

Решение по жалобе № 042/10/18.1-1285/2020

«26» августа 2020 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, утверждения порядка рассмотрения жалоб в составе:

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии:

УСТАНОВИЛА:

06.08.2020 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба (вх. № 3641) на действия организатора торгов – <-->.

По мнению заявителя, организатором торгов был нарушен порядок организации и проведения торгов, а именно: требования действующего законодательства, устанавливающего порядок использования гидротехнических сооружений.

Уведомлением от 07.08.2020 исх. № 11/6924 рассмотрение жалобы было назначено на 13.08.2020 на 15 часов 00 минут.

13.08.2020 рассмотрение жалобы отложено на 24.08.2020 на 11 часов 00 минут в целях получения дополнительной информации.

24.08.2020 <--> присутствовавшая на рассмотрении жалобы № 042/10/18.1-1285/2020, с доводами жалобы не согласилась, считает, что требования действующего законодательства соблюдены в полном объеме, пояснила, что использование гидротехнического сооружения на озере Красном сложилось с 1970 и с этого времени используется как зона отдыха населения. Органы местного самоуправления владеют гидротехническим сооружением с 2011 года, по имеющимся данным обследование сооружений на озере Красном в 2002 году проводилось <--> города Кемерово. Согласно учетной карточки <--> при инвентаризации ГТС водохозяйственного объекта назначение (использование) фактическое – зона отдыха населения, также согласно ответу управления архитектуры и градостроительства города Кемерово земельные участки, на которых расположено гидротехническое сооружение относятся к зонам рекреационного назначения. В настоящее время аукцион <--> - приостановлен до рассмотрения данной жалобы.

Представитель заявителя 24.08.2020 на рассмотрение жалобы № 042/10/18.1-

1285/2020 явку не обеспечили, ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие не направил.

24.08.2020 в Кемеровское УФАС России в 15 часов 04 минуты от <--> поступили дополнения к жалобе на действия организатора торгов – <-->.

Изучив имеющиеся материалы, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 N 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;

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением 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 (далее в настоящей статье - заявитель).

16.07.2020 на официальном сайте торгов по адресу: www.torgi.gov.ru, а также на официальном сайте www.kumi-keмеровo.ru было размещено извещение № 160720/0223892/05 о проведении аукциона.

Согласно извещению предмет аукциона – <-->

Целевое назначение: организация места массового отдыха у воды и питания населения с использованием нестационарных объектов и аттракционов.

Дата и время начала приема заявок: 17.07.2020

Дата и время окончания приема заявок: 07.08.2020

В соответствии с протоколом № 24 от 10.08.2020 рассмотрения заявок на участие в аукционе на право заключения договора аренды в отношении муниципального имущества, находящегося в собственности города Кемерово и закрепленного <--> на праве оперативного управления, на участие в аукционе была подана одна заявка <-->

Рассмотрев доводы жалобы комиссия Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Согласно техническому паспорту от 09.06.2009 <-->.

В соответствии с (ГОСТ 19185-73 Гидротехника. Основные понятия. Термины и определения) плотина - водоподпорное сооружение, перегораживающее водоток и его долину для подъема уровня воды.

Согласно сведениям, <-->, (письмо от 07.02.2020 № 75/16) документация о вводе в эксплуатацию и обследование указанного сооружения до 2007 года не производилась.

Обследование сооружения на озере Красное в 2002 году проводилось <--> .

В соответствии с техническим отчетом по научно – исследовательским мероприятиям по обследованию гидротехнических и водосбросных сооружений прудов г. Кемерово от 2002 <--> техническое состояние водохранилища на озере Красное удовлетворительное, водосброса нет.

Согласно учетной карточки <--> при инвентаризации ГТС водохозяйственного объекта назначение (использование) фактическое – зона отдыха населения. Водохранилище состоит из двух водоемов. Образованно путем строительства дамбы в восточной части озера в 1970 годы для добычи песчано – гравийной смеси. После отработки карьера водоем разделен плотиной. Разделение вызвано необходимостью отделения участка водоема западной части, используемой для отдыха населения и более чистой воды, от водоема восточной части, в которую сбрасываются сточные воды города (ливневые и талые воды).

Плотина, разделяющая водоем – насыпная, земляная, нероезжая. Гребень отсыпан песчано – гравийной смесью, ширина 40 м, используется для пляжа. Водосбросного сооружения нет, однако в левобережной части со стороны реки Томь, просматривается естественное понижение, по которому возможен аварийный сброс талых и дождевых вод. Других сооружений плотина не имеет.

