

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 2 июля 2012г.

Решение изготовлено в полном объеме 5 июля 2012г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Камнева Н.П. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Крюкова О.В. – ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти, член комиссии,

при рассмотрении дела № 34, возбужденного 15.05.2012г. по заявлению «...» в отношении Верхнеобского территориального управления Федерального агентства по рыболовству по признакам нарушения части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства «Правый берег» рыбопромыслового участка на 20 лет без проведения конкурса на право заключения договора пользования рыбопромысловым участком, и в отношении Верхнеобского территориального управления Федерального агентства по рыболовству и ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый Берег» по признакам нарушения статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении дополнительного соглашения № 2 от 10.02.2010г. к договору б/н от 10.11.2006г. без проведения конкурса, в присутствии представителей Верхнеобского территориального Управления Федерального агентства по рыболовству по доверенности «...», директора ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» «...»

### УСТАНОВИЛА:

22.03.2012г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от гр. «...» поступило заявление (вход № 2132) на действия Верхнеобского территориального управления Федерального агентства по рыболовству по заключению 10.02.2010г. с ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» дополнительного соглашения № 2 к договору от 10.11.2006г. пользования рыбопромысловым участком, согласно которому срок указанного договора продлен на 20 лет до 09.11.2026г.

По мнению заявителя указанное дополнительное соглашение № 2 было заключено без проведения конкурса, что противоречит требованиям «Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского и спортивного рыболовства», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2008г. № 1078., ст. 14.1 ФЗ от 20.12.2004г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных

биологических ресурсов».

При рассмотрении дела заявитель «...» сообщил, что 10.11.2006г. ФГУ «Верхнеобское бассейновое управление по сохранению, воспроизводству водных биологических ресурсов и организации рыболовства и ООО ЦСЛР «Правый берег» заключили договор пользования рыбопромысловым участком для организации любительского и спортивного рыболовства сроком на пять лет.

14.05.2009г. ФГУ передает свои полномочия в отношении договора б/н от 10.11.2006г. Верхнеобскому территориальному управлению Федерального агентства по рыболовству на основании дополнительного соглашения № 1.

10.02.2010г. Верхнеобское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству и ООО «ЦСЛР «Правый берег» заключают дополнительное соглашение № 2, согласно которому срок действия договора б/н от 10.11.2006г. пользования рыбопромысловым водоемом (участком) для промышленного рыболовства, рыбоводства, рыболовства малочисленных народов, организации любительского и спортивного рыболовства» продлевается до 09.11.2026г. Стороны сочли достаточными основания для увеличения срока действия договора б/н от 10.11.2006г. ст. 450,452 ГК РФ, пункт 4 Правил подготовки и заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского и спортивного рыболовства, утвержденных Правительством РФ от 30.12.2008г. № 1078. Упомянутый пункт Правил относится к договорам, заключенным по результатам конкурсов (п. 3 ст. 33.3 ФЗ «О рыболовстве № 166-ФЗ от 20.12.2004г.) А как видно из содержания договора б/н от 10.11.2006г., он составлен на основании ст. 18 и ст. 39 ФЗ «О рыболовстве», и конкурсная процедура в отношении него не проводилась.

Таким образом, по мнению заявителя ООО «ЦСЛР Правый берег» получило более выгодные условия деятельности, а иные лица были лишены возможности участвовать в перспективном конкурсе на пользование данным участком. И вообще, если указанный договор будет признан недействительным, указанный участок перейдет в общее пользование, и у людей появится возможность рыбачить на нем без предоставления платы.

Представитель Верхнеобского территориального управления Росрыболовства «...» сообщила, что между ФГУ «Верхнеобьрыбвод» и ООО ЦСЛР «Правый берег» 14.05.2004г. был заключен договор пользования рыбопромысловым участком: в летний период 5 км участок правобережья р. Обь, ограниченный 680-685 км (по лоцманской карте 1987 г.) ниже плотины Новосибирской ГЭС, зимний период залив ЗЖБИ, подходной канал Новосибирского водохранилища для организации любительского и спортивного рыболовства сроком действия на пять лет.

