

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/2252-17

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном

**статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года
№ 135 – ФЗ «О защите конкуренции»**

г. Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 17 июля 2017 года.

Решение изготовлено в полном объеме 20 июля 2017 года.

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление)

рассмотрев жалобу Общество с ограниченной ответственностью «Центр Развития Учкюевки» (далее – ООО «Центр развития Учкюевки», Заявитель, Оператор) на действия Главного управления природных ресурсов и экологии города Севастополя (далее – Организатор аукциона, Севприроднадзор, Уполномоченный орган) при проведении открытого аукциона на право на заключения договора водопользования, извещение № 210417/8182287/01 (далее – Аукцион), заслушав пояснения представителя Заявителя, представителей Организатора закупки, рассмотрев представленные сторонами материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении Аукциона, аукционная документация размещены на официальном сайте <https://torgi.gov.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

По мнению Заявителя, Организатором торгов при проведении аукциона нарушены статья 17 Закона о защите конкуренции, часть 2 статьи 40 Водного кодекса Российской Федерации (далее – ВК РФ), так как Севприроднадзором созданы такие условия, при которых победитель аукциона может своими действиями помешать деятельности Заявителя, иных юридических и физических лиц на вверенном ему водном объекте, путем ограничения перемещения или иным способом, в связи с тем, что акватория, выставленная на аукцион для заключения договора водопользования является акваторией пляжа «Учкюевка», оператором которого является ООО «Центр развития Учкюевки».

При этом, Заявитель отмечает, что проект договора на право водопользования не содержит в себе существенных условий, которые могли бы способствовать недопущению недобросовестной конкуренции, и Севприроднадзор осуществил действия в области использования водных объектов, следствием которых может явиться недопущение, ограничение, устранение конкуренции, а также блокирование деятельности ООО «Центр развития Учкюевки» по исполнению договора и обслуживания пляжа «Учкюевка».

Организатор закупки с доводами Заявителя не согласился по основаниям, изложенным в представленных возражениях от 30 июня 2017 года № 123/СПН/17 на жалобу ООО «Центр развития Учкюевки».

Так, представители Организатора торгов пояснили, что 25 января 2017 года в адрес Севприроднадзора обратилось Общество с ограниченной ответственностью «Севквадро» с

заявлением установленной формы (в соответствии с приказом Министерства природных ресурсов Российской Федерации от 22.05.2007 № 128 «Об утверждении формы заявления о предоставлении водного объекта в пользование») о предоставлении части морской акватории, расположенной в границах пляжа «Учкуевка», в пользование (вх.2450-н от 25.01.2017) с приложением документов и материалов в соответствии с описью, приведенной в приложении 3 к Административному регламенту Федерального агентства водных ресурсов по предоставлению государственной услуги по предоставлению водных объектов в пользование на основании договора водопользования, в том числе заключенного по результатам аукциона, по оформлению перехода прав и обязанностей по договорам водопользования, утвержденного приказом Минприроды России от 22.05.2014 № 225 (далее – Регламент № 225, Административный регламент).

В своем заявлении ООО «Севквадро» указал, что целью использования части морской акватории, расположенной в границах пляжа «Учкуевка», является размещение стоянки водных транспортных средств и сдачи их в прокат (аренду), для чего предусматривается разметка границ акватории водного объекта и размещение на акватории плавательных средств. В заявлении также указаны площадь морской акватории, в пределах которых намечается использование, равная 0,33 м² и географические координаты участка водопользования.

Рассмотрение заявления и прилагаемых к нему документов и материалов проводилось в соответствии с требованиями Постановления Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230 «О договоре водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, и о проведении аукциона» (далее - Постановление № 230) и согласно Регламенту № 225.

По результатам рассмотрения заявления и прилагаемых к нему документов и материалов на основании п. 7 Постановления № 230 и согласно п. 93 Регламента № 225 Севприроднадзор принял решение, что договор водопользования должен быть заключен по результатам аукциона.

