

РЕШЕНИЕ № 320-Т/2017

по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

11. августа 2017 г. 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;

Оберемок А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Сафронова О.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

в присутствии представителя Министерства природных ресурсов Краснодарского края (*Северная ул., д. 275/1, г. Краснодар, Краснодарский край, 350020*)(далее – Организатор торгов) – Ш.Г.М. (доверенность), представителя ЗАО «Кореновскрыба» (далее – Заявитель) – П.А.В. (), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договора водопользования участком акватории р. Левый Бейсужек в границах муниципального образования Кореновский район: участок акватории площадью 1,375065 кв.км, совместное водопользование, водопользование без забора (изъятия) водных ресурсов, использование акватории, в том числе для рекреационных целей (извещение № 020617/1041801/02

опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого аукциона № 69 на право заключения договора водопользования участком акватории р. Левый Бейсужек в границах муниципального образования Кореновский район: участок акватории площадью 1,375065 кв.км, совместное водопользование, водопользование без забора (изъятия) водных ресурсов, использование акватории, в том числе для рекреационных целей (извещение № 020617/1041801/02 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru).

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

Рассмотрение жалобы назначено на 28.07.2017 г. в 11.00 по адресу: г.Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

На основании части 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» срок принятия решения продлен до 12-00 часов 09.08.2017.

Заявитель считает, что Организатором торгов допущено нарушение прав и законных интересов ЗАО «Кореновскрыба» при объявлении указанного аукциона, так как участок акватории, выставленный на аукцион под лотом № 69, расположен в границах рыбоводного участка, предоставленного Заявителю по договору водопользования, заключенному с Азово-Черноморским ТУ Федерального агентства по рыболовству согласно договора № 229/К от 17.12.2015 на срок до 04.02.2021 в целях аквакультуры (рыбоводства). Заявитель считает, что акватория не может использоваться одновременно в целях аквакультуры и рекреации (деятельность, включающую в себя, в том числе, организованное любительское и спортивное рыболовство) без нанесения экономического ущерба деятельности Заявителя в сфере аквакультуры (рыбоводства).

В связи с изложенным, Заявитель просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Представитель Организатора торгов предоставил запрашиваемые документы, а также пояснения на жалобу и считает доводы, изложенные в ней, 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.

При организации и проведении аукциона министерство руководствуется Водным кодексом Российской Федерации, Правилами подготовки и заключения договора водопользования, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 12 марта 2008 года № 165 «О подготовке и заключении договора водопользования» (далее - Правила), Правилами подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе (далее - Правила № 1), а также Правилами проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14 апреля 2007 года № 230 «О договоре водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, и о проведении аукциона». Кроме этого, министерство в части предоставления государственной услуги руководствуется приказом Министерства природных ресурсов и экологии Российской Федерации от 12 марта 2012 года № 57 «Об утверждении Административного регламента по предоставлению органами государственной власти субъектов Российской Федерации государственной услуги в сфере переданного полномочия Российской Федерации по предоставлению водных объектов или их частей, находящихся в федеральной собственности и расположенных на территориях субъектов Российской Федерации, в пользование на основании договоров водопользования» (далее - Административный регламент).

Основанием для организации и проведения аукциона № 69 явилось поступившее в министерство 11 апреля 2017 года заявление и материалы ООО «Агрофирма «Лада» о предоставлении в пользование участка акватории реки Левый Бейсужек в границах муниципального образования Кореновский район, в том числе для рекреационных целей, с разметкой границ акватории, размещением

на ней плавательных средств, других объектов и сооружений, а также с иным обустройством акватории водного объекта в соответствии с водным законодательством и законодательством о градостроительной деятельности.

В соответствии с пунктом 22 Правил министерство в срок, не превышающий 60 дней с даты поступления документов рассматривает представленные заявителем документы на предмет соответствия их требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и настоящими Правилами, оценивает их полноту и достоверность, а также проверяет расчеты параметров водопользования и размера платы за пользование водным объектом; определяет условия использования водного объекта по согласованию с территориальными органами федеральных органов исполнительной власти по вопросам, отнесенным к их компетенции, в том числе с Азово-Черноморским территориальным управлением Федерального агентства по рыболовству в случае использования водного объекта рыбохозяйственного значения.

