

РЕШЕНИЕ

по делу № 75 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Курган

Резолютивная часть решения оглашена «13» января 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «19» января 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

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

Члены комиссии:

Кулиш Е.А. – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти;

Баев А.Е. – старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти;

Попова Е.С. - государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти,

рассмотрела дело № 75, возбужденное по признакам нарушения Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области (640661, г. Курган, ул. Володарского, 65, ИНН 4501034600) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 75 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области 19.02.2014 г. поступило заявление (вх. № 924) от индивидуального предпринимателя <__> о нарушении Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области антимонопольного

законодательства.

Из обозначенного заявления следует, ИП <__> 23.12.2013 г. обратился в Департамент сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области с намерением заключить договор о предоставлении рыбопромысловых участков в краткосрочное пользование на 2014 г. и 09.01.2014 г. с просьбой о согласовании использования водных биологических ресурсов для промышленного рыболовства в 2014 г. на следующих озерах:

- озеро Актобан, Курганская область, Лебяжьевский район, Перволебяжьевский сельский совет, площадь 587 га;

- озеро Соленое (Невидимое), Курганская область, Макушинский район, Золотинский сельский совет, площадь 240 га;

- озеро Филатово, Курганская область, Макушинский район, Курейнский сельский совет, площадь 2364 га;

- озеро Требушинное (Ильеней), Курганская область, Макушинский район, Требушинский сельский совет, площадь 137 га;

- озеро Б.Курейное (Теренколь Горький), Курганская область, Макушинский район, Курейнский сельский совет, площадь 380 га.

Департамент сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области на данные обращения ответил отказом, сославшись на тот факт, что, указанные водоемы распределены в соответствии с пунктом 3.4. статьи 19 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (далее – Закон о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов).

Заявитель считает, что отказ является необоснованным, поскольку согласно части 1 статьи 33.4 Закон о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов договор пользования водными биологическими ресурсами заключается в целях осуществления промышленного и прибрежного рыболовства в отношении видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Также в силу части 5 статьи 33.4 Закон о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов порядок подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, форма примерного договора пользования водными биологическими ресурсами устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 г. № 643 утверждены Правила подготовки и заключения договора пользования водными биоресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (далее - Правила).

Пунктом 7 Правил установлено, что документы, предусмотренные пунктами 4 и 5 настоящих Правил, рассматриваются уполномоченным органом в течение 10 дней с даты их получения. По результатам рассмотрения принимается решение о

заключении договора либо об отказе в заключение договора по следующим основаниям:

- а) отсутствие в заявлении сведений, предусмотренных пунктом 4 настоящих Правил, а также несоответствие сведений, указанных в заявлении, правилам и ограничениям рыболовства, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- б) представление не всех документов, предусмотренных пунктом 5 настоящих Правил;
- в) наличие в представленных документах недостоверной, искаженной или неполной информации;
- г) совершение заявителем в предшествующем и текущем календарных годах 2 или более нарушений правил рыболовства, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации, в результате чего был причинен крупный ущерб водным биоресурсам;
- д) отсутствие указанных в заявлении водных биоресурсов в перечне, предусмотренном подпунктом «б» пункта 2 настоящих Правил;
- е) отсутствие возможности добычи (вылова) водных биоресурсов в объеме и районе добычи (вылова) водных биоресурсов, указанных в заявлении, на основании данных научных исследований.

По мнению ИП <__>, указанный перечень оснований для отказа в заключении договора пользования биоресурсами носит закрытый характер. Такое основание, как распределение водоемов в соответствии с пунктом 3.4. статьи 19 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов в указанном перечне не предусмотрено.

Также заявитель ссылается, на тот факт, что согласно пункту 2 статьи 5 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов договорные обязательства и иные отношения, связанные с оборотом водных биоресурсов, отнесенных к объектам рыболовства, регулируются гражданским законодательством, если иное не установлено названным Федеральным законом.

Так, в соответствии с пунктом 1 статьи 621 Гражданского кодекса Российской Федерации арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок. Таким образом, преимущественное право на заключение договора пользования водными биоресурсами может учитываться только при прочих равных условиях пользования, предлагаемых потенциальными пользователями, включая стоимость такого пользования.

Из позиции заявителя следует, что, учитывая заявительный характер пользования биоресурсами, наличие соответствующего заявления от ИП <__> и отсутствие подобных заявлений от других лиц, влечет неправомерность отказа ИП <__> в заключение договора на использование водных биологических ресурсов для промышленного рыболовства в 2014 г. и распределение Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области

водоемов со ссылкой на пункт 3.4. статьи 19 Закон о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов без соблюдения процедуры, предусмотренной Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 г. № 643, нарушает часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке промышленного рыболовства Курганской области.

