

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области

почтовый адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

юридический адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

тел. (4242) 46-55-66, 46-55-69, факс (4242) 46-55-67

e-mail: to65@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

Заключение

об обстоятельствах дела № 08-37/2019

20 декабря 2019 года г. Южно-Сахалинск

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

-*** – заместитель руководителя управления;

Председатель

Комиссии:

- *** – начальник отдела контроля органов власти,
антимонопольного контроля и рекламы;

Члены

Комиссии:

- *** – старший государственный инспектор отдела контроля
органов власти, антимонопольного контроля и рекламы;

рассмотрев дело № 08-37/2018 в отношении АО «Сахалин Лизинг Флот» (ОГРН 1026501017531, ИНН 6509006140) (далее - Общество), Агентства по рыболовству Сахалинской области (ОГРН 1106501008690, ИНН 6501231666) (далее – Агентство) по признакам нарушения статьи 16 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции),

В присутствии:

От АО «Сахалин Лизинг Флот» - представитель по доверенности № 02/98-СЛФ ***

От Агентства по рыболовству Сахалинской области - представитель по доверенности от 30.09.2019 ***

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области поступили материалы от ФАС России (вх. № 523 от 13.02.2019 г.) по признакам нарушения статьи 15 и 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «Защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в отношении АО «Сахалин Лизинг Флот» (ОГРН 1026501017531, ИНН 6509006140) (далее- Общество), Агентства по рыболовству Сахалинской области (ОГРН 1106501008690, ИНН 6501231666) (далее – Агентство), а также Сахалино-Курильского территориального управления Росрыболовства, выявленных в ходе рассмотрения обращения ЗАО «Сахалин Лизинг Флот» на действия Федерального агентства по рыболовству.

Комиссией Сахалинского УФАС России в ходе анализа имеющейся информации установлено следующее.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг по предоставлению причалов на территории морского терминала Северо – Курильского морского порта Невельск по делу № 08-37/2019 по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, установлено следующее.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке добычи (вылова) кальмара командорского для осуществления прибрежного рыболовства, установлено следующее.

1. Временной интервал исследования определен периодом с **04.03.2011 г. по 13.03.2019 г.**

2. Продуктовые границы товарного рынка: добыча (вылов) кальмара командорского для осуществления прибрежного рыболовства.

3. Предметом соглашения между Агенством по рыболовству Сахалинской области и АО «Сахалин Лизинг Флот» является ограничение конкуренции на рынке добычи (вылова) кальмара командорского для осуществления прибрежного рыболовства вследствие не проведения аукциона на право заключения договора о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов (кальмара командорского) после расторжения договора о закреплении долей квот добычи (вылова) кальмара командорского в Северо-Курильской зоне для осуществления прибрежного рыболовства от 22.11.2008 № 78/1.

4. Географические границы товарного рынка: границы Северо-Курильской промысловой зоны Дальневосточного рыбохозяйственного бассейна.

5. Состав хозяйствующих субъектов, участвующих в соглашении: Агенство по рыболовству Сахалинской области и АО «Сахалин Лизинг Флот».

22.11.2008 г. между Департаментом по рыболовству Сахалинской области (в настоящее время – Агенство по рыболовству Сахалинской области) и АО «Сахалин Лизинг Флот» был заключен договор № 78/1 о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства, за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб. По условиям указанного договора департамент предоставил Обществу право на добычу (вылов) водных биоресурсов в соответствии с долей квоты для осуществления прибрежного рыболовства кальмара в Северо-Курильской зоне в размере 9,973%.

Прибрежные квоты распределяются юридическому лицу на каждый год по соответствующему виду водных биологических ресурсов и району добычи (вылова) водных биологических ресурсов, исходя из утвержденных в установленном порядке на этот год прибрежных квот добычи (вылова) и доли, закрепленной за юридическим лицом (пункты 1, 2 договора). Указанный договор заключен сторонами сроком на 10 лет и может быть расторгнут до истечения срока его действия по соглашению сторон (п. 5,7 договора).

