РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Фрегат» (вх. № 12778/23)

«12» сентября 2023 г. г. Пермь

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

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

Члены комиссии:

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

посредством видеоконференцсвязи, при участии представителей Камского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов <...>, <...>, <...> (по доверенности), в отсутствии представителей ООО «Фрегат» (уведомлены надлежащим образом),

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Фрегат» (ИНН 5906153911, ОГРН 1185958019390) (вх. № 12778/23) (далее – Заявитель, ООО «Фрегат») на действия Камского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов (ИНН 5902290113, ОГРН 1025900535077) (далее – Организатор торгов, Камское БВУ), Комиссии по организации и проведению торгов Камского бассейнового водного управление Федерального агентства водных ресурсов при организации и проведении аукциона на право заключения договора водопользования для использования акватории Камского водохранилища на на 691 км от устья р. Кама, левый берег (на 2271,1 км с.х. р. Кама по карте Атласа ЕГС ЕЧ РФ, том 9, часть I, издания 2018 г.), в Орджоникидзевском районе города Перми Пермского края, площадью 0,001256 км2 (извещение № 22000162810000000082 опубликовано на официальном сайте в сети Интернет https://torgi.gov.ru/) (далее - Извещение) (далее – официальный сайт),

УСТАНОВИЛА:

28.08.2023 г. в адрес Управления поступила жалоба Заявителя, доводы которых сводятся к обжалованию Документации.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС России к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 8835/23 от 31.08.2023 г.) (далее – Уведомление), содержащее установленные ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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, а также при

организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом (ч. 4 ст. 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 (ч. 5 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 настоящего Федерального закона (ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с ч. 1 ст. 16 Водного кодекса Российской Федерации № 74-ФЗ от 03.06.2006 (далее – Водный кодекс РФ), договор водопользования заключается по результатам аукциона, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 настоящей статьи.

Согласно ч. 3 ст. 16 Водного кодекса, порядок подготовки и заключения договора водопользования, форма примерного договора водопользования, порядок организации и проведения аукциона на право заключения договора водопользования утверждаются Правительством Российской Федерации.

Правила подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе и правила проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования до 01.09.2023 г. регламентировались Постановлением Правительства России № 230 от 14.04.2007 (далее – Постановление № 230, Правила проведения аукциона).

2. В соответствие с Приказом об объявлении открытого аукциона на право заключения договора водопользования для использования акватории Камского водохранилища № 190 от 08.08.2023 г. Организатором торгов на официальном сайте торгов 08.08.2023 г. опубликовано Извещение на право заключения договора водопользования (далее — Извещение), Аукционная документация с проектом договора водопользования, Схема № 1, 2, 3.

Дата начала срока подачи заявок: 08.08.2023 г.;

Дата окончания срока подачи заявок: 10.08.2023 г.;

Дата подведения итогов: 13.10.2023 г.

Ознакомившись с размещенной Документацией Заявитель, не согласившись с ее содержанием, подал настоящую жалобу в Пермское УФАС России, доводы которой сводятся к следующему:

1) в Документации не указано о наличии причального сооружения в акватории водного объекта, являющейся предметом аукциона, которое создает препятствия для водопользователя данной акватории;

2) в проекте договора водопользования не указана информация о наличии охранной зоны Камской ГЭС и об ограничениях у водопользователя.

Комиссия Пермского УФАС России, изучив доводы жалобы и положения Документации установила следующее.

В соответствии с ч. 4 ст. 16 Водного кодекса РФ Извещение о проведении аукциона размещается на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации.

Согласно п. 1, 2 ч. 1 ст. 13 Водного кодекса РФ договор водопользования должен содержать сведения о водном объекте, в том числе описание местоположения береговой линии (границы водного объекта), его части, в пределах которых предполагается осуществлять водопользование, цель, виды и условия использования водного объекта.

В силу п. 7 Постановление № 230 если при рассмотрении заявления о предоставлении акватории водного объекта в пользование установлено, что договор водопользования должен быть заключен по результатам аукциона, начинается процедура подготовки к проведению аукциона. Подготовленный договор водопользования включается в Документацию об аукционе.

В соответствии с п. 7 Правил проведения аукциона Организатор аукциона принимает решение о проведении аукциона, в котором указывается в том числе предмет аукциона.

Функции Организатора аукциона указаны в п. 8 Правил проведения аукциона. Согласно пп. «б» п. 8 Правил проведения аукциона Организатор аукциона организует подготовку и размещение Извещения и Документации.

