

## РЕШЕНИЕ

### г. Архангельск

Резолютивная часть решения оглашена 14 февраля 2013 года

Решение изготовлено в полном объеме 19 февраля 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе Бугаев Д.В., Красильникова Е.И., Шахов А.Ю., Касаткин В.В.,

при участии в заседании представителей:

Агентства природных ресурсов и экологии Архангельской области – <...> ,

ОАО «Соломбальский целлюлозно-бумажный комбинат» - <...> ,

ОАО «Северное речное пароходство» - <...> ,

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ОАО «Соломбальский целлюлозно-бумажный комбинат» на действия Агентства природных ресурсов и экологии Архангельской области при организации открытого аукциона № 55 по приобретению права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей протока Кузнечиха р. Северная Двина,

### УСТАНОВИЛА:

Рассмотрение жалоб 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, осуществляется антимонопольным органом в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции).

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 установленных 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.

07 февраля 2013 года в Архангельское УФАС России поступила жалоба ОАО «Соломбальский целлюлозно-бумажный комбинат» от 06.02.2013 № 01-173 на действия Агентства природных ресурсов и экологии Архангельской области при организации открытого аукциона № 55 по приобретению права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей протока Кузнечиха р. Северная Двина.

Заявитель полагает, что размещение организатором аукциона в составе аукционной документации (пункт 8.4.2. проекта договора водопользования) требований о согласовании водопользователем размещения сооружений на судоходном фарватере с Федеральным агентством морского и речного транспорта, капитаном морского порта Архангельск и федеральным органом исполнительной власти в области обороны незаконно и нарушает установленный нормативными правовыми актами порядок организации аукциона.

В заседании комиссии представители заявителя поддержали доводы, изложенные в жалобе, указав, что порядок создания и эксплуатации сооружений и установок во внутренних морских водах и территориальном море Российской Федерации регламентирован постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.2000 № 44. Так, создание, эксплуатация и использование сооружений и установок осуществляется на основании разрешения, выдаваемого Федеральной службой по надзору в сфере природопользования по согласованию с Федеральным агентством по рыболовству, Федеральной службой по надзору в сфере транспорта, Министерством обороны Российской Федерации, Министерством образования и науки Российской Федерации, Федеральной службой безопасности Российской Федерации, Федеральной таможенной службой, Министерством экономического развития Российской Федерации, Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, Федеральным агентством морского и речного транспорта, Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, а также с органами исполнительной власти субъекта Российской Федерации, территория которого прилегает к морскому побережью. Заявитель считает достаточным наличие указанного разрешения для размещения и эксплуатации сооружений, а необходимость получения согласований, указанных в пункте 8.4.2. проекта договора водопользования, излишней. Кроме того, ОАО «Соломбальский целлюлозно-бумажный комбинат» полагает, что в функции капитана порта не входит согласование размещения сооружений на судоходном фарватере.

Агентство природных ресурсов и экологии Архангельской области с жалобой не согласилось.

В заседании комиссии представитель организатора торгов сообщил, что указанные в пункте 8.4.2 договора водопользования условия водопользования внесены в соответствии с письмом Администрации морского порта Архангельск от 29.11.2012 № 04/1-10/264.

В случаях использования акватории в границах морского порта учитываются требования Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ, Федерального закона «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 08.11.2007 № 261-ФЗ.

В соответствии с пунктом 21 приказа Минтранса России от 19.12.2006 № 156 «Об утверждении положения о капитане морского порта» к компетенции капитана порта относится принятие решения о проведении (приостановлении) в морском порту строительных, гидротехнических и иных работ.

Необходимость получения согласований, указанных в пункте 8.4.2 договора водопользования, предусмотрена статьями 76, 82 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации.

Представители ОАО «Северное речное пароходство» поддержали доводы представителей ОАО «Соломбальский целлюлозно-бумажный комбинат», также указав, что в соответствии со статьей 82 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации согласованию подлежит строительство в зоне действия средств навигационной обстановки морских путей, а не эксплуатация сооружений.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу с учетом следующего.

18.12.2013 на сайте [www.dvinaland.ru](http://www.dvinaland.ru) было опубликовано извещение о проведении открытого аукциона № 55 по приобретению права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей протока Кузнечиха р. Северная Двина.

Организатором аукциона выступило Агентство природных ресурсов и экологии Архангельской области.

Предметом аукциона является право на заключение договора водопользования. Предметом договора водопользования является использование акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, в случаях, когда договором водопользования предусматривается разметка границ акватории, размещение на ней зданий, строений, плавательных средств, других объектов и сооружений, а также в случаях, предусматривающих иное обустройство акватории, в соответствии с водным законодательством и законодательством о градостроительной деятельности.