По мнению Севприроднадзора, требования действующего законодательства им нарушены не были, аукцион организован и проводится в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Комиссия Управления, выслушав правовые позиции Заявителя, представителей Организатора торгов, Заинтересованных лиц, считает необходимым отметить, что порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров установлен статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в соответствии с которой Управление наделено полномочиями по рассмотрению жалоб на действия юридического лица, организатора торгов при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов.

Рассмотрением материалов, представленных сторонами, изучением сведений, размещенных на официальном сайте <https://torgi.gov.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» установлено, что 04 июля 2016 года между Департаментом по имущественным и земельным отношениям города Севастополя и ООО «Центр развития Учкуевки» заключен договор № 6 о благоустройстве пляжа города Севастополя (далее – Договор о благоустройстве пляжа).

Согласно пункту 2.1 Договора о благоустройстве пляжа, «...Оператор пляжа обязуется:...

2.1.1. Оборудовать пляж современным единообразным пляжным оборудованием согласно технологической схеме пляжа и в соответствии с эскизным предложением по благоустройству пляжа города Севастополя.

2.1.2. Установить урны и раздевалки, обустроить проходы по пляжу, согласно утвержденному эскизному предложению по благоустройству пляжа города Севастополя.

2.1.3. Осуществить мероприятия по обеспечению безопасности отдыхающим путем установки оборудованных спасательных и медицинских постов, системы видеонаблюдения за пляжем, проведения мероприятий по охране общественного порядка на пляже.

2.1.4. Укомплектовать спасательные и медицинские посты на пляже квалифицированным персоналом, оборудованием, средствами сигнализации и связи, согласно установленным

нормативам, а также обеспечивать их бесперебойную работу до окончания курортного сезона.

2.1.5. Обустроить пляж необходимой инфраструктурой, в том числе осуществить водоснабжение, водоотведение, электроснабжение с подключением к центральным системам в соответствии с технологической схемой пляжа. Все коммуникации к пляжным сооружениям должны быть подземными.

2.1.6. Осуществить иное благоустройство согласно утвержденному эскизному предложению по благоустройству пляжа города Севастополя».

Таким образом, в ведении Оператора находится земельный участок – пляж, который должен быть благоустроен в соответствии с Договором.

Вместе с тем, пунктом 2.3.8. Договора о благоустройстве пляжа Оператору вменена обязанность не допускать использование в зоне купания плавсредств, движимых мотором или ветром, за исключением плавсредств спасательной службы и Государственной инспекции по маломерным судам.

В связи с тем, что Оператор не имеет договора водопользования на акваторию, прилегающую к пляжу, исполнение данного пункта договора, по мнению Заявителя, может быть затруднено действиями третьих лиц.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления, преследуя цель проведения проверки порядка организации и проведения торгов, рассмотрев материалы дела, доказательства представленные Заявителем и Организатором торгов, выслушав доводы Заявителя и возражения Организатора торгов, изучив требования аукционной документации и требования действующего законодательства Российской Федерации в сфере водопользования установила:

Водные отношения и некоторые имущественные отношения, связанные с оборотом водных объектов регулируются Водным кодексом Российской Федерации (далее – Кодекс, ВК РФ, ВК).

Статьей 5 ВК РФ предусмотрено, что договоры водопользования или решения о предоставлении водных объектов в пользование заключаются или принимаются в соответствии с Водным кодексом Российской Федерации.

Согласно статье 2 ВК РФ водное законодательство состоит из самого Кодекса, других федеральных законов и принимаемых в соответствии с ними законов субъектов Российской Федерации; Правительство Российской Федерации издает нормативные правовые акты, регулирующие водные отношения, в пределах полномочий, определенных названным Кодексом, другими федеральными законами, а также указами Президента Российской Федерации.

В силу статьи 11 ВК РФ водные объекты, находящиеся в федеральной собственности, собственности субъектов Российской Федерации, собственности муниципальных образований, предоставляются в пользование (в том числе для использования акватории водных объектов) на основании договоров водопользования, если иное не предусмотрено частями 2 и 3 данной статьи.

