

РЕШЕНИЕ № 328-Т/2015

по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

26 ноября 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:

Председатель Комиссии:

Дегтярева Р.В. – руководитель управления,

Члены Комиссии:

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

Еременко С.Г. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Асанова О.Ю. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

в присутствии представителей Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов – М. Н.Н. (доверенность ...), К. Д.Ж. (доверенность ...) (далее – Организатор торгов), в отсутствие надлежаще уведомленного Б. Б.А. (далее – Заявитель), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении аукциона на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря по лоту № 74 (Темрюкский р-н., п.Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 4,53 кв.км.) (извещение №240715/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), лоту №75 (Темрюкский р-н., п.Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 5,28 кв.км.) (извещение №240715/2644174/02 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), лоту №95 (Темрюкский р-н., п.Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 5,23 кв.км.) (извещение №150915/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Б. Б. А. на действия Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов Российской Федерации при организации и проведении аукциона на право заключения договора

водопользования участком акватории Черного моря по лоту № 74 (Темрюкский р-н., п.Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 4,53 кв.км.) (извещение №240715/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), лоту №75 (Темрюкский р-н., п.Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 5,28 кв.км.) (извещение №240715/2644174/02 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), лоту №95(Темрюкский р-н., п.Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 5,23 кв.км.) (извещение №150915/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru).

Заявитель считает, что Организатором торгов при публикации извещений и аукционной документации при проведении открытых аукционов по лотам №№ 74, 75, 95 не соблюдены требования п.п. 6,8 Правил подготовки и заключения договора пользования, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14 апреля 2007г. №230. На основании изложенного, просит признать жалобу обоснованной, аннулировать вышеуказанные аукционы.

Организатор торгов возражает на жалобу, считает доводы, изложенные в ней, несостоятельными и просит признать жалобу необоснованной.

Рассмотрение жалобы назначено на 26.11.2015 в 15-30.

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

Статья 11 Водного кодекса Российской Федерации от 03 июня 2006г. № 74-ФЗ (далее - Водный кодекс) регулирует предоставление водных объектов в пользование на основании договора водопользования или решения о предоставлении водного объекта в пользование.

На основании договоров водопользования, если иное не предусмотрено частями 2 и 3 настоящей статьи, водные объекты, находящиеся в федеральной собственности, собственности субъектов Российской Федерации, собственности муниципальных образований, предоставляются в пользование для:

- 1) забора (изъятия) водных ресурсов из поверхностных водных объектов;
- 2) использования акватории водных объектов, в том числе для рекреационных целей;
- 3) использования водных объектов без забора (изъятия) водных ресурсов для целей производства электрической энергии.

В соответствии со статьей 13 Водного кодекса договор водопользования должен содержать:

- 1) сведения о водном объекте, в том числе описание границ водного объекта, его части, в пределах которых предполагается осуществлять водопользование;
- 2) цель, виды и условия использования водного объекта или его части (в том числе объем допустимого забора (изъятия) водных ресурсов) в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 11 настоящего Кодекса;

- 3) срок действия договора водопользования;
- 4) размер платы за пользование водным объектом или его частью, условия и сроки внесения данной платы;
- 5) порядок прекращения пользования водным объектом или его частью;
- 6) ответственность сторон договора водопользования за нарушение его условий.

Договор водопользования наряду с условиями, указанными в части 1 настоящей статьи, может содержать иные условия по соглашению сторон этого договора.

К договору водопользования должны прилагаться материалы в графической форме (в том числе схемы размещения гидротехнических и иных сооружений, расположенных на водном объекте, а также зон с особыми условиями их использования") и пояснительная записка к ним.

Порядок подготовки и заключения договора водопользования (в том числе перечень видов водопользования), если право на заключение договора водопользования приобретается на аукционе, порядок проведения этого аукциона утверждаются Правительством Российской Федерации (ч. 3 ст. 16 Водного кодекса Российской Федерации).

Представители Организатора торгов поясняют что, в соответствии с действующим законодательством пояснительная записка представляется первоначальным заявителем в произвольной форме, таким образом, законодательно ни форма, ни объем сведений, не установлены. Однако согласно пункту 18 вышеуказанных Правил, именно заявители несут ответственность за предоставление недостоверных сведений при обращении за предоставлением водного объекта в пользование. Таким образом, именно на заявителя возложена обязанность по предоставлению сведений об объекте, указываемых организатором торгов в аукционной документации.