Разделом 8 проекта договора водопользования, входящего в состав аукционной документации, установлены следующие условия водопользования:

- использование акватории водного объекта для плавательных средств и сооружений, предусматривающее разметку границ и (или) иное обустройство акватории (пункт 8.1);

- использование акватории с применением плавательных средств и сооружений при наличии документов технического освидетельствования, годности к эксплуатации (пункт 8.2).

- соблюдение режима осуществления хозяйственной и иной деятельности в водоохранной зоне и прибрежной защитной полосе водного объекта. Ширина водоохранной зоны – 200 м, прибрежной защитной полосы в зависимости от уклона берега 30-50 м. Ширина рыбоохранной зоны - 100 м (пункт 8.3).

- соблюдение требований, установленных при согласовании условий использования водного объекта, в том числе:

Двинско-Печорским территориальным управлением Росрыболовства: письмом от 15.11.2012 № 06-10/4441 требования не установлены (пункт 8.4.1);

ФГУ «Администрация морского порта Архангельск» (письмо от 29.11.2012 № 04/1 10/264) (пункт 8.4.2):

- соблюдение ограничений и запретов, установленных в отношении использования водного объекта Законом о морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 08 ноября 2007г. № 261-ФЗ;

- размещение сооружений на судоходном фарватере согласовать с Федеральным агентством морского и речного транспорта, капитаном морского порта Архангельск и федеральным органом исполнительной власти в области обороны.

В соответствии со статьями 16 Водного кодекса Российской Федерации 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.

Правила подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретает на аукционе, и Правила проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230.

На основании пункта 6 Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретает на аукционе, подготовка договора водопользования и формирование его условий осуществляются 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, а также с учетом схем комплексного использования и охраны водных объектов и территориального планирования, если использование акватории водного объекта возможно для цели, указанной в заявлении о предоставлении акватории водного объекта в пользование.

Таким образом, включение в договор водопользования условий, связанных с установлением ограничений и запретов в отношении использования водного объекта, должно быть предусмотрено соответствующими нормами законодательства Российской Федерации и законодательства субъекта Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 16 Федерального закона от 31.07.1998 № 155-ФЗ «О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации» создание, эксплуатация, использование искусственных островов, установок, сооружений, проведение буровых работ, прокладка подводных кабелей, трубопроводов во внутренних морских водах и в территориальном море осуществляются с соблюдением требований, предусмотренных водным [законодательством](#), и в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

[Порядок](#) создания, эксплуатации и использования искусственных островов, сооружений и установок во внутренних морских водах и в территориальном море Российской Федерации утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.2000 № 44.

На основании пункта 5 Порядка создание, эксплуатация и использование искусственных островов, сооружений и установок осуществляются на основании [разрешения](#), выдаваемого Федеральной службой по надзору в сфере природопользования.

Согласно пункту 11 Порядка выдача разрешений осуществляется Федеральной службой по надзору в сфере природопользования по согласованию с Федеральным агентством по рыболовству, Федеральной службой по надзору в сфере транспорта, Министерством обороны Российской Федерации, Министерством образования и науки Российской Федерации, Федеральной службой безопасности Российской Федерации, Федеральной таможенной службой, Министерством экономического развития Российской Федерации, Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, Федеральным агентством морского и речного транспорта, Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, а также с органами исполнительной власти субъекта Российской Федерации, территория которого прилегает к морскому побережью, только при наличии предусмотренного федеральными [законами](#) положительного [заключения](#) государственной экологической экспертизы документов и (или) документации, имеющих отношение к созданию, эксплуатации и использованию искусственных островов, сооружений и установок.

При этом, в силу пункта 14 Порядка заявители, получившие разрешение, обязаны выполнять законы и другие нормативные правовые акты Российской Федерации, применимые к внутренним морским водам и территориальному морю Российской Федерации, международные договоры Российской Федерации.

В соответствии со статьей 82 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации строительство в зоне действия средств навигационной обстановки морских путей должно быть согласовано с федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом в сфере морского транспорта, и

федеральным органом исполнительной власти в области обороны, а в случаях, предусмотренных [абзацем одиннадцатым статьи 76](#) Кодекса, с капитаном морского порта.

Согласно [абзацу 11 статьи 76](#) Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации на капитана морского порта возлагается осуществление функций по обеспечению в морских портах безопасности мореплавания и порядка, в частности выдача разрешений на подъем затонувшего в море имущества и проведение в порту строительных, гидротехнических и иных работ.

