598655/01),

,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба АО «Порт Козьмодемьянск» (вх.№ 3987 от 24.04.17) на действия Верхне-Волжского бассейновое водного управления Федерального агентства водных ресурсов при проведении открытого аукциона на право заключения договора водопользования для использования акватории — участка Чебоксарского водохранилища, для размещения плавательных средств.

В своей жалобе заявитель ссылается на то, что необходимость оформить водопользование АО «Порт Козьмодемьянск» для обеспечения деятельности действующей паромной переправы Козьмодемьянск - Коротни. а также во исполнение мобилизационного задания, предписания Управления Росприроднадзора по РМЭ №39 от 30.09.2016, возникла **только на один** участок акватории.

Паромная переправа АО «Порт Козьмодемьянск» и часть судов входят в мобилизационное задание согласно письма Росморречфлота от 21.12.2016 и акта приемки-сдачи работ от 25.11.2016 по выполнению мероприятий по мобилизационной подготовке в соответствии с мобилизационным заданием по государственному контракту №51-Р.34-16 от 04.04.2016. Соответственно, один из выставленных на аукцион участок акватории необходим для обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 2.1 ст.11 Водного кодекса РФ).

В рамках обеспечения деятельности паромной переправы **со стороны Коротней плавательные средства и суда не размещаются.** Причаливание парома осуществляется к арендуемому Портом Козьмодемьянск участку земли, соответственно, оформление водопользования не требуется.

АО «Порт Козьмодемьянск» выдано Предписание Росприроднадзора №39 от 30.09.2016 о необходимости оформления права на акваторию водного объекта для размещения грузового причала паромной переправы со стороны города Козьмодемьянска.

Таким образом, у АО «Порт Козьмодемьянск» возникла необходимость в оформлении водопользования только **на один участок** акватории со стороны г. Козьмодемьянск.

По мнению **Верхне-Волжского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов** необходимость АО «Порт Козьмодемьянск» должен участвовать в аукционе по приобретению права на заключение договора водопользования по двум участкам, включенным в один лот, в связи с тем, что организация паромной

переправы подразумевает использование участков акватории на двух различных берегах водного объекта, и является одним видом деятельности.

Данный довод, по мнению заявителя, противоречит положениям действующего законодательства, которым не предусмотрено оформление водопользование для осуществления паромной переправы.

Тем самым, проведение аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования **на два участка акватории,** по мнению заявителя, ущемляет права и законные интересы АО «Порт Козьмодемьянск».

Кроме того, в нарушение п.38 (б) Правил проведения аукциона, утвержденных Постановлением Правительства РФ №230 от 14.04.2007 размещенный на официальном сайте протокол рассмотрения заявок №24 от 17.04.2017 не содержит обязательной информации о датах подачи участниками заявок, приложений к протоколу на официальном сайте не размешено. В п. 1.3 информационной карты аукциона видом и предметом аукциона указано: для размещения на акватории плавательных средств, в то время как в п. 1.2 проекта договора водопользования целью водопользования указано использование акватории водных объектов, в том числе для рекреационных целей.

Исходя из вышеизложенного, заявитель просил рассмотреть жалобу по существу и приостановить проведения указанного аукциона.

Жалоба заявителя соответствует нормам предусмотренным пунктом 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, следовательно, принята Управлением к рассмотрению 27.04.2017 года.
До рассмотрения жалобы по существу Верхне-Волжское бассейновое водное управление Федерального агентства водных ресурсов направила в адрес антимонопольного ведомства возражения на жалобу АО «Порт Козьмодемьянск» (Исх.№01-11/200 от 28.04.2017), в котором сообщили, что не согласны с доводами АО «Порт Козьмодемьянск».
Рассмотрение жалобы АО «Порт Козьмодемьянск» по существу состоялось 05 мая 2017 года.
На рассмотрение жалобы представитель заявителя не явился, извещен надлежащим образом.
Представителям организаторов торгов председатель Комиссии разъяснил, что лица, участвующие в рассмотрении жалоб, имеют право знакомиться с имеющимися материалами, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в рассмотрении жалоб, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме

комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения жалоб вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в рассмотрении жалоб, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в рассмотрении жалоб, обжаловать решение антимонопольного органа, принятое по жалобам.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, исследовав имеющиеся в деле материалы, пришла к следующим выводам.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.
Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 6 января 2012 года.
По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.
Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка

размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.
Из приведенной нормы права следует, что, прежде всего, правом обжалования в антимонопольный орган действий организатора торгов наделены лица, подавшие заявки на участие в торгах.
Согласно части 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения.
Жалобы на торги в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции рассматриваются Федеральной антимонопольной службой и ее территориальными антимонопольными органами.
В соответствии с частью 3 статьи 39 Закона о защите конкуренции, дело о нарушении антимонопольного законодательства может рассматриваться антимонопольным органом по месту совершения нарушения либо по месту нахождения или месту жительства лица, в отношении которого подаются заявление или материалы. Федеральный антимонопольный орган вправе рассматривать указанное дело независимо от места совершения нарушения либо места нахождения или места жительства лица, в отношении которого подаются заявление или материалы.
Аукцион по приобретению права на заключение договора водопользования подготавливается и проводится в соответствии с «Правилами подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе» и «Правилами проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования», утвержденными постановлением Правительства РФ от 14.04.2007 №230.
В соответствии с п.7 "Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе»", если при рассмотрении заявления установлено, что договор водопользования должен быть заключен по результатам аукциона, начинается процедура подготовки к проведению аукциона, о чем организатор аукциона информирует заявителя в течение 15 дней с даты поступления его заявления.
По результатам рассмотрения заявления, поступившего от ООО