После вступления в силу ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» указанный договор был перезаключен на срок до 10.11.2011г. В соответствии с ч. 3 ст. 39 указанного ФЗ договор, на основании которого гражданину или юридическому лицу были предоставлены рыбопромысловые участки до вступления в силу настоящего закона, подлежит переоформлению без проведения конкурсов на право заключения договора пользования рыбопромысловым участком. Что было обусловлено и ст. 36 ФЗ «О животном мире», согласно которой приоритет предоставления животного мира в пользование на конкретной территории или акватории отдается российским

юридическим лицам и гражданам РФ, ранее осуществлявшим в установленном порядке отдельные виды пользования животным миром на данной территории, акватории. Данная норма Федерального закона действует и сейчас.

В связи с передачей функций вновь образованному государственному органу в сфере рыболовства и его территориальным органам по заключению договоров для осуществления промышленного, любительского, спортивного и других видов рыболовства, которые ранее осуществляли федеральные государственные учреждения - бассейновые управления по сохранению, воспроизводству водных биоресурсов и организации рыболовства и во исполнение указания Росрыболовства от 30.01.2009г. № 409-АК/У05 .

Дополнительным соглашением № 2 к договору от 10.11.2006г. (копия в материалах дела имеется) стороны пришли к соглашению продлить срок действия договора до 09.11.2026г.

Заключение договоров пользования рыбопромысловым участком на конкурсной основе было введено ст. 41 ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», вступившим в законную силу с 03.01.2005г. При этом, сама процедура проведения конкурсов была установлена Постановлением Правительства РФ «О проведении конкурса на право заключения такого договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского и спортивного рыболовства и заключении такого договора», принятым только 30.12.2008г. за № 1078 и вступившим в законную силу 16.01.2009г. До этого периода типовая конкурсная документация разрабатывалась и утверждалась Федеральным агентством по рыболовству. Вместе с тем в это же время действовали нормы ч. 3 ст. 39 Федерального закона № 166-ФЗ и ст. 36 Федерального закона № 52-ФЗ о переоформлении уже заключенных договоров без проведения конкурса. При этом, указанное Постановление Правительства не имеет обратной силы. Именно этим Постановлением был законодательно установлен предельный возможный срок действия заключаемых договоров – до 20 лет.

Согласно ч. 2 ст. 5 ФЗ от 20.12.2004г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» договорные обязательства и иные отношения, связанные с оборотом водных биоресурсов, регулируются гражданским законодательством, то есть к таким договорам применимы общие положения Гражданского кодекса РФ о договорах. Данные положения регламентируют вопросы заключения, исполнения, прекращения, изменения и расторжения договоров.

Согласно ч. 1 ст. 450 ГК РФ допускается изменение договора по соглашению сторон. Такое соглашение совершается в той же форме, что и договор в соответствии с ч. 1 ст. 452 ГК РФ.

Аналогичная позиция и у Росрыболовства (разъяснения от 16.12.2009г. № 7390 ВБ/705) согласно которым, если договор заключен без проведения конкурса или был переоформлен в установленном ранее порядке, условия такого договора могут быть изменены путем заключения дополнительного соглашения к такому договору.

Срок действия договора является его условием. Ни ГК РФ, ни ФЗ № 166-ФЗ, ни ФЗ № 52-ФЗ не содержат запрета на изменение условий заключенного договора.

Единственным ограничением является установленный максимальный срок 20 лет. Т.к. ФЗ № 166-ФЗ прямо горит о необходимости применения норм ГК РФ при регулировании договорных обязательств, то стороны обоснованно и в соответствии с требованиями закона руководствовались нормами ГК РФ при заключении дополнительного соглашения к договору.

Таким образом, сторонами в соответствии с нормами ГК РФ и в пределах установленного Постановлением Правительства РФ № 1078 срока действия договора было заключено соглашение об уточнении срока действия договора до 20 лет, с учетом установленного договором от 10.11.2006г. 5-летнего срока его действия.

Кроме того, судами установлено, что заключение такого дополнительного соглашения не противоречит действующему законодательству, а именно ч. 3 ст. 39 ФЗ № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (Постановление 6-го Арбитражного суда РФ от 29.04.2009г. по делу № 06АП-1287/2009, Постановление ФАС Дальневосточного округа от 07.07.2008г. по делу № Ф03-А37/08-1/1861, Определение ВАС РФ от 07.11.2008г. № 14181/08).

Таким образом, дополнительное соглашение было заключено сторонами в рамках и в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 20.12.2004г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», Федеральным законом от 24.04.1995г. № 52-ФЗ «О животном мире» и в пределах законодательно установленного срока действия договора.