Вышеуказанный договор был расторгнут соглашением сторон от 04.03.2011, которое было подписано сторонами договора. Согласно п. 1 соглашения договор о закреплении долей квот добычи (вылова) кальмара командорского в Северо-Курильской зоне для осуществления прибрежного рыболовства от 22.11.2008 № 78/1 расторгнут на основании части 2 статьи 13 Федерального закона от 20.12.2004 № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (далее – Закон № 166-ФЗ) в связи с освоением в 2009 и 2010 годах АО «Сахалин Лизинг Флот» квот добычи (вылова) кальмара командорского менее 50%.

Согласно нормам Закона № 166-ФЗ, указанная доля квоты, право на которую принудительно прекращено еще в 2011 году, должна была распределяться по результатам проведения аукциона на право заключения договора о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов.

Однако, в отсутствие законного основания для выделения ЗАО (АО) «Сахалин Лизинг Флот» доли квоты добычи (вылова) кальмара командорского в Северо-Курильской зоне Дальневосточного рыбохозяйственного бассейна и при наличии расторгнутого договора, Агенством по рыболовству Сахалинской области ежегодно, в период с 2011 по 2017 гг. издавались распоряжения, которые предусматривали выделение АО «Сахалин Лизинг Флот» доли квоты добычи (вылова) кальмара командорского в Северо-Курильской зоне в размере 9,973%.

Распоряжением Агентства по рыболовству Сахалинской области от 08.12.2017 № 146-р распределены квоты добычи (вылова) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства на 2018 год за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб, согласно которому АО «Сахалин Лизинг Флот» наделено правом на освоение в 2018 году 423,299 тонн кальмара командорского в Северо-Курильской зоне.

Позднее, Распоряжением агентства от 09.04.2018 № 57-р «О внесении изменений в распоряжение от 08.12.2017 № 146-р «О распределении квот добычи (вылова)»

водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства, за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб, на 2018 год в Сахалинской области» Общество исключено из списка организаций, имеющих право на освоение в 2018 году кальмара командорского в Северно Курильской зоне (строка № 6 в таблице «Кальмар командорский»).

Полагая, что названное распоряжение № 57-р от 09.04.2018 не соответствует действующему законодательству, нарушает права и законные интересы юридического лица в осуществляемой предпринимательской деятельности, Общество обратилось в ФАС России, а также в арбитражный суд Сахалинской области (дело № А59-2699/2018).

27.07.2018 суд вынес решение об отказе в удовлетворении заявленных требований, апелляционная и кассационная судебные инстанции решение арбитражного суда Сахалинской области оставили без изменения.

Правовое регулирование отношений в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов осуществляется положениями Закона № 166-ФЗ и иными правовыми актами законодательства в данной сфере. Согласно части 1 статьи 11 Закона № 166-ФЗ право на добычу (вылов) водных биологических ресурсов возникает по основаниям, предусмотренным названным Федеральным законом.

Как следует из статьи 33.1 Закона № 166-ФЗ, по договору о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов одна сторона – орган государственной власти обязуется предоставить право на добычу (вылов) водных биоресурсов другой стороне – юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

В соответствии с частью 2 статьи 30 Закона № 166-ФЗ в редакции, действовавшей до 1 января 2018 года, прибрежные квоты во внутренних морских водах Российской Федерации и в территориальном море Российской Федерации распределяются между прибрежными субъектами Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Порядок распределения квот добычи (вылова) водных биоресурсов, указанных в части 1 названной статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 15.08.2008 № 611 утверждены Правила распределения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства (далее – Правила № 611).

В силу пунктов 2 и 3 Правил № 611 прибрежные квоты распределяются между заявителями путем заключения с ними договоров о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов на 10 лет на основании данных государственного рыбохозяйственного реестра об объеме добытых (выловленных) заявителями водных биоресурсов за 9 лет, предшествующих расчетному году. Определение долей осуществляется органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

В соответствии с утвержденными долями уполномоченный орган заключает с заявителями договоры о закреплении за ними долей на 10 лет (пункт 16 Правил № 611).