В Управление Федеральной Антимонопольной службы по Курганской области 27.05.2014 г. (вх. № 3282) от ИП <__> поступил отказ от жалобы (вх. № 924), в котором последний просил прекратить производство по делу, однако, действующим законодательством не предусмотрена возможность прекращения рассмотрения дела в связи с отказом от жалобы после принятия ее к рассмотрению и возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства (определение о назначении дела № 75 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 16.04.2014 г.).

Из позиции Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области, следует, что отбор субъектов (не имеющих в пользовании рыбопромысловый участок), с которыми заключаются договоры пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается, происходит по принципу преимущественного права на предоставление водных биоресурсов в пользование на новый срок, а именно, такие договоры заключаются с лицами с которыми ранее были заключены упомянутые договоры, и которые добросовестно исполняли свои обязательства по договорам (часть 3.4 статьи 19 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов).

В случае отсутствия субъектов, имеющих преимущественное право, у Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области отсутствует порядок отбора лиц (хозяйствующих субъектов) с которыми заключаются названные выше договоры (при наличии нескольких заявлений, относительно одного и того же водного объекта).

Ответчик также считает, что заключение договоров пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается, возможно, без заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка.

Привлеченное в качестве заинтересованного лица открытое акционерное общество «КУРГАНРЫБХОЗ» (далее – ОАО «КУРГАНРЫБХОЗ») с доводами жалобы несогласно.

Считает, что в действиях Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства по следующим основаниям.

В силу части 3.1 статьи 19 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов для осуществления промышленного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, указанные водные биоресурсы предоставляются в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров,

предусмотренных статьями 33.3 и 33.4 настоящего Федерального закона.

По правилам статьи 33.3 части 3.4 упомянутого выше Закона договор о предоставлении рыбопромыслового участка заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора. 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.

В соответствии с пунктом 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. № 264 «О проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства и заключении такого договора» конкурс проводится в отношении рыбопромысловых участков, предусмотренных перечнем рыбопромысловых участков.

На основании части 2 статьи 18 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов, 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.

Приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 22.03.2013 г. № 143 утвержден Порядок определения границ рыбопромысловых участков.

Озеро Солёное (Невидимое) Лебяжьевского и Макушинского районов Курганской области, озеро Актобан Лебяжьевского района Курганской области не включены в перечень рыбопромысловых участков, соответственно, конкурс по таким участкам в силу пункта 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 г. № 264 проведен не был.

В силу части 2.1 статьи 33.4 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов для осуществления промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах и прибрежного рыболовства во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации право на добычу (вылов) водных биоресурсов возникает у юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на основании договора пользования водными биоресурсами и договора о предоставлении рыбопромыслового участка, за исключением случаев, если осуществление указанных видов рыболовства допускается без предоставления рыбопромыслового участка.

Письмами Федерального агентства по рыболовству № 684-АК/705 от 14.02.2011 г. и

№ 73-ВС/У05 от 14.01.2013 г. до органов исполнительной власти была доведена информация о том, что, до формирования перечня рыбопромысловых участков необходимо заключать договоры добычи водных биологических ресурсов без предоставления рыбопромысловых участков.

В силу части 3.4 статьи 19 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов, лица, осуществляющие промышленное рыболовство и исполнившие свои обязанности, предусмотренные договорами, на основании которых возникает право на добычу (вылов) водных биоресурсов, и разрешениями на добычу (вылов) водных биоресурсов, имеют преимущественное право на предоставление таким лицам водных биоресурсов в пользование на новый срок.

Рыбопромысловый участок оз. Соленое (Невидимое) площадью 751 га, расположенный на территории двух районов — Лебяжьевском (240 га) и Макушинском (511 га) с 2004 г. по 2009 г. был закреплен за ОАО «КУРГАНРЫБХОЗ» сроком на пять лет. В дальнейшем с 2010 г. по 2013 г. между ОАО «КУРГАНРЫБХОЗ» и Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Курганской области были заключены договоры пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается.

По указанным договорам ОАО «КУРГАНРЫБХОЗ» исполняло свои обязательства надлежащим образом, что подтверждалось отчетами об освоении квот.

В январе 2014 г. ОАО «КУРГАНРЫБХОЗ» обратилось в Департамент сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности с заявлением о предоставлении водных биологических ресурсов оз. Соленое (Невидимое) Лебяжьевского и Макушинского районов на 2014 г., на что получило положительный ответ о согласовании использования водных биологических ресурсов на указанном озере.