Представитель также отметила, что ранее вопрос правомерности заключения дополнительно соглашения был предметом рассмотрения и проведения проверки органами прокуратуры. Неоднократно проводились проверки ООО ЦСЛР «Правый берег», в том числе и по жалобам гр. «...» Указанными проверками нарушение действующего законодательства при заключении дополнительного соглашения прокуратурой также не установлено.

В дополнениях к объяснению по делу № 34 Управление пояснило, что договор пользования рыбопромысловым участком был заключен 14.05.2004г., то есть до вступления в силу 03.01.2005г. ФЗ от 20.12.2004г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», который ввел понятие «рыбопромысловый участок» на законодательном уровне и определил порядок формирования перечней рыбопромысловых участков. В последующем – 11 ноября 2006г. договор был переоформлен. Перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области был утвержден Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области приказом от 07.12.2006г. То есть договор был заключен сторонами до утверждения перечня рыбопромысловых участков. Согласно установленному ФЗ № 166-ФЗ порядку: перечень рыбопромысловых участков формируется органом исполнительной власти субъекта РФ, затем согласовывается Федеральным агентством по рыболовству и утверждается органом исполнительной власти субъекта РФ (на территории Новосибирской области – Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды). При формировании перечней рыбопромысловых участков необходимо было включить в него как вновь образованные рыбопромысловые участки, так и уже существующие и находящиеся в пользовании на основании заключенных договоров. Работа проводилась Департаментом, начиная со

вступления в силу ФЗ № 166-ФЗ 2005 года, и завершилась лишь в декабре 2006г. При этом ввиду большого количества участков и того, что не все они были учтены в первоначальном варианте, в дальнейшем в утвержденный перечень неоднократно вносились дополнения и изменения.

В перечне рыбопромысловых участков, утвержденном приказом Департамента от 07.12.2009г. № 99, границы рыбопромыслового участка № 20 «Приплотинный правобережный» - предмет договора от 14.05.2004г. были определены как река Обь, 679,5-685 км лк, включая залив ЗЖБИ, в глубь реки 200м. г. Новосибирск. В то время как в договоре 2004 года и после переоформления в 2006 году границы рыбопромыслового участка определены как река Обь, 680-685 км лк. Приказом Департамента от 25.05.2009г. № 404 данное несоответствие в границах (на 500 метров) было устранено и границы определены как 680-685 км лоцманской карты, то есть полностью совпали с договором. Учитывая, что договор был заключен, так и переоформлен ранее процедуры формирования и утверждения перечня рыбопромысловых участков и того, что в дальнейшем несоответствие было устранено путем внесения изменения в перечень, можно говорить о технической ошибке, допущенной при формировании перечня рыбопромысловых участков, которая не была своевременно выявлена. Вместе с тем, несовпадение границ рыбопромыслового участка в договоре и первоначальной редакции Перечня рыбопромысловых участков не влияет на его юридическую силу и не относится к существу рассматриваемого дела.

Кроме того, управление пояснило, что вопрос изменения договоров в сфере рыболовства был урегулирован ФЗ № 166-ФЗ. Федеральным законом от 03.12.2008г. № 250-ФЗ в него была введена ст. 33.6, которая установила, что изменение договора о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов, договора о предоставлении рыбопромыслового участка, договора пользования водными биоресурсами осуществляется в соответствии с гражданским законодательством, настоящим Федеральным законом. Что еще раз подтверждает возможность изменения условий договоров, заключаемых в сфере рыболовства и правомерность применения сторонами при заключении дополнительного соглашения норм Гражданского кодекса Российской Федерации.

На основании изложенного, стороны вправе изменить любое условие договора, в том числе срок. Дополнительное соглашение сторонами было заключено 10.02.2010г. Срок действия договора истек 10.11.2011г. Следовательно, дополнительное соглашение к договору было заключено сторонами в период действия договора с соблюдением положений законодательства.

Управление указало, что на заседании комиссии заявитель – гр. «...» не смог пояснить каким образом ответчиками нарушено его право и какое право, а также сообщить какая конкретно норма законодательства о защите конкуренции нарушена, и в чем именно выразилось нарушение конкуренции.