Уполномоченный орган на основании заключенных договоров о закреплении долей распределяет прибрежные квоты между заявителями ежегодно, до 30 декабря, но не ранее даты утверждения прибрежных квот (пункт 17 Правил № 611).

Частью 1 статьи 13 Закона № 166-ФЗ установлено, что право на добычу (вылов) водных биоресурсов прекращается, в том числе: по истечении срока действия права на добычу (вылов) водных биоресурсов; по соглашению между лицом, которому предоставлены в пользование водные биоресурсы, и уполномоченным органом государственной власти; в иных случаях, предусмотренных ГК РФ и другими федеральными законами.

Согласно части 1 статьи 33.5 Закона № 166-ФЗ договор о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов может быть досрочно расторгнут по требованию одной из сторон в соответствии с гражданским законодательством и данным Федеральным законом.

Частью 2 статьи 33.5 Закона № 166-ФЗ предусмотрено, что на основании требования органа государственной власти, заключившего договоры, указанные в статьях 33.1, 33.3 и 33.4, допускается их досрочное расторжение в случаях, предусмотренных пунктом 2 статьи 13 Закона № 166-ФЗ.

В частности, принудительное прекращение права на добычу (вылов) водных биоресурсов, отнесенных к объектам рыболовства, осуществляется в случаях, если добыча (вылов) водных биоресурсов осуществляется в течение двух лет подряд в объеме менее пятидесяти процентов промышленных квот и прибрежных квот (пункт 2 части 2 статьи 13 Закона № 166-ФЗ).

Судом установлено и материалами дела подтверждается, что основанием для принятия Агентством оспариваемого распоряжения № 57-р от 09.04.2018 явился выявленный последним в ходе сверки документов факт расторжения договора № 78/1 от 22.11.2008 путем заключения его сторонами соглашения от 04.03.2011.

Пунктом 1 данного соглашения стороны определили, что договор № 78/1 от 22.11.2008 расторгнут на основании части 2 статьи 13 Закона № 166-ФЗ в связи с освоением в 2009 и 2010 годах ЗАО «Сахалин Лизинг Флот» квот добычи (вылова) кальмара командорского менее 50%. Соглашение подписано руководителем агентства *** (агентство является правопреемником департамента по рыболовству Сахалинской области) и генеральным директором общества ***, а также скреплено печатями сторон.

Суд оценив все имеющиеся в деле доказательства сделал вывод, что после 4 марта 2011 года Общество утратило право на добычу (вылов) водных биологических ресурсов в соответствии с долей квоты, указанной в договоре, в связи с чем, основания для распределения ему прибрежных квот по соответствующему району добычи (вылова) кальмара командорского на 2018 год отсутствовали.

Также суд пришел к выводу, что выявив факт принятия распоряжения № 146-р от 08.12.2017 «О распределении квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства, за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб, на 2018 год в Сахалинской области» в отсутствие предусмотренного пунктом 17 Правил № 611

основания, Агентство правомерно в пределах предоставленных ему полномочий издало распоряжение № 57-р от 09.04.2018, исключив тем самым заявителя из списка организаций, имеющих право на вылов (добычу) в 2018 году кальмара командорского в Сахалинской области (Северо-Курильской зоне).

Причем довод заявителя о сохранении фактических правоотношений сторон по договору № 78/1 от 22.11.2008, согласно которым агентство на протяжении 10 лет предоставляло обществу право на добычу (вылов) водных биологических ресурсов путем принятия соответствующих распоряжений, а общество оформляло разрешения на добычу (вылов) водных биологических ресурсов в Территориальном управлении Росрыболовства и осуществляло промысел данного вида ресурсов, судом отклонились как не имеющие правового значения. Данные обстоятельства в условиях заключенного сторонами соглашения от 04.03.2011 не свидетельствуют о возникновении и наличии у заявителя права на добычу (вылов) водных биологических ресурсов в соответствии предусмотренными Законом № 166-ФЗ основаниями, как и не подтверждают действительность договора № 78/1 от 22.11.2008 по настоящее время.