2 мая 2017 года в адрес Азово-Черноморского территориального управления Федерального агентства по рыболовству министерством на согласование направлен проект условий использования водного объекта, однако до настоящего времени ответ из управления не поступил.

В соответствии с пунктом 68 Административного регламента в случае если заинтересованные исполнительные органы государственной власти в течение 30 календарных дней с момента направления им подготовленных пакетов документов с сопроводительными письмами не представили предложения, министерством осуществляется окончательное формирование условий использования водного объекта без получения соответствующих согласований. Сформированные условия использования водного объекта были включены в пункты 8, 19 проекта договора водопользования.

Согласно выписки из государственного водного реестра, представленной Кубанским бассейновым водным управлением, действующие разрешительные документы в заявленных координатах (лицензии на водопользование, договоры пользования водными объектами, договоры водопользования) не зарегистрированы, однако зарегистрировано решение на право пользования водным объектом в целях забора (изъятия) водных ресурсов для орошения земель сельскохозяйственного назначения, выданное ООО

«Агрофирма «Лада».

Учитывая, что оснований для отказа в предоставлении водного объекта в пользование ООО «Агрофирма «Лада», предусмотренных пунктом 24 Правил, не установлено, 2 июня 2017 года извещение о проведении аукциона и документация об аукционе опубликованы в установленном порядке на официальном сайте

Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru. В извещении о проведении открытого аукциона № 69 определено время и дата начала и окончания приема заявок, а также время и дата рассмотрения заявок - 10.00 часов 20 июля 2017 года и дата проведения аукциона - 8 августа 2017 года.

В соответствии с пунктом 1 статьи 9 Водного кодекса Российской Федерации физические и юридические лица приобретают право пользования поверхностными водными объектами по основаниям и в порядке, которые установлены главой 3 настоящего кодекса, то есть право пользования водными объектами в целях, указанных в пунктах 1 -2 статьи 11 Водного кодекса Российской Федерации, осуществляется только на основании договоров водопользования или решений о предоставлении водного объекта в пользование. В то же время для осуществления аквакультуры (рыбоводства) (за исключением случаев забора (изъятия) водных ресурсов, а также их сброса в поверхностные водные объекты при осуществлении аквакультуры (рыбоводства) в соответствии с частью 3 статьи 11 Водного кодекса Российской Федерации не требуется заключение договора водопользования или принятия решения о предоставлении водного объекта в пользование.

Предоставление водных объектов в пользование для использования акватории водных объектов, в том числе для рекреационных целей, осуществляется на основании договоров водопользования.

В статье 2 Федерального закона от 2 июля 2013 года № 148-ФЗ «Об аквакультуре (рыбоводстве) и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Федеральный закон) дано определение рыбоводного участка как водного объекта и (или) его части, участка континентального шельфа Российской Федерации, участка исключительной экономической зоны Российской Федерации, используемых для осуществления аквакультуры (рыбоводства).

Частью 1 статьи 9 Федерального закона установлено, что по

договору пользования рыбоводным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, собственник этого участка обязуется предоставить его рыбоводному хозяйству за плату (за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 10 настоящего Федерального закона) во временное пользование для осуществления аквакультуры (рыбоводства).

Заключение договора пользования рыбоводным участком относится к полномочиям Азово-Черноморского территориального управления Федерального агентства по рыболовству.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона для целей аквакультуры (рыбоводства) допускается осуществление всех видов водопользования, предусмотренных статьей 38 Водного кодекса Российской Федерации (и совместное водопользование и обособленное). Особенности водопользования для целей аквакультуры (рыбоводства) устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, которым является Министерство сельского хозяйства Российской Федерации.

Приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 6 апреля 2015 года № 129 «Об утверждении особенностей водопользования для целей аквакультуры (рыбоводства), особенностей использования земель для целей аквакультуры (рыбоводства), а также порядка определения особенностей создания и эксплуатации зданий, строений, сооружений для целей аквакультуры (рыбоводства) также определено, что для целей аквакультуры (рыбоводства) допускается осуществление совместного водопользования или обособленного водопользования. Обособленное водопользование может осуществляться на водных объектах или их частях, находящихся в собственности физических лиц, юридических лиц, водных объектах или их частях, находящихся в государственной или муниципальной собственности и предоставленных для осуществления аквакультуры (рыбоводства).

Таким образом, ни одним из действующих нормативных правовых актов не предусматривается только обособленное водопользование для целей аквакультуры (рыбоводства), как утверждает в своей жалобе заявитель.

Более того, до вступления с 1 января 2007 года в действие нового Водного кодекса Российской Федерации, а также заключения

договора пользования рыбоводным участком от 17 декабря 2015 года № 229/к ЗАО «Кореновскрыба» неоднократно (трижды) получало лицензии на водопользование в целях рыборазведения, где указывался вид водопользования - совместное водопользование, на основании которых с Кубанским бассейновым водным управлением заключался договор пользования водным объектом. Договором пользования рыбоводным участком от 17 декабря 2015 года № 229/К, заключенным Азово-Черноморским территориальным управлением Федерального агентства по рыболовству с ЗАО «Кореновскрыба» не предусмотрено обособленное водопользование.

Кроме того, Азово-Черноморское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству на запрос Краснодарского УФАС России сообщило, что *«В соответствии с ч. 2 ст. 38 Водного кодекса Российской Федерации обособленное водопользование может осуществляться на водных объектах или их частях, находящихся в собственности физических лиц, юридических лиц, водных объектах или их частях, находящихся в государственной или муниципальной собственности и предоставленных для обеспечения обороны страны и безопасности государства, иных государственных или муниципальных нужд, обеспечение которых исключает использование водных объектов или их частей другими физическими лицами, юридическими лицами, а также для осуществления аквакультуры (рыбоводства).*

Учитывая изложенное, на участке реки Левый Бейсужек в границах населенного пункта х. Пролетарский предусмотрено совместное водопользование».

В соответствии с частью 8 статьи 6, пунктом 10 части 3 статьи 11 Водного кодекса Российской Федерации каждый гражданин вправе пользоваться (без использования механических транспортных средств) береговой полосой водных объектов общего пользования для передвижения и пребывания около них, в том числе для осуществления любительского и спортивного рыболовства и причаливания плавучих средств. Не требуется заключение договора водопользования или принятия решения о предоставлении водного объекта в пользование в случае, если водный объект используется для рыболовства, охоты.

Действующим законодательством по предоставлению в пользование водных объектов на основании договоров водопользования не предусматривается отражения в документации об аукционе и

проекте договора водопользования сведений о согласовании условий и порядка совместного водопользования с водопользователями. Подпункт «б» пункта 22 Правил определяет лишь федеральные органы исполнительной власти с кем министерство обязано согласовать условия использования водного объекта.

Данные требования организатором торгов выполнены.

Пунктом 8 Правил № 1 закреплено, что содержание договора водопользования должно соответствовать требованиям Водного кодекса Российской Федерации (статья 13) и договор водопользования заключается по форме примерного договора водопользования, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 12 марта 2008 года № 165 «О подготовке и заключении договора водопользования». Пунктом 2 части 1 статьи 13 Водного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что договор водопользования должен содержать цель, виды и условия использования водного объекта или его части. Цели пользования водным объектом и виды водопользования определены соответственно статьями 11 и 38 Водного кодекса Российской Федерации.

В извещении о проведении открытого аукциона № 69 по приобретению права на заключение договора водопользования (пункт 2), документации об аукционе № 69 (лист № 3), а также в проекте договора водопользования (пункты 2 и 3), организатором торгов отражено следующее: цель водопользования - использование акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей; вид водопользования, исходя из условий предоставления водного объекта, - совместное водопользование; вид водопользования по способу использования водного объекта - водопользование без забора (изъятия) водных ресурсов из водных объектов.