По существу гр. «...» давал правовую оценку дополнительному соглашению № 2 к договору от 2006 г., что недопустимо, так как такими полномочиями обладает только суд. А вся жалоба гр. «...» сводится к попытке оспорить юридическую силу заключенного сторонами дополнительного соглашения. Согласно ст. 166 Гражданского кодекса РФ сделка может быть признана недействительной в силу признания ее таковой судом. В силу ст. 153 ГК РФ сделкой признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или

прекращение гражданских прав и обязанностей. Сторонами права и обязанности были установлены при заключении договора в 2004 году. При этом законность заключенного сторонами договора, заявителем не оспаривалась. Дополнительные соглашения не являются самостоятельными сделками, недействительны без основного договора и, следовательно, не могут быть оспорены, что подтверждается и судебной практикой (Постановление ФАС Уральского округа от 05.07.2006г. по делу № Ф09-5624/06-С4).

Представитель Управления М.В. Михайлов пояснил, что предоставленный ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» участок в любом случае не станет территорией для свободного доступа, так как включен в перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области. С 2009 года Управление передало в пользование 56 рыбопромысловых участков, из них расторгнуто 18. Не все лица, с которыми были заключены договоры пользования рыбопромысловыми участками, надлежащим образом исполняют условия договоров. К ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» у Управления нет претензий. Дополнительное соглашение № 2 к договору пользования рыбопромысловым участком от 10.11.2006г. было заключено в соответствии с действующим законодательством.

Представитель ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» «...» сообщил, что при заключении договора от 10.11.2006г. конкурс не проводился, поскольку данный рыбопромысловый участок был предоставлен ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» еще по договору от 14.05.2004г., т.е. до вступления в силу Закона «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», а в соответствии с ч. 3 ст. 39 указанного Закона договор, на основании которого гражданину или юридическому лицу были предоставлены рыбопромысловые участки до вступления в силу настоящего Федерального закона, подлежит переоформлению без проведения конкурсов на право заключения договора пользования рыбопромысловым участком.

10.02.2010г. дополнительным соглашением № 2 срок действия договора установлен до 09.11.2026г.

В соответствии с частью 1 статьи 39 Закона о рыболовстве и сохранении биоресурсов (в редакции, действовавшей в период заключения договора от 10.11.2006г.) по договору пользования рыбопромысловым участком федеральный орган исполнительной власти в области рыболовства обязуется предоставить гражданину или юридическому лицу рыбопромысловый участок для целей, указанных в статье 18 данного закона.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рыболовстве и сохранении биоресурсов федеральные органы исполнительной власти могут издавать нормативные правовые акты, регулирующие отношения в области рыболовства и сохранении водных биоресурсов, в случаях и пределах, которые предусмотрены федеральными законами, указами Президента Российской Федерации и Постановлениями Правительства РФ.

Во исполнение положений Закона о рыболовстве и сохранении биоресурсов, Федеральным агентством по рыболовству был издан приказ от 29.09.2006г. № 313 «Об организации заключения договоров пользования рыбопромысловыми участками». Из указанного приказа следует, что не установлено прямое указание

на обязанность комиссий переоформлять договоры на пользование рыбопромысловыми участками в пределах срока действия таких договоров.

Так пункт 1.2 данного приказа Росрыболовства содержит указание руководителям бассейновых управлений: бессрочные договоры, заключенные до вступления в силу Закона о рыболовстве, переоформить с установлением срока действия (до 25 лет).

В связи с этим, общество считает, что в действиях Управления и Общества нет нарушений ст. 15 и 16 ФЗ «О защите конкуренции», просил прекратить производство по делу.

Также, представитель ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» сообщил, что в августе 2011г. ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» подверглось проверке на предмет соблюдения законодательства о рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов, со стороны Прокуратуры г. Новосибирска, а в марте 2012 г. со стороны Новосибирской межрайонной природоохранной прокуратуры Новосибирской области, в ходе которых указанные дополнительные соглашения также подвергались анализу, однако их законность не вызвала сомнений у проверяющих.

Кроме того указал, что заявитель не пояснил, каким образом нарушаются его права, так как он не является участником этого рынка, потому что договоры на пользование рыбопромысловыми участками в соответствии с Постановлением Правительства РФ заключаются только с индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами. Не считает условие о сроке существенным условием договора пользования рыбопромысловым участком. Просил прекратить производство по настоящему делу в связи с отсутствием нарушения.

