

РЕШЕНИЕ № 219-Т/2015

по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

11 августа 2015 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

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

Члены Комиссии:

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

Асанова О.Ю. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

в присутствии представителя Организатора торгов – Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов (КБВУ ФАВР) (ул.Красная, д.180 а.г.Краснодар, 350020) (далее – Организатор торгов) – М.Н.Н. (доверенность), в присутствии представителей ООО «Новороссийский нефтеперевалочный комплекс» (далее – Заявитель) – Б.Н.Ю. (доверенность) и С.И.И. (доверенность .), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого аукциона № 62 на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (г. Новороссийск, Цемесская бухта, в границах операционной акватории морского порта Новороссийск): участок акватории площадью 0,008 кв.м (извещение опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru. № 050615/2644174/05),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя - ООО «Новороссийский нефтеперевалочный комплекс» на действия организатора торгов – Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов при организации и проведении открытого аукциона № 62 на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (г. Новороссийск, Цемесская бухта, в границах операционной акватории морского порта Новороссийск):

участок акватории площадью 0,008 кв.м. (извещение опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru. № 050615/2644174/05).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России по адресу: <http://www.krasnodar.fas.gov.ru>.

Рассмотрение жалобы назначено на 11.08.2015 г. в 14-30 по адресу: г.Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель полагает, что Организатору торгов - Кубанскому бассейновому водному управлению, как исполнительному органу по осуществлению государственной функции по предоставлению права пользования водными объектами на основании договора водопользования, следовало принять решение о заключении договора водопользования без проведения аукциона. Тем не менее, по результатам рассмотрения заявления ООО «Новороссийский нефтеперевалочный комплекс» о предоставлении акватории водного объекта, Кубанским бассейновым водным управлением назначен открытый аукцион № 62, с преимущественным участием физических лиц. В связи с чем, просит оценить правомерность действий Кубанского бассейнового водного управления по назначению аукциона № 62 на право заключения договора водопользования акваторией водного объекта, на которой расположены гидротехнические сооружения (оградительный мол (причалы №№5,6) и набережная (причал № 4), принадлежащие ООО «ННК» на праве долгосрочной аренды.

Представитель Организатора торгов предоставил запрашиваемые документы, а также пояснения на доводы жалобы и считает доводы, изложенные в них, необоснованными.

Комиссия Краснодарского УФАС России, изучив представленные материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

05.06.2015 Кубанским бассейновым водным управлением Федерального агентства водных ресурсов опубликовано извещение о проведении открытого аукциона №62 на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (г. Новороссийск, Цемесская бухта, в границах операционной акватории морского порта Новороссийск): участок акватории площадью 0,008 км² в границах в географических координатах:

т. №1 - 44°43'18,97"с.ш. 37°49'27,18"в.д.;

т №2 - 44°43' 18,21"с.ш. 37°49'28,05"в.д.;

т №3 - 44°43' 16,44"с.ш. 37°49'23,12"в.д.;

т №4 - 44°43'19,27"с.ш. 37°49'17,46"в.д.;

т №5 - 44°43'20,10"с.ш. 37°49'18,17"в.д.;

т №6 - 44°43'17,42"с.ш. 37°49'23,21"в.д.;

для целей: совместное водопользование; водопользование без забора (изъятия) водных ресурсов из водных объектов; использование акватории водных объектов,

в том числе для рекреационных целей. Как поясняют представители Организатора торгов, заявка ООО «ННК» содержит прямое указание на использование акватории водного объекта с целью размещения плавательных средств (судов), в связи с чем, заявителю было направлено извещение о необходимости проведения аукциона от 30.04.2015. № 04-17/2282.

В срок указанный в аукционной документации заявителем представлен пакет для участия в аукционе.

Заявитель был допущен к участию. Заявлений по вопросу разъяснения проведения аукциона или конкурсной документации не поступало.

В соответствии с заявкой на участие в аукционе, подписанной руководителем ООО «Новороссийского нефтеперевалочного комплекса» заявитель подтверждает, что: «... изучил документацию об аукционе на право заключения договора водопользования, а также применимые к данному аукциону законодательство и нормативно-правовые акты и извещает о своем желании участвовать в аукционе № 62 на право заключения договора водопользования участком акватории Чёрного моря», который состоится 03 августа 2015 года в соответствии с «Правилами проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования», утвержденными Постановлением Правительства РФ от 14.04.2007 № 230 (далее- Правил) и условиями, утвержденными Кубанским бассейновым водным управлением Федерального агентства водных ресурсов.