Рассматриваемым проектом договора водопользования водопользователю вменяется в обязанность получение согласования размещения сооружений на судоходном фарватере с Федеральным агентством морского и речного транспорта, капитаном морского порта Архангельск и федеральным органом исполнительной власти в области обороны, в то время как действующим законодательством необходимость согласования с указанными органами предусмотрена в случае строительства в зоне действия средств навигационной обстановки морских путей.

Формирование условий договора водопользования должно быть основано не только на полномочиях государственных органов и должностных лиц, но и на установленной законом обязанности для физических и юридических лиц по получению соответствующих согласований.

Согласно документации об аукционе предметом договора водопользования является использование акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, в случаях, когда договором водопользования предусматривается разметка границ акватории, размещение на ней зданий, строений, плавательных средств, других объектов и сооружений, а также в случаях, предусматривающих иное обустройство акватории, в соответствии с водным законодательством и законодательством о градостроительной деятельности. Проведение аукциона предполагает, что до начала его проведения невозможно определить лицо в пользование которого будет предоставлен водный объект, а также виды предполагаемых к использованию плавательных средств и сооружений.

Таким образом, использованная в проекте договора водопользования формулировка «размещение сооружений на судоходном фарватере согласовать с Федеральным агентством морского и речного транспорта, капитаном морского порта Архангельск и федеральным органом исполнительной власти в области обороны» не предусмотрена соответствующими нормами законодательства Российской Федерации и законодательства субъекта Российской Федерации.

Соответственно, организатором аукциона при подготовке договора водопользования и формировании его условий не соблюдены требования пункта 6 Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230.

В любом случае, вне зависимости от условий договора водопользования, деятельность, связанная со строительством и эксплуатацией сооружений и установок во внутренних морских водах и в территориальном море Российской

Федерации, влечет необходимость соблюдения соответствующих требований законодательства Российской Федерации и законодательства субъекта Российской Федерации.

Учитывая изложенное и руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ОАО «Соломбальский целлюлозно-бумажный комбинат» обоснованной.

2. Признать Агентство природных ресурсов и экологии Архангельской области нарушившим требования пункта 6 Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230, при организации открытого аукциона № 55 по приобретению права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей протока Кузнечиха р. Северная Двина. Правонарушение выразилось в установлении пунктом 8.4.2 проекта договора водопользования в качестве условия водопользования ограничения: «размещение сооружений на судоходном фарватере согласовать с Федеральным агентством морского и речного транспорта, капитаном морского порта Архангельск и федеральным органом исполнительной власти в области обороны», в такой формулировке, которая не предусмотрена соответствующими нормами законодательства Российской Федерации и законодательства субъекта Российской Федерации.

3. Выдать организатору аукциона – Агентству природных ресурсов и экологии Архангельской области предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, а именно: внести изменения в аукционную документацию, обеспечив соблюдение требований пункта 6 Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230.

Предписание исполнить в срок до 25.03.2013.

Об исполнении предписания сообщить в Архангельское УФАС России в срок до 25.03.2013, в том числе по факсу (8182) 21-54-45 либо на адрес электронной почты to29@fas.gov.ru (с приложением подтверждающих документов).

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Архангельской области в течение трех месяцев со дня принятия решения, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации.

**Председатель комиссии:**

**Члены комиссии:**

**Д.В. Бугаев**

**Е.И. Красильникова**

**А.Ю. Шахов**

**В.В. Касаткин**

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

**19 февраля 2013 года**

**г. Архангельск**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

Председатель - Бугаев Д.В.	Руководитель управления
Член комиссии - Красильникова Е.И.	Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
Член комиссии - Шахов А.Ю.	Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
Член комиссии - Касаткин В.В.	Специалист-эксперт отдела контроля органов власти

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 19.02.2013 по делу № 08т-13 о нарушении Агентством природных ресурсов и экологии Архангельской области требований пункта 6 Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230, при организации открытого аукциона № 55 по приобретению права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей протока Кузнечиха р. Северная Двина,

**ПреДПИСЫВАЕТ:**

Организатору аукциона – Агентству природных ресурсов и экологии



Архангельской области совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, а именно: внести изменения в аукционную документацию открытого аукциона № 55 по приобретению права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей протока Кузнечиха р. Северная Двина, обеспечив соблюдение требований пункта 6 Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230.

Предписание исполнить в срок до 25.03.2013.

Об исполнении предписания сообщить в Архангельское УФАС России в срок до 25.03.2013, в том числе по факсу (8182) 21-54-45 либо на адрес электронной почты to29@fas.gov.ru (с приложением подтверждающих документов).

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

**Председатель комиссии:**

**Члены комиссии:**

**Д.В. Бугаев**

**Е.И. Красильникова**

**А.Ю. Шахов**

**В.В. Касаткин**