Рассмотрев материалы дела, и выслушав доводы представителей заявителя и ответчика, комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

14.05.2004г. между ФГУ «Верхнеобьрыбвод» в лице начальника Управления «...» и ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» в лице директора «...» заключен договор б/н.

Предметом указанного договора согласно п. 1.1 является организация спортивного и любительского рыболовства на правом берегу реки Обь.

Пункт 1.2 указанного договора предусматривал, что спортивный и любительский лов рыбы по лицензиям осуществляется на следующих водоемах: летний период: пятикилометровый участок правобережья р. Обь, ограниченный 680-685 км (по ЛК 1987г.) ниже плотины Новосибирской ГЭС, двухсменным режимом лова, первая смена с 07-00 до 12-00, вторая смена с 17-00 до 02-00. Зимний период: залив ЗЖБИ, подходной канал Новосибирского водохранилища, с двухсменным режимом лова, первая смена с 08-00 до 17-0, вторая смена с 20-00 до 08-00(лов налима).

10.11.2006г. между Федеральным государственным учреждением «Верхне-Обское бассейновое управление по сохранению, воспроизводству водных биологических ресурсов и организации рыболовства, как «Органом по рыболовству» и ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег», как

«Пользователем водоема» заключен договор б/н.

Согласно п. 1 указанного договора «орган по рыболовству» выделило, а «Пользователь водоема (участка)» принял в пользование промысловый водоем (участок) р. Обь, 680-685 км як 1987г., включая залив ЗЖБИ, подходной канал.

В соответствии с п.2 указанного договора рыбопромысловый участок состоит из акватории водного объекта или его части и прибрежной полосы суши.

Согласно пункту 8 указанный договор заключен на срок до 10 ноября 2011г.

14.05.2009г. между Федеральным государственным учреждением «Верхне-Обским бассейновым управлением по рыболовству и сохранению водных биологических ресурсов» и Обществом с ограниченной ответственностью «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» и Верхнеобским территориальным управлением Федерального агентства по рыболовству заключено дополнительное соглашение № 1 об уступке требований по договору б/н от 10.11.2006г.

Пункт 1 указанного соглашения установил, что на основании ст.ст. 382, 384, 387, 450-453 Гражданского кодекса РФ, приказов Федерального агентства по рыболовству от 23.01.2009г. № 40 «О внесении изменений в приказ Рыболовства от 03.12.2008г. № 368», от 26.02.2009г. № 149 от 24.12.2008г. № 460 «Об утверждении Положения о Верхнеобском территориальном управлении Федерального агентства по рыболовству», Федеральное государственное учреждение «Верхне-Обское бассейновое управление по рыболовству и сохранению водных биологических ресурсов» уступает свои права и обязанности по договору от 10.11.2006г. пользования рыбопромысловым участком для организации спортивного и любительского рыболовства Верхнеобскому территориальному управлению Федерального агентства по рыболовству в объеме и на условиях согласно заключенному 10.11.2006г. договору.

10.02.2010г. между Верхнеобским территориальным управлением Федерального агентства по рыболовству и ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» заключено дополнительное соглашение № 2 к договору от 10.11.2006г. согласно которому срок договора продлен до 09.11.2026г.

Согласно п. 4 указанного дополнительного соглашения оно вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует до окончания срока действия договора, в дополнение к которому оно заключено.

В части 3 статьи 39 Федерального закона «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (в редакции ФЗ от 20.04.2007г. № 57-ФЗ) был предусмотрен льготный порядок переоформления договоров (без проведения конкурсов). Данное право предоставлялось лицам, которым рыбопромысловые участки были предоставлены до вступления в силу настоящего Федерального закона.

01.03.2005г. между ФГУ «Верхнеобьрыбвод» и ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» был заключен договор об условиях использования и ведения промыслового лова и воспроизводства водных биологических ресурсов. По условиям договора ООО «ЦСЛР Правый берег» приняло в пользование промысловый водоем (участок) реки Обь, находящийся в

приплотинной зоне НГЭС- участок № 3 (680-685 км лоцманской карты ЖБИ, подходной канал). Указанными действиями сторон был переоформлен договор от 14.05.2004г.

10.09.2006г. ФГУ "Верхнее-Обское бассейновое управление по сохранению, воспроизводству водных биологических ресурсов и ООО «Центр спортивного и любительского рыболовства Правый берег» был переоформлен договор пользования вышеуказанным рыбопромысловым участком от 01.03.2005г. Срок действия договора по результатам указанного переоформления был установлен до 10.11.2011г.