В этой связи он сообщает, что не находится в процедуре банкротства, ликвидации, приостановления деятельности (для юридического лица) или в процессе прекращения заявителем-гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, выражает свое согласие с условиями пользования водным объектом и в случае его признания победителем в аукционах, согласен на заключение договора водопользования участками акватории Чёрного моря (г. Новороссийск, Цемесская бухта) не позднее 10 рабочих дней после подписания протоколов об итогах аукциона, а так же согласен произвести оплату стоимости предмета аукциона по результатам аукциона на счет, указанный в договоре водопользования».

Согласно пункта 31 Правил «Представление заявки подтверждает согласие заявителя выполнять обязательства в соответствии с договором водопользования, извещением, документацией, проектом договора водопользования».

Так же ООО «ННК» не использовал своего права, регламентированного пунктом 22 Правил, где указано, что заявитель вправе направить запрос в письменной или электронной форме организатору аукциона о разъяснении положений документации. Со стороны заявителя ООО «ННК» данного запроса не поступало.

03.08.2015 года был проведен 1-й тур открытого аукциона № 62 в котором участвовал ООО «ННК». Продолжение аукциона было назначено на 25.08.2015. В настоящее время процедура проведения торгов по аукциону № 62 приостановлена до рассмотрения жалобы по существу.

Заявитель считает, что в связи с тем, что он не был намерен осуществлять обустройство акватории и разметку ее границ, и что право долгосрочной аренды гидротехнического сооружения дает право на заключение договора

водопользования минуя процедуру аукциона, согласно Постановлению Правительства РФ от 12.03.2008 № 165 «О подготовке и заключении договора водопользования».

Вместе с тем п.2, данного постановления, свидетельствует о том, что действие настоящих Правил не распространяется на порядок подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретает на аукционе.

В соответствии с п.1 Постановления Правительства РФ от 14.03.2007 № 230 «О договоре водопользования, право на заключение которого приобретает на аукционе, и о проведении аукциона» установлено, что право на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, приобретает 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.

При этом мнение Генеральной прокуратуры, выраженное в различных представлениях в отношении территориальных органов Росводресурсов, а так же приказы Росводресурсов по результатам проверок, представленные Организатором торгов на заседание Комиссии Краснодарского УФАС России свидетельствуют о том, что заключение договоров водопользования под размещение плавательных средств без проведения аукционов незаконно.

Предоставление особого статуса одному из участников торгов, нарушит требования предусмотренные Правилами проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 14 апреля 2007 г. № 230 (подпункта «в» пункта 5 Правил) и требования ст. 15, 16 ФЗ № 135 от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

Кубанское БВУ не вправе устанавливать преимущества по собственной инициативе, о чем просит заявитель. Вопрос права пользования причалами, находящимися в собственности государства в лице ФГУП « Росморпорт» и переданными в аренду ООО «ННК» иными лицами (если они в ходе торгов определятся), может быть предметом рассмотрения в судебных инстанциях, так же как и право хозяйственной и иной деятельности.

Форма заявления о предоставлении акватории водного объекта в пользование, утвержденная приказом Минприроды от 22.05.2007 № 128 указывает на цель использования акватории водного объекта, при которой предусматривается различные действия:

- 1) разметка акватории водного объекта;
- 2) размещение на акватории зданий;
- 3) размещение на акватории строений;
- 4) размещение на акватории плавательных средств и т.д.

Данные действия не связаны между собой, могут быть применимы при использовании акватории водных объектов, в том числе для рекреационных целей по отдельности, как это свидетельствует из заявки ООО «ННК».

Приказ Федерального агентства водных ресурсов от 20.04.2009 года № 59 «О мерах по соблюдению требований водного законодательства» свидетельствует о необходимости обеспечения заключения договоров водопользования в части использования акватории водных объектов исключительно по результатам проведенных аукционов. Приказ также свидетельствует о позиции Росводресурсов по невозможности заключения договора водопользования при использовании акватории водного объекта, применяя отдельные нормы Постановления Правительства РФ от 12.03.2008 № 165 «О подготовке и заключении договора водопользования», без учета требований Постановления Правительства РФ от 14.04.2007 № 230.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу заявителя ООО «Новороссийский нефтеперевалочный комплекс» на действия организатора торгов – Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов при организации и проведении открытого аукциона № 62 на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (г. Новороссийск, Цемесская бухта, в границах операционной акватории морского порта Новороссийск): участок акватории площадью 0,008 кв.м. (извещение опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru. № 050615/2644174/05), необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии:

Е.В. Крамаренко

Члены Комиссии:

Н.В. Левит

О.Ю. Асанова

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