

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы по Сахалинской области**

Агентство по рыболовству

Сахалинской области

почтовый адрес: пр. Победы, 24,
г. Южно-Сахалинск, 693007

Коммунистический проспект, 32, город Южно-
Сахалинск, Сахалинская область, 693009

юридический адрес: пр. Победы,
24,

Акционерное общество

«Сахалин Лизинг Флот»

г. Южно-Сахалинск, 693007

Мишенная улица, дом 131, офис 23, город
Петропавловск-Камчатский, Камчатский край,
683016

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

e-mail: to65@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 08-37/2019 о нарушении

антимонопольного законодательства к рассмотрению

22 марта 2019 года г. Южно-Сахалинск

Председатель Комиссии Сахалинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства ***,

УСТАНОВИЛ:

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 ЗАО «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, полученные в ходе рассмотрения обращения ЗАО «Сахалин Лизинг флот» от 31.05.2018 (регистрационный номер <...> /18) на действия

Федерального агентства по рыболовству в связи с вынесением ненормативного правового акта, в результате которого Общество будет лишено на период 2019-2033 гг. права на добычу кальмара командорского в Северо-Курильской зоне, то есть права на осуществление основного вида деятельности.

Из материалов установлено следующее.

22 ноября 2008 года между Департаментом по рыболовству Сахалинской области и обществом 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). Согласно пунктам 5 и 7 договора указанный договор заключен сторонами сроком на 10 лет и может быть расторгнут до истечения срока его действия по соглашению сторон.

Распоряжением агентства 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 общество наделено правом на освоение в 2018 году 423,299 тонн кальмара командорского в Северо-Курильской зоне.

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 Северо Курильской зоне (строка № 6 в таблице «Кальмар командорский»).

Указанные распоряжения размещены на официальном сайте Агентства по рыболовству Сахалинской области.

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 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.

В решении суда были сделаны следующие выводы.

Правовое регулирование отношений в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов осуществляется положениями Федерального закона от 20.12.2004 № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (далее – Закон № 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).

Из материалов дела усматривается и участниками процесса не оспаривается, что 22 ноября 2008 года между департаментом по рыболовству Сахалинской области и обществом 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 которого департамент предоставил обществу право на добычу (вылов) кальмара в Северо-Курильской зоне в соответствии с долей квоты в

размере 9,973% (далее – договор).

Согласно пункту 2 данного договора 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. Срок действия договора определен сторонами в пункте 5 договора и составляет 10 лет.

Таким образом, между сторонами возникли правоотношения по договору о закреплении доли квоты добычи (вылова) водных биоресурсов в морских водах, которые регулируются Законом № 166-ФЗ.

На основании указанного договора в целях реализации Постановления Правительства РФ от 15.08.2008 № 611 агентством распоряжением № 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 Сахалинской области» наделило общество правом на освоение в 2018 году 423,299 тонн кальмара командорского в Северо-Курильской зоне (приложение к распоряжению – Таблица № 1).

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.

В соответствии со статьей 5 Закона № 166-ФЗ договорные обязательства и иные отношения, связанные с оборотом водных биоресурсов, регулируются гражданским законодательством, если иное не установлено названным Федеральным законом.

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).

По условиям заключенного сторонами договора № 78/1 от 22.11.2008 данный

договор может быть расторгнут до истечения срока его действия по соглашению сторон (пункт 7 договора), а также по требованию одной из сторон в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации (пункт 8 договора).

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 ЗАО «Сахалин Лизинг Флот» в список пользователей также подписан ***, далее аналогичные Распоряжения в 2015, 2016 были подписаны руководителем ***.

В силу статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними 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, в частности к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов.

Квалифицирующими признаками применительно к статье 16 Закона о конкуренции выступают реальные либо возможные негативные последствия для определенной конкурентной среды и выявление причинной связи между определенными соглашением и (или) согласованными действиями и такими последствиями.

Соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

К признакам ограничения конкуренции пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции отнесены сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации. Приведенный перечень не является исчерпывающим.

Таким образом, в действиях должностных лиц Агентства по рыболовству Сахалинской области и заинтересованного лица ЗАО «Сахалин Лизинг Флот» имеются признаки нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, а именно:

1. определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке;
2. установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В связи с вышеизложенным, по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Агентства по рыболовству Сахалинской области и Акционерного общества «Сахалин Лизинг Флот» возбуждено дело № 08-37/2019 Приказом № 48/1 от 13.03.2019 г.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2018 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 08-37/2019 к рассмотрению на **22 апреля 2019 года в 11 часов 30 минут** по адресу: г. Южно-Сахалинск, пр. Победы, д. 24, 1 этаж;
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве Ответчиков:

- Агентство по рыболовству Сахалинской области (ИНН 6501231666; ОГРН 1106501008690; адрес: Коммунистический проспект, 32, город Южно-Сахалинск, Сахалинская область, 693009)

- Акционерное общество «Сахалин Лизинг Флот» (ИНН 6509006140; ОГРН 1026501017531; адрес: Мишенная улица, дом 131, офис 23, город Петропавловск-Камчатский, Камчатский край, 683016).

3. Лицам, участвующим в деле представить письменные пояснения по существу рассматриваемого дела **в срок до 18.04.2019 г.**

Явка представителей ответчиков обязательна (при невозможности присутствия на заседании Комиссии Сахалинского УФАС России необходимо заблаговременно направить ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя).

При себе необходимо иметь документы, удостоверяющие личность, доверенность, на право представления интересов организации в антимонопольном органе, заверенную надлежащим образом.

Председатель комиссии ***