Согласно части 4 статьи 18 Федерального закона от 20.12.2004г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» перечень рыбопромысловых участков, включающих в себя акватории внутренних вод Российской Федерации, в том числе внутренних морских вод Российской Федерации, и территориального моря Российской Федерации, утверждается органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов. Ведение реестра рыбопромысловых участков для прибрежного рыболовства осуществляется органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

(часть четвертая в ред. Федерального закона от 31.12.2005 N 199-ФЗ)

Перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области, согласованный Министерством сельского хозяйства Российской Федерации 09.11.2006г. письмом № ВИ-15/6164 и утвержденный руководителем департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области 07.12.2006г. приказом № 99, содержит сведения о приплотинном правобережном участке р. Обь № 20 со следующими границами: 679-699 км лк, включая залив ЗЖБИ, в глубь реки 200 м., г. Новосибирск.

Таким образом, на даты переоформления договоров пользования рыбопромысловым участком (р. Обь, 680-685 км як 1987г., включая залив ЗЖБИ, подходной канал), перечень рыбопромысловых участков по Новосибирской области утвержден не был, и, соответственно, отсутствовал предмет конкурса на право пользования рыбопромысловым участком

В связи с этим, стороны договора пользования указанным рыбопромысловым участком ошибочно полагали, что воспользовались льготным правом на переоформление договора без проведения конкурса до 01.01.2008г., так как проведение конкурса в отношении участка, не включенного в перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области, в соответствии с действующим законодательством не требовалось.

Приказом Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области № 404 от 25.05.2009г. «Об утверждении границ рыбопромысловых участков оз. Чаны и р. Обь» установлены границы рыбопромыслового участка № 20 по р. Обь: 680-685 км. Лоцманской карты залив ЖБИ, подходной канал.

Соответственно, только с 25.05.2009г. указанный участок был включен в перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области, и в отношении него начали действовать нормы ФЗ «О рыболовстве» и Постановления Правительства Российской Федерации № 1078 от 30.12.2008г. «О проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского и спортивного рыболовства и заключении такого договора», устанавливающие необходимость проведения конкурса на право заключения договора пользования рыбопромысловым участком, включенным в перечень рыбопромысловых участков, утверждаемым органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации по согласованию с Федеральным агентством по рыболовству.

Согласно пункту 1 статьи 422 Гражданского кодекса РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Часть 2 указанной статьи определяет, что если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Таким образом, материалами дела подтверждается, что во время действия договора пользования рыбопромысловым участком от 10.11.2006г., рыбопромысловый участок («Приплотинный правобережный» участок р. Обь 680-685 км лоцманской карты, залив ЖБИ, подходной канал), являющийся предметом указанного договора, 25.05.2009г. был включен в перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области, и в отношении него начал действовать пункт 3 статьи 33.3 ФЗ «О рыболовстве» (с изменениями, внесенными ФЗ от 06.12.2007г. № 333-ФЗ, которые вступили в силу с 01.01.2008г. и продолжают действовать), установивший, что договор о предоставлении рыбопромыслового участка заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора.

На основании вышеизложенного довод Управления о том, что несовпадение границ рыбопромыслового участка в договоре и первоначальной редакции Перечня рыбопромысловых участков не влияет на его юридическую силу и не относится к существу рассматриваемого дела, не является законным и обоснованным.

Согласно части 1 статьи 450 Гражданского кодекса РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Так, исходя из положения части 2 статьи 422 Гражданского кодекса РФ условия договора пользования рыбопромысловым участком от 10.11.2006г. сохраняли силу только до окончания срока его действия, который согласно п. 8 указанного договора был установлен до 10.11.2011г. В силу указанной нормы, договор пользования рыбопромысловым участком (680-685 км. лоцманской каты залив ЖБИ, подходной канал») не подлежал переоформлению или продлению по соглашению сторон на новый срок .

В связи с вышеизложенным комиссия Новосибирского УФАС России не может признать как доказательство законности действий, доводы Управления и Общества о том, что при заключении дополнительного соглашения № 2 от 10.02.2010г. к договору от 10.11.2006г., они руководствовались статьями 450, 452 Гражданского кодекса РФ, допускающими возможность внесения изменений в договор по соглашению сторон, касающихся продления срока действия договора пользования рыбопромысловым участком.