Приложение № 3 (карта-схема) соответствует поданной заявителем и позволяет определить необходимые характеристики водного объекта. При этом, ни Постановлением Правительства № 165 от 12.03.2008, ни Административным регламентом, утвержденным Приказом Министерства природных ресурсов и экологии РФ от 22 мая 2014 г. N 225 "Об утверждении Административного регламента Федерального агентства водных ресурсов по предоставлению государственной услуги по предоставлению водных объектов в пользование на основании договора водопользования, в том числе заключенного по результатам аукциона, по оформлению перехода прав и обязанностей по договорам водопользования", законодательно регламентирующими процедуру проведения аукционов, которой и руководствуется Кубанское БВУ в силу прямого указания закона, не установлены требования ни к наличию, ни к содержанию и форме пояснительной записки.

Более того, в аукционной документации имеются многократные указания на то, что участки заявляемых акваторий находятся в границах порта Тамань, что исключает возможность неверной идентификации либо неясностей, что подтверждается нижеследующим.

Так, помимо прямого указания на принадлежность участков заявляемых акваторий

к границам порта Тамань непосредственно в Приложении № 3, аналогичное указание дублируется и п.6 «б» проектов соответствующих договоров водопользования.

Специальные условия пользования водным объектом, о котором говорит заявитель, связанные с ограничением режима хозяйственной деятельности порта, устанавливаются специально уполномоченными органами, с которыми, в соответствии с п.72 Административного регламента, утвержденного Приказом Министерства природных ресурсов и экологии РФ от 22.05.2014 № 225 «Об утверждении Административного регламента Федерального агентства водных ресурсов по предоставлению государственной услуги по предоставлению водных объектов в пользование на основании договора водопользования, в том числе заключенного по результатам аукциона, по оформлению перехода прав и обязанностей по договорам водопользования» Кубанским БВУ, как Организатором аукциона, производит согласование. П.72 указанного Административного регламента, гласит: «Окончательные условия использования водного объекта формируются с учетом полученных предложений от заинтересованных исполнительных органов государственной власти, а также с учетом особенностей предоставляемого в пользование водного объекта, его режима, ограничений и запретов, установленных в отношении использования водного объекта, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации и законодательством субъекта Российской Федерации, схем комплексного использования и охраны водных объектов и документов территориального планирования, представленных заявителем предложений по условиям договора водопользования».

Так, для цели выяснения наличия ограничений по использованию заявляемого участка акватории, связанных с их особым режимом использования в пределах портовых зон, Кубанским БВУ 11.06.2015г. и 15.06.2015г., были направлены соответствующие запросы по согласованию использования участков акватории Азовского моря в специально уполномоченный орган – Федеральное агентство морского и речного транспорта (п.22. -Постановление Правительства РФ от 12.03.2008 № 165 «О подготовке и заключении договора водопользования» - в случае использования водного объекта в акватории морского и речного порта, а также в пределах внутренних водных путей Российской Федерации), заявляемых по 74 , 75 открытым аукционам.

В силу сложившейся практики, неполучение ответа с указанием на наличие указанных ограничений, означает отсутствие соответствующих ограничений.

Кроме того, КБВУ уведомляет, что 20.11.2015 г., во исполнение установленной законодательством процедуры, по результатам аукционов №№ 74, 75, 95 заключены соответствующие договоры водопользования №№ 00-06.03.00.001-М-ДРБВ-Т-2015-02964/00; 00-06.03.00.001-М-ДРБВ-Т-2015-02965/00; 00-06.03.00.001-М-ДРБВ-Т-2015-02966/00 (зарегистрированы в ГВР 23.11.2015г.).

Комиссией Краснодарского УФАС в ходе рассмотрения дела № 328-Т/2015 установлено следующее.

Правила подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, а также Правила проведения аукциона (далее - Правила) утверждены Постановлением Правительства РФ от 14

апреля 2007г. №230.