«Волжская Судоходная Компания «Флагман», Верхне - Волжским БВУ 10.01.2017 были изданы приказы о проведении открытого аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования №1 и об утверждении состава комиссии по проведению открытого аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования №2. Заявителю было направлено извещение о необходимости проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования.

Предмет аукциона - право пользования водным объектами:

участок 1: на траверзе 1114,17 - 1114,33 км основного судового хода р. Волга (по Атласу ЕГС ЕЧ РФ том 5, изд. 2014 г.), у левого берега, в Горномарийском районе Республики Марий Эл, площадью 0,016 км^2;

участок 2: на траверзе 1114,26 - 1114,57 км основного судового хода р. Волга (по Атласу ЕГС ЕЧ РФ том 5, изд. 2014 г.), у правого берега, в г. Козьмодемьянске Республики Марий Эл, площадью 0,025 км^2.

Извещение и документация об аукционе были размещены 21.02.2017г. на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу www.torgi.gov.ru (далее- официальный сайт).

На участие в аукционе было представлено 5 заявок: Общество с ограниченной ответственностью «Волжская Судоходная Компания «Флагман», К., Общество с ограниченной ответственностью «СтройЭнергоРесурс», Акционерное общество «Порт Козьмодемьянск», Общество с ограниченной ответственностью «ТНК 21».

Комиссия по проведению аукциона (далее - комиссия) рассмотрела заявки, представленные на участие в аукционе, и приняла решение по итогам рассмотрения заявок.

Обществу с ограниченной ответственностью «СтройЭнергоРесурс» отказано в допуске к участию в аукционе в связи с тем, что заявка на участие в аукционе не соответствует требованиям, предусмотренным документацией об аукционе (пп. 3.1 и 6.3 документации об аукционе и информационной карты аукциона).

Все остальные участники были допущены к участию в аукционе и признаны участниками аукциона, о чем были уведомлены в установленном порядке.

Согласно журналу регистрации поступления заявок на участие в аукционе Акционерному обществу «Порт Козьмодемьянск», присвоен №3 участника аукциона.

В соответствии п.2 п.п. 2.2.1-2.2.2. Документации об аукционе «заявитель не позднее 5 рабочих дней до окончания срока подачи заявок вправе направить в письменной форме организатору аукциона запрос о разъяснении положений документации. Организатор аукциона направляет разъяснения в письменной форме в течение 5 рабочих дней с даты поступления запроса. При поступлении организатору аукциона

запроса, направленного с использованием информационной системы, разъяснения высылаются заявителю с использованием указанной системы. В течение 2 рабочих дней с даты направления разъяснения положений документации по запросу заявителя это разъяснение размещается организатором аукциона на официальном сайте с указанием предмета запроса, но без указания лица, от которого поступил запрос. Разъяснение положений документации не должно изменять ее суть».

Следовательно, любое юридическое или физическое лицо вправе обратиться за разъяснениями положений документации об аукционе.

АО «Порт Козьмодемьянск», за разъяснениями положений документации в Отдел водных ресурсов по Нижегородской области Верхне - Волжского БВУ не обращался.

Согласно административного регламента Федерального агентства водных ресурсов по предоставлению государственной услуги по предоставлению водных объектов в пользование на основании договора водопользования, в том числе заключенного по результатам аукциона, по оформлению перехода прав и обязанностей по договорам водопользования (утвержден приказом Минприроды России от 22.05.2014 N 225 (ред. от 20.11.2015) мотивированный отказ по причине ущемления прав и нарушению интересов других водопользователей может быть направлен заявителю, только если установлено, что использование водного объекта в заявленной цели (использование акватории водного объекта) в данном случае может ущемить интересы водопользователей (лиц имеющих договор водопользования или решение о предоставлении водного объекта в пользование) осуществляющих водопользование в целях:

- забора (изъятия) водных ресурсов из поверхностных водных объектов;
- сброса сточных, в том числе дренажных вод;
- без забора (изъятия) водных ресурсов из поверхностных водных объектов для производства электрической энергии.

Комиссией по проведению открытого аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования установлено, что в государственном водном реестре **отсутствовали** зарегистрированные в установленном порядке права пользования данными участками на основании договоров водопользования и решений о предоставлении водных объектов в пользование.

Следовательно, основания для отказа в приеме заявлений на данные участки акватории Чебоксарского водохранилища с целью размещения на них плавательных средств отсутствовали.

Кроме того, АО «Порт Козьмодемьянск» не представлено документов подтверждающих обратное.