Актами обследования состояния гидротехнических сооружений, плотин и защитных дамб в целях подготовки к пропуску паводковых вод в 2006, 2007 установлено, что водохранилище на озере Красное, плотина, разделяющая водоем – состояние удовлетворительное, водохранилище безопасное. Актом водохозяйственного отдела по Кемеровской области 2007 установлено, что водохранилище не представляет угрозы населению и окружающей природной среде.

Решением Ленинского районного суда города Кемерово от 17.06.2011 № 2-1292/11 признано право муниципальной собственности на бесхозный объект

недвижимого имущества: гидротехническое сооружение, расположенное по адресу: город Кемерово северная часть Ленинского района, вдоль реки Томь.

Таким образом, гидротехническое сооружение (платина) на озере Красное используется как зона отдыха населения. Органы местного самоуправления владеют гидротехническим сооружением с 2011 года.

Установлено, что земельные участки, на которых расположено гидротехническое сооружение, относятся к зоне рекреационного назначения с ограничениями в использовании земельных участков и объектов капитального строительства в границах приаэродромной территории аэродрома гражданской авиации Кемерово.

Согласно статье 3 Федерального закона от 21.07.1997 № 117-ФЗ «О безопасности гидротехнических сооружений» (далее – ФЗ «О безопасности гидротехнических сооружений») под гидротехническими сооружениями понимаются плотины, здания гидроэлектростанций, водосбросные, водоспускные и водовыпускные сооружения, туннели, каналы, насосные станции, судоходные шлюзы, судоподъемники; сооружения, предназначенные для защиты от наводнений, разрушений берегов и дна водохранилищ, рек; сооружения (дамбы), ограждающие хранилища жидких отходов промышленных и сельскохозяйственных организаций; устройства от размывов на каналах, а также другие сооружения, здания, устройства и иные объекты, предназначенные для использования водных ресурсов и предотвращения негативного воздействия вод и жидких отходов, за исключением объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, предусмотренных Федеральным законом от 7 декабря 2011 года N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении".

Согласно пункту 3.2 «СП 58.13330.2012. Свод правил. Гидротехнические сооружения. Основные положения. Актуализированная редакция СНиП 33-01-2003» (утв. Приказом Минрегиона России от 29.12.2011 №623) (далее – СНиП 33-01-2003) гидротехнические сооружения – это сооружения, подвергающиеся воздействию водной среды, предназначенные для использования и охраны водных ресурсов, предотвращения вредного воздействия вод, в том числе загрязненных жидкими отходами, включая плотины, здания гидроэлектростанций, водосбросные, водоспускные и водовыпускные сооружения, туннели, каналы, насосные станции, судоходные шлюзы, судоподъемники; сооружения, предназначенные для защиты от наводнений и разрушений берегов водохранилищ, берегов и дна русел рек; сооружения (дамбы), ограждающие золошлакоотвалы и хранилища жидких отходов промышленных и сельскохозяйственных организаций; устройства от размывов на каналах, сооружения морских нефтегазопромыслов.

Как следует из приведенных норм, гидротехнические сооружения – это сооружения, предназначенные для использования водных ресурсов (рек, прудов, озер, морей, грунтовых вод) или для борьбы с разрушительным действием водной стихии. В силу статьи 9 «О безопасности гидротехнических сооружений» собственник гидротехнического сооружения и эксплуатирующая организация обязаны обеспечивать соблюдение норм и правил гидротехнических сооружений при их строительстве, вводе в эксплуатацию, эксплуатации, ремонте, реконструкции, консервации, выводе из эксплуатации и ликвидации.

Согласно ФЗ «О безопасности гидротехнических сооружений», «СНиП 33-01-2003»

под безопасностью гидротехнических сооружений понимается свойство гидротехнического сооружения, позволяющее обеспечить защиту жизни, здоровья и законных интересов людей, имущества физических и юридических лиц, окружающей среды.

Под рекреацией понимается восстановление сил, отдых, проведение людьми своего свободного от работы время; место отдыха.

Согласно пункту 11 статьи 35 Градостроительного кодекса РФ в состав зон рекреационного назначения могут включаться зоны в границах территорий, занятых городскими лесами, скверами, парками, городскими садами, прудами, озерами, водохранилищами, пляжами, береговыми полосами водных объектов общего пользования, а также в границах иных территорий, используемых и предназначенных для отдыха, туризма, занятий физической культурой и спортом.

Вышеуказанное гидротехническое сооружение согласно геоинформационной системе <--> расположено на земельном участке, входящим в состав зоны рекреационного назначения.