В соответствии с частью 6 Правил подготовки и заключения договора водопользования 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 ходе рассмотрения дела № 328-Т/2015 установлено, что при подготовке договора водопользования и формировании его условий Организатором торгов, в нарушение части 6 Правил подготовки и заключения договора водопользования (утвержденного постановлением Правительства № 230), не учтены особенности предоставляемого водного объекта, а именно: особенностей режима использования акватории, наличие целого ряда законодательных ограничений, установленных в отношении данного водного объекта Федеральным законом от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», Федеральным законом от 01.04.1993 № 4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации», Федеральным законом от 27.11.2010 № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации», Федеральным законом «О транспортной безопасности» от 09.02.2007 № 16-ФЗ, с учетом Распоряжения Правительства РФ от 12.08.2009 № 1161-р «Об установлении границ морского порта Тамань (Краснодарский край)», Распоряжения Росморречфлота от 13.11.2009 №АД-226-р «О внесении сведений о морском порте Тамань в Реестр морских портов Российской Федерации», Общих правил плавания и стоянки судов в морских портах Российской Федерации и на подходах к ним, утв. Приказом Минтранса РФ от 20.08.2009 № 140, Распоряжения Правительства РФ от 24.06.2008 №907-р «Об утверждении перечня видов хозяйственной и иной деятельности, которые могут осуществляться в пределах пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации», Приказа Южного территориального управления Федерального агентства по обустройству государственной границы РФ от 09.09.2011 №100.

Таким образом, действующее законодательство предъявляет специальные требования к водопользователям акватории морского порта, которая является частью пункта пропуска через государственную границу, устанавливая на данной акватории и прилегающим к ней гидротехническим сооружениям (причал, пристань, мол, берегоукрепление) особые режимы использования: режим пограничного контроля, режим транспортной безопасности, таможенного режима, режим портового средства.

Однако данные требования при проведении рассматриваемых аукционов Организатором торгов не учтены.

Кроме того, согласно пункту 8 Правил договор водопользования заключается по форме примерного договора водопользования, утвержденной Постановлением Правительства Российской Федерации от 12 марта 2008 г. № 165 «О подготовке и

заключении договора водопользования» содержание договора водопользования должно соответствовать требованиям Водного кодекса Российской Федерации.

Форма примерного договора водопользования, утвержденная Постановлением Правительства РФ от 12.03.2008 №165, предусматривает отображение гидротехнических и иных сооружений, расположенных на водном объекте в графической форме в материалах (с пояснительной запиской к ним), прилагаемых к договору (пункт 4).

Форма примерного договора водопользования, утвержденная Постановлением Правительства РФ от 12.03.2008 №165, предусматривает обязанность водопользователя содержать в исправном состоянии эксплуатируемые им очистные сооружения и расположенные на водном объекте гидротехнические и иные сооружения (подпункт «г» пункта 19).

В соответствии с пунктом 4 раздела I «Предмет договора» проектов договоров водопользования, включенных в состав аукционной документации, «водный объект, представляемый в пользование, зоны с особыми условиями их использования (водоохранные зоны), расположенные в непосредственной близости от места водопользования, отображается в графической форме в материалах (с пояснительной запиской к ним), прилагаемых к договору и являющихся его неотъемлемой частью».

То есть, материалы в графической форме вместе с пояснительной запиской к ним, являются неотъемлемой частью договора водопользования, и должны быть представлены в составе документации об аукционе.

В аукционной документации по лотам №№ 74,75,95 в приложении № 3 к проекту договора водопользования представлена картографическая схема расположения водных объектов в границах географических координат без пояснительной записки. Таким образом, в аукционной документации в проекте договора водопользования приложение № 3 к договору не соответствует п. 4 раздела I «Предмет договора».

Таким образом, Комиссия по делу № 328-Т/2015, рассмотрев представленные материалы, выслушав Организатора торгов, установила, что Организатором торгов при организации и проведении аукциона на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря по лоту № 74 (Темрюкский р-н., п.Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 4,53 кв.км.) (извещение №240715/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), лоту №75 (Темрюкский р-н., п.Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 5,28 кв.км.) (извещение №240715/2644174/02 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), лоту №95(Темрюкский р-н., п.Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 5,23 кв.км.) (извещение №150915/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru) не соблюдены требования п.п.6,8 Правил подготовки и заключения договора водопользования, права на заключение которого приобретаются на аукционе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14 апреля 2008г. № 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 Б. Б. А. на действия Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов Российской Федерации при организации и проведении аукциона на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря по лоту № 74 (Темрюкский р-н., п. Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 4,53 кв.км.) (извещение №240715/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), лоту №75 (Темрюкский р-н., п. Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 5,28 кв.км.) (извещение №240715/2644174/02 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), лоту №95 (Темрюкский р-н., п. Волна, между мысами Панагия и Железный Рог, порт Тамань: участок акватории площадью 5,23 кв.км.) (извещение №150915/2644174/01 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), обоснованной.

2. В связи с тем, что договоры заключены, предписание не выдавать.

Председатель Комиссии:

Р.В. Дегтярева

Члены Комиссии:

Н.В. Левит

С.Г. Еременко

О.Ю. Асанова

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