Действия агентства и общества, выразившиеся в подписании соглашения о расторжении договора, свидетельствуют о выражении сторонами договора письменного согласия на его расторжении в добровольном порядке, предусмотренном пунктом 7 договора и частью 1 статьи 450 ГК РФ.

Законных оснований для признания договора действующим не имеется. Аналогично не имеет существенного правового значения ссылка общества на представленные копии разрешений на добычу (вылов) водных биологических ресурсов, в которых в качестве оснований для их выдачи указаны распоряжение агентства о распределении квот и спорный договор о закреплении долей квот добычи (вылова). Тот факт, что такие разрешения выдавались ежегодно территориальным управлением в отсутствие сведений о расторжении договора о закреплении за обществом долей квот, влекущем прекращение права на добычу (вылов) водных биоресурсов, не свидетельствует о недействительности подписанного сторонами соглашения от 04.03.2011 либо фактическом продолжении действия договора.

При этом Общество, достоверно зная о прекращении правоотношений по договору, продолжало осуществлять деятельность по вылову (добычи) кальмара в Северо-Курильской зоне в условиях введения в заблуждение уполномоченных органов.

С 2011 по 2018 гг. Общество обращалось в Федеральное агентство по рыболовству с заявкой о закреплении доли квоты добычи (вылова) водных биологических ресурсах во внутренних морских водах РФ для осуществления промышленного и (или) прибрежного рыболовства на основании договора, срок действия которого истекает до 31.12.2018 г., указывая в реквизитах действующего договора дату договора 02.12.2008 № 65/ДДЭ/00059, дополнительное соглашение № 1 от 10.12.2008 г., указывая орган, заключивший договор - Федеральное агентство по рыболовству, и договор от 22.11.2008 № 78/1, указывая орган, заключивший договор - Департамент по рыболовству Сахалинской области, без указания соглашения о расторжении.

Соглашение от 04.03.2011 о расторжении договора от 22.11.2008 № 78/1 подписано

руководителем Агентства ***, Распоряжение от 03.12.2014 г № 88 р «О распределении квот добычи на 2015», с включением АО «Сахалин Лизинг Флот» в список пользователей также подписан ***, далее аналогичные Распоряжения в 2015, 2016 были подписаны руководителем ***.

Таким образом, после расторжения договора о закреплении долей квот добычи (вылова) кальмара командорского в Северо-Курильской зоне для осуществления прибрежного рыболовства от 22.11.2008 № 78/1, а именно после 4 марта 2011 года Общество утратило право на добычу (вылов) водных биологических ресурсов в соответствии с долей квоты, указанной в договоре, в связи с чем, основания для распределения ему прибрежных квот по соответствующему району добычи (вылова) после указанной даты отсутствовали.

Следовательно, выделение Агенством по рыболовству Сахалинской области АО «Сахалин Лизинг Флот» доли квоты добычи (вылова) кальмара командорского в Северо-Курильской зоне при отсутствии законного основания является действием, ограничивающим конкуренцию, поскольку лишает неопределенный круг потенциальных участников рынка добычи (вылова) кальмара командорского для осуществления прибрежного рыболовства возможности претендовать на получение квоты на его добычу (вылов) в Северо-Курильской зоне в установленном законом порядке в условиях равного, не дискриминационного доступа на указанный рынок.

Статья 16 Закона о защите конкуренции запрещает соглашения между осуществляющими функции федеральных органов исполнительной власти органами или организациями и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, в действиях Агентства по рыболовству Сахалинской области и АО «Сахалин Лизинг Флот» имеются признаки нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Председатель комиссии: ***

Члены комиссии ***