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 03.12.2014 № 1300 «Об утверждении перечня видов объектов, размещение которых может осуществляться на землях или земельных участках, находящихся в государственной и муниципальной собственности, без предоставления земельных участков и установления сервитутов», постановлением администрации города Кемерово от 19.04.2017 № 944 «О размещении нестационарных объектов для организации обслуживания зон отдыха населения» утвержден перечень нестационарных объектов для организации обслуживания зон отдыха населения.

В пункты 12,13,14 указанного перечня входит нестационарные объекты для организации обслуживания зон отдыха на пляжных территориях в прибрежных защитных полосах водных объектов, местоположением которых являются земельные участки, входящие в состав зоны рекреационного назначения, на которых расположено гидротехническое сооружение.

Использование объектов для рекреационных целей регламентируется национальным стандартом РФ ГОСТ Р 55698 – 2013 «Туристические услуги. Услуги пляжей. Общие требования», утвержденным Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 08 ноября 2013 № 1345-ст.

Согласно указанному ГОСТУ пляжи должны располагаться на территориях, пригодных для использования по климатическим, ландшафтным и санитарно-гигиеническим условиям. Не рекомендуется размещение пляжей вблизи автомобильных дорог, железнодорожного полотна, промышленных предприятий, свалок для мусора и промышленных отходов, а также в местах, незащищенных от холодных ветров, оползневых явлений, возможных селей, лавин и волновых воздействий, химического и бактериального загрязнения воды, почвы и воздуха. В местах, отведенных для купания, не должно быть выхода грунтовых вод, водоворотов, воронок и течения, превышающего 0,5 м/с.

Ограничений по устройству мест для отдыха (пляжей) на гидротехнических сооружениях, расположенных на земельных участках, входящих в состав зоны рекреационного назначения, не предусмотрено.

Согласно ФЗ «О безопасности гидротехнических сооружений», СНиП 33-01-2003 под безопасностью гидротехнических сооружений понимается свойство гидротехнического сооружения, позволяющее обеспечить защиту жизни, здоровья и законных интересов людей, имущества физических и юридических лиц, окружающей среды.

Таким образом, целевое назначение, указанное в извещении: организация места массового отдыха у воды и питания населения с использованием нестационарных объектов и аттракционов, не противоречит техническим характеристикам предмета открытого аукциона, использование гидротехнического сооружения в целях соответствующих разрешенному использованию не будет противоречить обязательным требованиям эксплуатации и угрожать безопасности гидротехнического сооружения, использование гидротехнического сооружения в рассмотренном случае в рекреационных целях возможна, указанная возможность также предусмотрена в техническом паспорте, подготовленным <-->.

Таким образом, действия организатора торгов, выразившихся в проведении аукциона с указанием соответствующего разрешенного вида использования, не вступало в противоречие с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

Так же комиссия Кемеровского УФАС России не может согласиться с доводами заявителя о том, что действия организатора торгов нарушают требования Водного кодекса РФ, а также положения Земельного кодекса РФ.

В соответствии со статьей 1 Водного кодекса Российской Федерации, водный объект - природный или искусственный водоем, водоток либо иной объект, постоянное или временное сосредоточение вод в котором имеет характерные формы и признаки водного режима. Согласно ст.5 Водного кодекса РФ водные объекты в зависимости от особенностей их режима, физико-географических, морфометрических и других особенностей подразделяются на: поверхностные водные объекты и подземные водные объекты.

К поверхностным водным объектам относятся водотоки (реки, ручьи, каналы); водоемы (озера, пруды, обводненные карьеры, водохранилища); болота; природные выходы подземных вод (родники, гейзеры); ледники, снежники. Поверхностные водные объекты состоят из поверхностных вод и покрытых ими земель в пределах береговой линии.

При этом, земляная плотина, к числу которых относится и спорное гидротехническое сооружение, к водным объектам (или их составным частям) не относится.

По техническим характеристикам, указанных в техническом паспорте гидротехнического сооружения <-->

Установлено, что спорная плотина разделяет водоем, а не покрывает его, следовательно, положения Водного кодекса к рассматриваемой ситуации не применимы.

Комиссия Кемеровского УФАС России не может согласиться с доводами заявителя о применении в рассматриваемой ситуации норм Земельного кодекса РФ, так как факты, подтверждающие невозможность использования

гидротехнического сооружения без предоставления земельных участков, не установлены, соответствующие доказательства заявителем не предоставлены.

Руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <--> на действия организатора торгов <--> при проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды гидротехнического <-->, без права размещения объектов капитального строительства, размещено на официальном сайте торгов по адресу: www.torgi.gov.ru, необоснованной.

Председатель комиссии:

Члены Комиссии: отпуск, приказ № 980 от 10.08.2016г.

<-->

<-->

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.