

РЕШЕНИЕ № 7-Т/2016

по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

22 января 2016 г.

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:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

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

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

Немчинов А.Ю. – специалист 1 разряда отдела контроля закупок;

Азарова Е.И. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

в присутствии представителя Организатора торгов – Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов (КБВУ ФАВР) (ул. Красная, д. 180а, г. Краснодар, 350020) (далее – Организатор торгов) – М.Н.Н. (доверенность .), в присутствии представителей АО «Новорослесэкспорт» – Ш. В.В. (приказ .), Д. М.В. (доверенность .), З.Е.Р. (доверенность .), в отсутствие надлежаще уведомленного Заявителя, рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого аукциона по лоту № 104 на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (извещение № 131115/2644174/03 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя на действия организатора торгов – Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов при организации и проведении открытого аукциона по лоту № 104 на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (извещение № 131115/2644174/03 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России по адресу: <http://www.krasnodar.fas.gov.ru>.

Рассмотрение жалобы назначено на 22.01.2016 г. в 15-00 по адресу: г.Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель указывает на то, что при организации и проведении торгов по лоту № 104 Организатором торгов не были учтены особенности режима использования акватории, наличие целого ряда законодательных ограничений, установленных в отношении данного водного объекта. Кроме того указывает, что Организатором торгов нарушено требование части 3 статьи 13 Водного кодекса Российской Федерации в части отсутствия в проекте договора водопользования пояснительной записки к материалам в графической форме. В связи с чем, просит признать Организатора нарушившим пункт 6, пункт 8 Правил подготовки и заключения договора водопользования и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Представитель Организатора торгов представил запрашиваемые документы, а также пояснения на доводы жалобы и считает доводы, изложенные в ней, необоснованными.

Комиссия Краснодарского УФАС России, 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).

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 № 7-Т/2016 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 Новороссийск (Краснодарский край)», Распоряжения Росморречфлота от 13.11.2009 № АД-226-р «О внесении сведений о морском порте Новороссийск 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 рассматриваемого аукциона Организатором торгов не учтены.

Вместе с тем, по информации Организатора торгов, процедура рассматриваемых торгов окончена 11.01.2016 заключением договора с победителем аукциона – АО «Новорослесэкспорт», который осуществляет погрузочно-разгрузочные операции в порту г. Новороссийска, и, исходя из вышеизложенного, по мнению Организатора торгов, является единственным из участников аукциона № 104, который соответствует квалификационным требованиям и сможет обеспечить безопасность мореплавания при использовании данной акватории.

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, предоставляемый 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 лоту № 104 в приложении №3 к проекту договора водопользования представлена картографическая схема расположения водных объектов в границах географических координат без отображения зон с особыми условиями и без пояснительной записки.

Таким образом, Комиссия по делу № 7-Т/2016, рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения Заявителя и Организатора торгов, установила, что Организатором торгов при организации и проведении открытого аукциона по лоту № 104 на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря не соблюдены требования п.п.6,8 Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретает 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 организатора торгов – Кубанского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов при организации и проведении открытого аукциона по лоту № 104 на право заключения договора водопользования участком акватории Черного моря (извещение № 131115/2644174/03 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru), обоснованной.

2. В связи с тем, что договор по результатам открытого аукциона по лоту № 104 заключен, предписание не выдавать.

Заместитель председателя Комиссии:

Е.В. Крамаренко

Члены комиссии:

Н.В. Левит

С.Г. Еременко

А.Ю. Немчинов

Е.И. Азарова

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