Вместе с тем, ОАО «КУРГАНРЫБХОЗ», полагает, что если ИП Муратов В.К. имеет намерение заключить договор пользования водными биологическими ресурсами на оз. Соленое (Невидимое), то он должен инициировать процедуру включения данного участка в перечень рыбопромысловых участков для установления конкурсной процедуры на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства и заключении такого договора.

Из пояснений Правительства Курганской области следует, что из перечня рыбопромысловых участков озера исключаются с целью рационального использования водных объектов, в частности были исключены озера, находящиеся в населенных пунктах либо непосредственно вблизи от их административных границ, что позволило гражданам использовать данные водные объекты.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области рассмотрела представленные доказательства по делу, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов, законодательство о рыболовстве и сохранении водных биоресурсов состоит из настоящего Федерального закона, других федеральных

законов и законов субъектов Российской Федерации.

В силу части 3 названной статьи [Правительство](#) Российской Федерации принимает постановления, регулирующие отношения в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, в пределах полномочий, определенных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, а также нормативными указами Президента Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов общий допустимый улов водных биоресурсов и виды водных биоресурсов, в отношении которых он устанавливается, утверждаются федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства для каждого рыбохозяйственного бассейна.

В соответствии с указанным выше, Федеральным агентством по рыболовству издан приказ от 01.10.2013 г. № 365 «Об утверждении Перечня видов водных биологических ресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов».

Согласно упомянутому Перечню артемия во внутренних водоемах Западно-Сибирского рыбохозяйственного бассейна не является видом водных биоресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов.

Федеральным агентством по рыболовству также издан приказ от 15.11.2013 г. № 853 «О мерах по реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 25 августа 2008 г. № 643 на 2014 год».

Данным приказом установлены виды водных биоресурсов, общий допустимый улов в отношении которых не устанавливается и районы их добычи (вылова), согласно которому вылов артемии (на стадии цист) допустим в озерах Курганской области.

Частью 3.1 статьи 19 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов для осуществления промышленного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, указанные водные биоресурсы предоставляются в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров, предусмотренных статьями 33.3 и 33.4 настоящего Федерального закона.

Таким образом, цисты артемии предоставляются для осуществления промышленного рыболовства в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров, предусмотренных статьями 33.3 и 33.4 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов.

Согласно статье 33.4 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов договор пользования водными биоресурсами заключается в целях осуществления промышленного и прибрежного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

По договору пользования водными биоресурсами одна сторона - орган государственной власти обязуется предоставить другой стороне - юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю право на добычу (вылов) водных биоресурсов.

Для осуществления промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах и прибрежного рыболовства во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации право на добычу (вылов) водных биоресурсов возникает у юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на основании договора пользования водными биоресурсами и договора о предоставлении рыбопромыслового участка, за исключением случаев, если осуществление указанных видов рыболовства допускается без предоставления рыбопромыслового участка.

В договоре пользования водными биоресурсами указываются его стороны, предмет договора, срок его действия, вид рыболовства и иные условия.

Договор пользования водными биоресурсами может заключаться по результатам аукциона в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Порядок подготовки и заключения договора пользования водными биоресурсами, форма примерного договора пользования водными биоресурсами устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Правила подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 г. № 643.

Согласно пункту 2 указанных Правил Федеральное агентство по рыболовству в 10-дневный срок после утверждения общих допустимых уловов водных биоресурсов публикует на своем официальном сайте в сети Интернет объявление о подготовке и заключении договоров, а также информирует об этом органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации. Указанное объявление содержит следующую информацию:

- а) срок приема документов для заключения договора;
- б) перечень видов водных биоресурсов;
- в) районы и сроки добычи (вылова) водных биоресурсов.

Пунктом 3 Правил указано, что после публикации объявления, указанного в пункте 2 настоящих Правил, подготовку и заключение договора осуществляют:

- органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации - в отношении водных биоресурсов внутренних вод Российской Федерации (за исключением внутренних морских вод Российской Федерации);

- Федеральное агентство по рыболовству - в отношении водных биоресурсов внутренних морских вод Российской Федерации, территориального моря Российской Федерации, исключительной экономической зоны Российской Федерации, континентального шельфа Российской Федерации, Азовского и Каспийского морей, районов действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, а также в отношении катадромных и трансграничных видов рыб.

В пункте 4 Правил перечислены необходимые документы, которые должно

представить юридическое лицо или индивидуальный предприниматель для заключения договора.