Таким образом, Нижегородское УФАС России приходит к выводу о том что заявитель использовал акваторию Чебоксарского водохранилища, не имея установленных в соответствии с законодательством РФ прав водопользования, то есть Общество является нелегитимным водопользователем. Наличие либо отсутствие у потенциального водопользователя прав на земельный участок, примыкающий к акватории водного объекта, не является основанием для освобождения от обязанности оформления участка акватории водного объекта в пользование в соответствии с действующим законодательством.
В ходе рассмотрения жалобы АО «Порт Козьмодемьянск» установлено, что при подготовки договора водопользования и формирования условий, с учетом особенностей предоставляемого в пользование водного объекта и его режима, ограничений и запретов, установленных в отношении использования водного объекта, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации и законодательством субъекта Российской Федерации ответчиком направлялся запрос в ФБУ «Администрацию Волжского бассейна» (учреждение подведомственное Федеральному агентству морского и речного транспорта, осуществляющее функции по оказанию государственных услуг в сфере водного транспорта на бассейновом уровне) по согласованию использования участков акватории Чебоксарского водохранилища и был получен положительный ответ.
Комиссией Нижегородского УФАС России отмечено, что 17.04.2017 письмом исх. №09-05/91 АО «Порт Козьмодемьянск» сообщалось о праве принять участие в открытом аукционе. АО «Порт Козьмодемьянск» 17.04.2017 представило свою заявку на участие в открытом аукционе по приобретению права на заключение договора водопользования.
Подача заявки на участие в аукционе свидетельствует о том что, заявитель согласен участвовать в проведении аукциона на условиях, предусмотренных в извещении и аукционной документации.
В соответствии с ч.1 ст.11 Водного кодекса РФ (далее – ВК РФ) «На основании договоров водопользования, если иное не предусмотрено частями 2 и 3 настоящей статьи, водные объекты, находящиеся в федеральной собственности, собственности субъектов Российской Федерации, собственности муниципальных образований, предоставляются в пользование для:
1) забора (изъятия) водных ресурсов из поверхностных водных объектов;
2) использования акватории водных объектов, в том числе для рекреационных целей;
3) использования водных объектов без забора (изъятия) водных ресурсов для целей производства электрической энергии».
Согласно ч.2 ст.16 ВК РФ «Договор водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, заключается по результатам аукциона в случаях,

установленных Правительством Российской Федерации, а также в случае, если имеется несколько претендентов на право заключения такого договора».
В соответствии с ч.1 постановления Правительства РФ от 14.04.2007 N 230 «О договоре водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, и о проведении аукциона» право на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, приобретается на аукционе в случаях, когда договором водопользования предусматриваются разметка границ акватории водного объекта, размещение на ней зданий, строений, плавательных средств, других объектов и сооружений, а также в случаях, предусматривающих иное обустройство акватории водного объекта, в соответствии с водным законодательством и законодательством о градостроительной деятельности.
Исходя из вышеизложенного в п.2 раздела I договора водопользования, размещенного вместе с документацией об аукциона указывается цель водопользования в соответствии с ч.1 ст.11 ВК РФ, а в п.п г) пункта 18 раздела III правомерно указывается конкретный случай для которого право на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, приобретается на аукционе.
Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что действия организатора торгов - Верхне-Волжское бассейновое водное управление Федерального агентства водных ресурсов при проведении открытого аукцион на право заключения договора водопользования для использования акватории — участков Чебоксарского водохранилища:

участок 1: на траверзе 1114,17 - 1114,33 км основного судового хода р. Волга (по Атласу ЕГС ЕЧ РФ том 5, изд. 2014 г.), у левого берега, в Горномарийском районе Республики Марий Эл, площадью 0,016 км^2;

участок 2: на траверзе 1114,26 - 1114,57 км основного судового хода р. Волга (по Атласу ЕГС ЕЧ РФ том 5, изд. 2014 г.), у правого берега, в г. Козьмодемьянске Республики Марий Эл, площадью 0,025 км^2, для размещения плавательных средств, не противоречат нормам действующего законодательства.

Иных нарушений в действиях Верхне-Волжское бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов, его аукционной комиссии антимонопольным органом не выявлено.
На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 (частями 17, 20) и Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Нижегородского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «Порт Козьмодемьянск» на действия Верхне-Волжского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов Нижегородской области при проведении открытого аукцион на право заключения договора водопользования для использования акватории — участков Чебоксарского водохранилища:
участок 1: на траверзе 1114,17 - 1114,33 км основного судового хода р. Волга (по Атласу ЕГС ЕЧ РФ том 5, изд. 2014 г.), у левого берега, в Горномарийском районе Республики Марий Эл, площадью 0,016 км^2;
участок 2: на траверзе 1114,26 - 1114,57 км основного судового хода р. Волга (по Атласу ЕГС ЕЧ РФ том 5, изд. 2014 г.), у правого берега, в г. Козьмодемьянске Республики Марий Эл, площадью 0,025 км^2, для размещения плавательных - **необоснованной.**

Председатель комиссии

Члены комиссии

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.