В силу п. 15 Правил проведения аукциона в Извещении должны быть указаны:

а) Организатор аукциона;

б) предмет аукциона, в том числе сведения о водном объекте, срок договора водопользования и его условия;

в) место, дата и время начала и окончания срока подачи заявок;

г) место, дата и время проведения аукциона;

д) начальная цена предмета аукциона и «шаг аукциона»;

ж) банковские реквизиты счета для перечисления необходимых средств;

з) размер средств, внесенных в качестве обеспечения заявки, и условия их внесения.

В п. 17 Правил проведения аукциона указано, что Документация разрабатывается и утверждается Организатором аукциона и кроме сведений, указанных в Извещении, должна содержать следующую информацию:

а) требования к содержанию и форме заявки, инструкция по заполнению заявки;

б) порядок отзыва заявок и внесения изменений в них;

в) формы, порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений, содержащихся в документации;

г) порядок проведения осмотров предоставляемого в пользование водного объекта заинтересованными лицами и заявителями;

д) место, дата и время вскрытия конвертов с заявками, а также место, дата и время рассмотрения комиссией этих заявок;

е) срок и порядок внесения задатка, банковские реквизиты счета для перечисления необходимых средств.

Заявителем в материалы жалобы относительно довода о наличии причального сооружения в акватории водного объекта, являющейся предметом аукциона, которое, по его мнению, создает препятствия для водопользователя при использовании данной акватории, представлено письмо филиала ПАО «РусГидро» - «Камская ГЭС» от 30.07.2021 г. и фотографии объекта. При этом, доказательств о возможных ограничениях для водопользователя при использовании рассматриваемой акватории, в границах которой находится причальное сооружение, в материалы жалобы не представлено.

Организатор торгов в письменных возражениях сообщил, что 26.07.2023

г. в отдел водных ресурсов Камского БВУ поступило заявление физического лица на заключение договора водопользования. В заявлении, представленным физическим лицом, не содержалось сведений о наличии каких-либо сооружений на испрашиваемый водный объект.

В материалы жалобы Организатором торгов также было представлено заявление физического лица от 26.07.2023 г., в котором не содержалось сведений о наличии каких-либо сооружений на испрашиваемый водный объект.

Кроме того, как следует из представленного Заявителем письма филиала ПАО «РусГидро» - «Камская ГЭС» от 30.07.2021 г., бетонный откос береговой линии не является элементом гидроэнергетического объекта, поэтому его разрушение не является основанием для отзыва решения о согласовании использования акватории в охранной зоне. Использование акватории возможно в рамках заявленного вида деятельности, то есть для размещения понтонных плавучих сооружений, отстоя плавательных средств на весь навигационный период, без размещения судоремонтных сооружений.

Комиссия антимонопольного органа, рассмотрев данный довод и материалы жалобы, проанализировав требования Водного кодекса РФ и Постановления № 230 установила, что фактическое наличие причального сооружения в границах акватории водного объекта и не указание Организатором торгов в Извещении и Документации сведений о наличии причального сооружения в границах акватории водного объекта не является препятствием к проведению торгов по предоставлению такого объекта в пользование и не создает препятствий водопользователю по использованию такого водного объект в соответствии с заявленными видами деятельности, о чем также было указано в письме филиала ПАО «РусГидро» - «Камская ГЭС» от 30.07.2021 г.

На основании изложенного, Комиссия признает довод о наличии причального сооружения в акватории водного объекта, являющейся предметом аукциона, которое по мнению Заявителя, создает препятствия для водопользователя при использовании рассматриваемой акватории, необоснованным.

2.1. В части довода о том, что в проекте договора водопользования не указана информация о наличии охранной зоны Камской ГЭС и об ограничениях у водопользователя Комиссией антимонопольного органа установлено следующее.

Как было указано ранее, в силу пп. «б» п. 15 Правил проведения аукциона в Извещении должны быть указаны предмет аукциона, в том числе

сведения о водном объекте, срок договора водопользования и его условия.

Согласно п. 18 Правил проведения аукциона к Документации должен быть приложен договор водопользования.

Между тем, в п. 6 Постановления № 230 указано, что 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.

В соответствие с п. 5(3) Постановления № 230 для осуществления водопользования в охранных зонах гидроэнергетических объектов к заявлению о предоставлении акватории водного объекта в пользование в случае использования акватории водного объекта для рекреационных целей прилагается письменное решение организации, которая владеет на праве собственности или ином законном основании гидроэнергетическим оборудованием (гидротурбиной) эксплуатируемого (строящегося) гидроэнергетического объекта либо имеет проектную документацию на проектируемый гидроэнергетический объект, о согласовании осуществления водопользования в охранной зоне гидроэнергетического объекта.

В п. 10 Постановления Правительства РФ от 6 сентября 2012 г. № 884 «Об установлении охранных зон для гидроэнергетических объектов» (далее — Постановление № 884) указано, что использование водных объектов (водопользование) в охранных зонах подлежит обязательному согласованию с оператором гидроэнергетического объекта.