Пунктом 5 Правил обозначен перечень необходимых документов, которые должны быть приложены к заявлению.

Также пунктом 5 (1) установлено, что уполномоченный орган в течение одного рабочего дня со дня представления заявления и прилагаемых к нему документов запрашивает посредством межведомственного запроса, в том числе в электронной форме с использованием единой системы межведомственного электронного взаимодействия, в отношении заявителя следующие сведения:

а) сведения из Единого государственного реестра юридических лиц (Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей) - в Федеральной налоговой службе;

б) сведения о договоре о предоставлении рыбопромыслового участка - в Федеральном агентстве по рыболовству (в случае если уполномоченным органом является орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации).

Согласно пункту 7 Правил документы, предусмотренные [пунктами 4 и 5](#) настоящих Правил, рассматриваются уполномоченным органом в течение 10 дней с даты их получения. По результатам рассмотрения принимается решение о заключении договора либо об отказе в заключении договора.

Договор заключается не более чем на 1 календарный год (пункт 11 Правил).

В соответствии с подпунктом 12 пункта 10 Положения о Департаменте сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области, утвержденного Постановлением Правительства Курганской области № 364 от 21.08.2007 г., Департамент в пределах своей компетенции осуществляет подготовку и заключение договоров пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается.

Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области в силу указанного были заключены договоры пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается на 2014 год.

В силу норм Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов, а именно, по правилам части 2.1 статьи 33.4 для осуществления промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах и прибрежного рыболовства во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации право на добычу (вылов) водных биоресурсов возникает у юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на основании договора пользования водными биоресурсами и договора о предоставлении рыбопромыслового участка, за исключением случаев, если осуществление указанных видов рыболовства допускается без предоставления рыбопромыслового участка.

Согласно части 2 статьи 20 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов прибрежное рыболовство допускается осуществлять с

предоставлением рыбопромыслового участка во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации, а также без предоставления рыбопромыслового участка в определенных Правительством Российской Федерации [районах](#) континентального шельфа Российской Федерации и исключительной экономической зоны Российской Федерации.

Из указанного следует, что, без предоставления рыбопромыслового участка допускается осуществление прибрежного рыболовства только в определенных Правительством Российской Федерации [районах](#) континентального шельфа Российской Федерации и исключительной экономической зоны Российской Федерации, что к осуществлению промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах субъектов Российской Федерации не применимо.

Таким образом, исходя из анализа статьи 33.4 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области пришла к выводу о том, что, для осуществления промышленного рыболовства юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель должны представить два договора, договор пользования водными биоресурсами и договор о предоставлении рыбопромыслового участка, так как данная норма имеет соединительный союз «и», тем самым, не позволяет понимать ее иначе, как возможность заключения договора пользования водными биоресурсами, общий допустимый улов которых не установлен, только при наличии договора о предоставлении рыбопромыслового участка.

Кроме того, в Правилах подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, утвержденным постановлением Правительством Российской Федерации от 25.08.2008 г. № 643, указано, что уполномоченный орган в течение одного рабочего дня со дня представления заявления и прилагаемых к нему документов запрашивает посредством межведомственного запроса, в том числе в электронной форме с использованием единой системы межведомственного электронного взаимодействия, в отношении заявителя сведения, в том числе -

сведения о договоре о предоставлении рыбопромыслового участка - в Федеральном агентстве по рыболовству (в случае если уполномоченным органом является орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации) (пункт 5(1) Правил).

Аналогичные требования содержатся в административном Регламенте предоставления Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области государственной услуги по подготовке и заключению договоров пользования водными биологическими ресурсами внутренних вод Курганской области, общий допустимый улов которых не устанавливается, утвержденном Распоряжением Правительства Курганской области № 95 от 22.05.2014 г.

Так, в пункте 19 указанного Регламента содержится исчерпывающий перечень документов, необходимых в соответствии с нормативными правовыми актами для предоставления государственной услуги, которые находятся в распоряжении государственных органов, органов местного самоуправления и иных организаций,

участствующих в предоставлении государственных услуг. К таким документам, в том числе, относятся сведения о договоре о предоставлении рыбопромыслового участка.

Согласно частей 1-3 статьи 33.3 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов 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 договоре о предоставлении рыбопромыслового участка указываются его стороны, предмет договора, срок его действия, вид рыболовства и иные условия.

Договор о предоставлении рыбопромыслового участка заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора.

Следовательно для того чтобы заключить договор о предоставлении рыбопромыслового участка необходимо участие в конкурсных процедурах.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов водные биоресурсы находятся в федеральной собственности, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Поскольку водные биологические ресурсы относятся к федеральной собственности, то право пользования на них должно возникать на конкурсной основе.