Статья 40 ФЗ от 20.12.2004г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (в редакции, действовавшей до 01.01.2008г.) устанавливала, что в договоре пользования рыбопромысловым участком указываются:

- 1) наименование, площадь, границы рыбопромыслового участка;
- 2) сведения о пользователе рыбопромысловым участком;
- 3) разрешенные виды рыбохозяйственной деятельности;
- 4) срок пользования рыбопромысловым участком;
- 5) порядок пользования водными биоресурсами;
- 6) требования к сохранению водных биоресурсов и среды их обитания;
- 7) порядок, условия и сроки внесения платы за пользование рыбопромысловым участком, за исключением рыболовства в целях, указанных в статье 25 настоящего Федерального закона;
- 8) иные предусмотренные гражданским законодательством или соглашением сторон условия.

Согласно части 2 статьи 33.3 ФЗ «О рыболовстве» (в редакции, вступившей силу с 01.01.2008г. и действовавшей на дату заключения дополнительного соглашения № 2 от 10.02.2010г.) в договоре о предоставлении рыбопромыслового участка указываются его стороны, предмет договора, срок его действия, вид рыболовства и иные условия.

Согласно части 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Таким образом, если частью 2 статьи 33.3 ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» предусмотрено, что договор пользования рыбопромысловым участком должен содержать срок пользования указанным участком, условие о сроке является существенным условием договора пользования рыбопромысловым участком.

Соответственно, изменяя в дополнительном соглашении № 2 от 10.02.2010г. существенное условие договора пользования рыбопромысловым участком, стороны договора от 10.11.2006г. фактически произвели переоформление указанного договора, достигнув соглашения по всем существенным условиям договора.

Соответственно довод ООО «ЦСиЛБПБ» о том, что условие о сроке не является существенным для договоров пользования рыбопромысловым участком, не может быть принят комиссией, как доказательство законности действий Общества и Управления по продлению договора от 10.11.2006г. на 20 лет.

Анализ вышеуказанных норм гражданского законодательства и законодательства о рыболовстве и сохранении водных биоресурсов свидетельствует о праве юридических лиц на переоформление договоров, которыми последним ранее были предоставлены рыбопромысловые участки до вступления в силу Закона N 166-ФЗ.

Исходя из норм Федерального закона № 166-ФЗ все переоформления договоров пользования рыбопромысловым участком после 01.01.2008г. должны были производиться посредством проведения конкурса на право заключения договора пользования рыбопромысловым участком.

В письме Федерального агентства по рыболовству № 7390/В5/105 от 16.12.2009г. «О внесении изменений в договоры о предоставлении рыбопромыслового участка», на которое ссылается Верхнеобское территориальное управление Росрыболовства, как обоснование правомерности своих действий, указано, что в случае, если договоры, заключенные с пользователями до 2008 года без проведения конкурса содержат норму, предусматривающую изменения всех условий такого договора по обоюдному согласию сторон, допускается уточнение в таких договорах срока их действия, не превышающего 20 лет.

Договор от 10.11.2006г., заключенный между ФГУ «Верхнее-Обское бассейновое управление по сохранению, воспроизводству водных биологических ресурсов и организации рыболовства» и ООО «ЦСЛР Правый берег» не содержит норму, предусматривающую изменение всех условий такого договора.

Согласно пункту 3 статьи 33.3 Федерального закона от 20.12.2004 N 166-ФЗ "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов" договор о предоставлении рыбопромыслового участка заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора.

Порядок подготовки и заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка, форма примерного договора о предоставлении рыбопромыслового участка, порядок организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка устанавливаются Правительством Российской Федерации (пункт 4 статьи 33.3 указанного Федерального закона).

В соответствии с данной статьей Правительством Российской Федерации приняты Правила организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского и спортивного рыболовства, которые утверждены постановлением от 30.12.2008 N

1078 (далее - Правила).

Учитывая, что в период заключения ответчиками дополнительных соглашений к договору от 10.11.2006г. указанный перечень рыбопромысловых участков на территории Новосибирской области был утвержден в соответствии с требованиями ФЗ «О рыболовстве» соответствующим органом, проведение конкурса на право заключения договора пользования включенным в перечень рыбопромысловым участком (р. Обь, 680-685 км. Лоцманской карты, залив ЖБИ, подходной канал) в силу указанного закона и Постановления правительства РФ «О проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского и спортивного рыболовства и заключении такого договора» от 30.12.2008г. № 1078, было необходимо.