Для получения письменного решения о согласовании осуществления деятельности (водопользования) в охранной зоне заявители обращаются с письменным заявлением к оператору гидроэнергетического объекта не позднее чем за 15 рабочих дней до начала осуществления соответствующей деятельности (водопользования) в охранной зоне (п. 14 Постановление № 884).

При этом, согласно п. 15 Постановления № 884, решение о согласовании осуществления деятельности (водопользования) в охранной зоне может быть отозвано оператором гидроэнергетического объекта в случае

угрозы возникновения аварийной (чрезвычайной) ситуации на гидроэнергетическом объекте.

В соответствие с представленными Организатором в адрес антимонопольного органа материалами в составе заявления физического лица от 26.07.2023 г. содержалось письмо филиала ПАО «РусГидро» - «Камская ГЭС» от 07.07.2023 г. о согласовании использования водного объекта в охранной зоне Камской ГЭС в соответствие с заявленными целями.

Кроме того, в адрес Пермского УФАС России от филиала ПАО «РусГидро» - «Камская ГЭС» был получен ответ на запрос, в котором указано, что ограничениями (запретами), установленными в отношении водного объекта, являются наличие охранной зоны по ширине акватории вверх по течению 300 м. от плотины или дамбы в соответствие с Постановлением правительства РФ от 05.05.2021 г. № 458 и обязательное согласование использование водного объекта в охранной зоне с оператором гидроэнергетического объекта.

В вышеуказанном письме также содержалась информация о том, что особенностью водного объекта, находящегося в охранной зоне, являются характерные сезонные уровни воды в водохранилище.

Таким образом, на основании вышеизложенного, условие о наличии охранной зоны Камской ГЭС накладывает определенные особенности и ограничения для водопользователя, которые ему необходимо будет учитывать при использовании акватории водного объекта, находящейся в такой охранной зоне.

Комиссией Пермского УФАС России, проанализировав Документацию и проект договора, установила, что в п. 11 Извещения и п. 8 проекта договора Организатором указаны условия использования водного объекта, при этом, в данных условиях не содержится сведений об ограничениях относительно охранной зоны Камской ГЭС.

В письменных возражениях на жалобу Организатор торгов также отметил, что допустил нарушение в части неразмещения сведений в Документации и проекте Договора об охранной зоне Камской ГЭС.

Кроме всего прочего, Заявитель в жалобе указывает, что Организатор торгов не разместил в проекте договора сведения об ограничениях у водопользователя, при этом Заявитель не указывает, какие конкретно ограничения, кроме наличия охранной зоны Камской ГЭС, Организатор не разместил в проекте Договора.

Принимая во внимание изложенное, Комиссией Пермского УФАС

России установлено, что в Извещении и проекте договора не содержится условия о наличии в границах акватории водного объекта охранной зоны Камской ГЭС, в связи с чем довода Заявителя признается обоснованным и в действиях Организатора торгов устанавливается нарушение пп. «б» п. 15 Правил проведения аукциона и п. 6 Постановления № 230.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 данного Федерального закона.

В рассматриваемом случае Комиссией Пермского УФАС России установлено, что в соответствие с п. 16 Правил проведения аукциона 01.09.2023 г., Организатором торгов принято решение об отмене спорного аукциона, что подтверждается сведениями с официального сайта торгов.

Учитывая изложенное, Комиссия в настоящем случае приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи соответствующего предписания, поскольку выдача предписания не обеспечит восстановления прав и законных интересов Заявителя как потенциального участника закупки в связи с тем, что Организатором принято решение об отмене торгов в установленный законом срок.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Фрегат» (ИНН 5906153911, ОГРН 1185958019390) (вх. № 12778/23) на действия Камского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов (ИНН 5902290113, ОГРН 1025900535077) , Комиссии по организации и проведению торгов Камского бассейнового водного управление Федерального агентства водных ресурсов при

организации и проведении аукциона на право заключения договора водопользования для использования акватории Камского водохранилища на на 691 км от устья р. Кама, левый берег (на 2271,1 км с.х. р. Кама по карте Атласа ЕГС ЕЧ РФ, том 9, часть I, издания 2018 г.), в Орджоникидзевском районе города Перми Пермского края, площадью 0,001256 км2 (извещение № 22000162810000000082 опубликовано на официальном сайте в сети Интернет https://torgi.gov.ru/) **обоснованной**.

2. Установить в действиях Камского бассейнового водного управление Федерального агентства водных ресурсов нарушение п. «б» п. 15 Правил проведения аукциона и п. 6 Постановления № 230.

3. Предписание не выдавать.

Заместитель Председателя Комиссии <...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

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

Исп.<...>

тел.8(342) 235-10-36

2023-10805