В случае заключения договора пользования биологическими ресурсами минуя процедуру заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка, конкурсные процедуры исключаются полностью.

Кроме того, действующим законодательство не урегулирован порядок заключения договора пользования биологическими ресурсами в случае отсутствия договора о предоставлении рыбопромыслового участка и соответственно каким образом будет выявлено юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель которому будет отдано право на заключение договора пользования биологическими ресурсами, не установлено.

Так и у Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области отсутствует порядок отбора лиц (хозяйствующих субъектов) с которыми заключаются данные договоры (при наличии нескольких заявлений, относительно одного и того же водного объекта).

Как следует из документов, представленных Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области, на право заключения договора пользования биологическими ресурсами, а именно, на право добычи (вылова) артемии (на стадии цист) на одном озере претендовало несколько юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Позиция Департамента при рассмотрении таких обращений должна основываться на соблюдении действующего законодательства, единообразном подходе и создании равных условий для всех заявителей.

Департамент сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области при заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами, в том числе, руководствуется положением части 3.4 статьи 19 Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов, в соответствии с которой, лица, осуществляющие промышленное рыболовство и исполнившие свои обязанности, предусмотренные договорами, на основании которых возникает право на добычу (вылов) водных биоресурсов, и разрешениями на добычу (вылов) водных биоресурсов, имеют преимущественное право на предоставление таким лицам водных биоресурсов, в пользование на новый срок.

Вместе с тем, данная норма может быть применена в соответствии с действующим законодательством, при проведении конкурсных процедур на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка.

Согласно Постановлению Администрации (Правительства) Курганской области от 16.01.2007 г. № 19 «Об утверждении перечня рыбопромысловых участков Курганской области» и внесенных в него изменений, озера Актобан, Курганской области, Лебяжьевского района, Перволебяжьевского сельского совета, Соленое (Невидимое), Курганской области, Макушинского района, Золотинского сельского совета, Филатово, Курганской области, Макушинского района, Курейнского сельского совета, Требушинное (Ильеней), Курганской области, Макушинского района, Требушинского сельского совета, Б.Курейное (Теренколь Горький), Курганской области, Макушинского района, Курейнского сельского совета, на которых производится добыча (вылов) артемии (на стадии цист) не включены в перечень рыбопромысловых участков Курганской области.

Поскольку действующим законодательством не предусмотрены Правила предоставления права на осуществление промышленного рыболовства в отношении водных биологических ресурсов предельно допустимый улов, которых не устанавливается вне рыбопромысловых участков, данный вылов не должен осуществляться.

Комиссии не представлены нормативно-правовые доказательства, касающегося того, что договоры пользования водными биологическими ресурсами могли быть заключены Департаментом сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями без предоставления договора о предоставлении рыбопромыслового участка.

Письма Федерального агентства по рыболовству № 684-АК/705 от 14.02.2011 г. и № 73-ВС/У05 от 14.01.2013 г. не могут являться основополагающими документами, поскольку они не являются нормативно-правовыми актами.

При таких обстоятельствах, следует исходить из приоритета Федерального закона, а в данном случае Закона о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов, определившего, что, для осуществления промышленного рыболовства юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель должны представить два договора, договор пользования водными биоресурсами и договор о предоставлении рыбопромыслового участка, где «и» является соединительным союзом.

Действия Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области, касающиеся заключения договора на

пользование водными биоресурсами при отсутствии договора о предоставлении рыбопромыслового участка, направлены на обход установленных Законом о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов процедур.

Однако, следует отметить, что географическими границами рынка по вылову артемии (на стадии цист) является Курганская область, и все субъекты, подавшие заявление о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, общий допустимый улов которых не устанавливается, получили доступ на обозначенный рынок, в том числе заявитель - ИП <__> (договор № 192 от 26.05.2014 г.).

В связи с указанным, комиссия пришла к выводу, о том, что в действиях Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области имеются признаки нарушения законодательства в сфере рыболовства, однако, Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области не правомочно принимать решения и выдавать предписания по выявленным нарушениям, поскольку они в обозначенном случае не повлекли нарушение антимонопольного законодательства в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции на рынке артемии (на стадии цист) в границах Курганской области.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, комиссия

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 75 прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в действиях Департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Курганской области.

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

Председатель Комиссии _____ И.В. Гагарина

Члены Комиссии: _____ Е.А. Кулиш

_____ А.Е. Баев

_____ Е.С. Попова