Согласно п. 1 «Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского и спортивного рыболовства» указанные правила устанавливают порядок организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, зарегистрированным в Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Конкурс проводится в отношении рыбопромысловых участков, предусмотренных перечнем рыбопромысловых участков, включающих в себя акватории внутренних вод Российской Федерации, в том числе внутренних морских вод Российской Федерации, и территориального моря Российской Федерации (далее соответственно - рыбопромысловые участки, перечень рыбопромысловых участков), утвержденным органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации по согласованию с Федеральным агентством по рыболовству.

Согласно пункту 3 указанных Правил организатором конкурса является орган государственной власти субъекта Российской Федерации - в случае проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка, расположенного на территории соответствующего субъекта Российской Федерации, для осуществления товарного рыбоводства в отношении водных биологических ресурсов внутренних вод Российской Федерации (за исключением водных биологических ресурсов внутренних морских вод Российской Федерации, а также анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб).

Таким образом, с 04.03.2009г. (дата вступления в силу Правил подготовки и заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского или спортивного рыболовства, утвержденными постановлением Правительства РФ от 30.12.2008г. № 1078) и до настоящего времени полномочия по проведению конкурса и заключению договоров переданы органам государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации.

Часть 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» запрещает федеральным органам исполнительной власти принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно части 2 статьи 14.1 ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (введена Федеральным законом от 06.12.2007 N 333-ФЗ) Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, а также осуществляющим функции указанных органов организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), заключать соглашения или осуществлять согласованные действия в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем создания более выгодных условий деятельности одним физическим лицам, юридическим лицам по сравнению с другими физическими лицами, юридическими лицами.

Таким образом, совершив действия по предоставлению ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Правый берег» включенного в перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области рыбопромыслового участка (р. Обь, 680-685 км лоцманской карты, залив ЗЖБИ, подходной канал) на 20 лет без проведения конкурса на право заключения договора пользования рыбопромысловым участком, Верхнеобское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству нарушило часть 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», так как предоставило ООО «ЦСиЛР Правый берег» более выгодные условия деятельности по сравнению с другими юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями и привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, так как иные лица, желающие получить указанный участок в пользование по результатам конкурса, были лишены этой возможности.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

В связи с наличием нарушения части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Верхнеобского территориального управления Росрыболовства, комиссия не находит оснований для удовлетворения ходатайств ответчиков о прекращении рассмотрения настоящего дела, возбужденного по части 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».

В материалах дела не нашли подтверждения признаки нарушения Верхнеобским территориальным управлением Федерального агентства по рыболовству и ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Правый берег» статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьи 41.1, пункта 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать Верхнеобское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона «О защите

конкуренции». Нарушение выразилось в предоставлении дополнительным соглашением № 2 от 10.02.2010г. к договору от 10.11.2006г. ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Правый берег» включенного в перечень рыбопромысловых участков по Новосибирской области рыбопромыслового участка (р. Обь, 680-685 км лоцманской карты, залив ЖБИ, подходной канал) на 20 лет без проведения конкурса на право заключения договора пользования рыбопромысловым участком, что предоставило ООО «ЦСЛР Правый берег» более выгодные условия деятельности по сравнению с другими юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями и привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, так как иные лица, желающие получить указанный участок в пользование по результатам конкурса, были лишены этой возможности.

2. Прекратить производство по делу № 34, возбужденному по признакам нарушения статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» в связи с отсутствием нарушения статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Верхнеобского территориального управления Федерального агентства по рыболовству и ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Правый берег».

3. Признать имеющиеся материалы достаточными для обращения в Арбитражный суд по Новосибирской области с иском о прекращении действия договора пользования рыбопромысловым участком (р. Обь, 680-685 км лоцманской каты, залив ЖБИ, подходной канал) от 10.11.2006г. и дополнительного соглашения от 10.02.2010г., заключенных между Верхнеобским территориальным управлением Федерального агентства по рыболовству и ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Правый берег».

4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и(или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Решение Комиссии может быть обжаловано а арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Председатель комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены комиссии

Н.П. Камнева

О.В. Крюкова