Таким образом, требования законодательства по предоставлению в пользование водных объектов организатором торгов выполнены в полном объеме.

Кроме этого, предоставление в пользование водных объектов на основании договоров водопользования и решений о предоставлении в пользование водных объектов регламентируется водным законодательством Российской Федерации, которое определено статьей 2 Водного кодекса Российской Федерации, где отличие от Федерального закона отсутствуют сведения о включении в водное законодательство международных договоров Российской Федерации.

Федерации.

В соответствии с пунктами 10 - 11 Правил при подаче заявления для использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, кроме документов и материалов, указанных в пункте 7 настоящих Правил, прилагаются материалы, содержащие сведения о планируемом использовании акватории водного объекта и применяемых при этом технических средствах, площади акватории водного объекта, намечаемой к использованию, а также расчет размера платы за пользование водным объектом для указанной цели. Место расположения предоставляемой в пользование акватории водного объекта и ее границы обозначаются в графической форме в материалах, прилагаемых к заявлению.

В связи с тем, что законодателем не установлена обязанность заявителя отражения в графических материалах именно мест размещения сооружений, отраженные организатором торгов в графических материалах, прилагаемых к проекту договора, места предполагаемого размещения мостков, плавательных средств и т.д. могут в дальнейшем не совпадать с местами их фактического расположения.

Проектом договора водопользования одним из условий использования водного объекта, предусмотренных пунктом 8, установлено, что водопользователь должен использовать акваторию водного объекта в соответствии с постановлением главы администрации (губернатора) Краснодарского края от 30 июня 2006 года № 536 «Об утверждении правил охраны жизни людей на водных объектах в Краснодарском крае и правил пользования водными объектами в Краснодарском крае для плавания на маломерных судах». Поэтому при осуществлении такой деятельности на акватории водного объекта в случае ненадлежащего исполнения своих обязанностей водопользователь несет ответственность, предусмотренную действующим законодательством. Кроме этого, проектом договора водопользования, как условие использования водного объекта, установлена обязанность использовать водный объект для рекреационных целей с учетом требований, установленных статьей 50 Водного кодекса Российской Федерации, а именно: использование водных объектов для рекреационных целей (отдыха, туризма, спорта) осуществляется с учетом правил использования водных объектов, устанавливаемых органами местного самоуправления в соответствии со статьей 6 Водного кодекса Российской Федерации. Так, частями 3 - 4 статьи 6 Водного

кодекса Российской Федерации предусматривается, что использование водных объектов общего пользования осуществляется в соответствии с правилами охраны жизни людей на водных объектах, утверждаемыми в порядке, определяемом уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, а также исходя из устанавливаемых органами местного самоуправления правил использования водных объектов для личных и бытовых нужд. На водных объектах общего пользования могут быть запрещены забор (изъятие) водных ресурсов для целей питьевого и хозяйственно-бытового водоснабжения, купание, использование маломерных судов, водных мотоциклов и других технических средств, предназначенных для отдыха на водных объектах, водопой, а также установлены иные запреты в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации и законодательством субъектов Российской Федерации.

Учитывая, что проектом договора водопользования видом водопользования устанавливается совместное водопользование, а также то, что в соответствии с подпунктом «о» пункта 19 проекта договора водопользователь обязан не нарушать прав других водопользователей, осуществляющих совместное с водопользователем использование водного объекта, в случае нарушения своих прав ЗАО «Кореновскрыба» в будущем вправе обратиться в суд с исковым заявлением к водопользователю, ущемляющему их права, об устранении препятствий в пользовании водным объектом.

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 ЗАО «Кореновскрыба» на действия организатора торгов – Министерства природных ресурсов Краснодарского края при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договора водопользования участком акватории р. Левый Бейсужек в границах муниципального образования Кореновский район: участок акватории площадью 1,375065 кв.км, совместное водопользование, водопользование без забора (изъятия) водных ресурсов, использование акватории, в том числе для рекреационных целей (извещение № 020617/1041801/02 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии: Е.В. Крамаренко

Члены Комиссии: Н.В. Левит

О.А. Сафронова

А.А. Оберемок

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