Общий порядок заключения договора водопользования определен статьей 16 Водного кодекса, часть 2 которой устанавливает, что договор водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, заключается по результатам аукциона в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, а также в случае, если имеется несколько претендентов на право заключения такого договора. При этом, в силу части 3 статьи 16 ВК РФ порядок подготовки и заключения договора водопользования относительно водного объекта, находящегося в государственной или муниципальной собственности, форма примерного договора водопользования и порядок проведения аукциона на право заключить договор водопользования утверждаются Правительством Российской Федерации.

Действующим законодательством установлено два порядка заключения договора водопользования: по результатам проведения аукциона и без проведения аукциона.

Порядок заключения договора водопользования без проведения аукциона определен Правительством Российской Федерации в Постановлении от 12 марта 2008 года № 165 «О подготовке и заключении договора водопользования» утвержден порядок заключения договора

водопользования, который изложен в [Правилах](#) подготовки и заключения договора водопользования, утвержденными (далее – Правила № 165).

Порядок заключения договора водопользования по результатам проведения аукциона определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 14 апреля 2007 года № 230 «О договоре водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, и о проведении аукциона» (далее – Постановление № 230).

Пунктом 1 Постановления установлено, что право на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, приобретается на аукционе в случаях, когда договором водопользования предусматриваются разметка границ акватории водного объекта, размещение на ней зданий, строений, плавательных средств, других объектов и сооружений, а также в случаях, предусматривающих иное обустройство акватории водного объекта, в соответствии с водным законодательством и законодательством о градостроительной деятельности.

Таким образом, порядок установленный Постановлением № 230 применяется в одном из перечисленных случаев:

- Когда необходимо совершить совокупность последовательных действий: сначала произвести разметку границ акватории водного объекта, а потом произвести последующее (после разметки границ) размещение на ней зданий или строений или плавательных средств или других объектов и сооружений;
- Когда акватория водного объекта будет использоваться для ее обустройства, в соответствии с водным законодательством и законодательством о градостроительной деятельности.
- Когда имеется несколько претендентов на заключение такого договора.

Изучением заявления ООО «Севквadro» от 25 января 2017 года, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что заявитель испрашивает указанную акваторию с целью разметки ее границ и последующего размещения на ней плавательных средств.

Доводы ООО «Центр Развития Учкueвки» о том, что проектом договора водопользования не предусмотрена разметка акватории водного объекта, не соответствуют действительности, так как, согласно пункту 2, подпункту «в» пункта 20 проекта договора водопользователю вменена обязанность вести целевое использование водного объекта, а именно: использование акватории водного объекта, в том числе в рекреационных целях (разметка границ акватории водного объекта и размещение на акватории плавательных средств).

Кроме этого, согласно пояснениям, данным представителями Заявителя в ходе заседания Комиссии, ООО «Центр Развития Учкueвки» не имеет в пределах акватории объектов недвижимости или гидротехнических сооружений, принадлежащих ему на праве собственности или находящихся в пользовании на ином законном праве.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу о правомерности действий Организатора в части принятия решения о том, что договор водопользования должен быть заключен по результатам аукциона.

Кроме этого, Комиссией Управления установлено, что Договор о благоустройстве пляжа заключен в соответствии с требованиями постановления Правительства Севастополя от 22 марта 2016 № 220-ПП «О благоустройстве пляжей города Севастополя» на основании типового договора, утвержденного настоящим постановлением.

Кроме этого, постановлением Правительства Севастополя от 31 марта 2015 года № 236-ПП утверждены Правила охраны жизни людей на водных объектах в городе Севастополе (далее – Правила), которые в силу пункта 1.1 являются обязательными для юридических и физических лиц на территории города Севастополя.

Согласно пункту 2.1. Правил, не допускается размещение на территории пляжа в границах заплыва пунктов проката маломерных судов и других плавательных средств, представляющих угрозу жизни и здоровью отдыхающих и купающихся.

В соответствии с пунктом 2.5. правил, границы зоны плавания в местах купания обозначаются

буйками красного или оранжевого цвета (диаметром не менее 300 мм), расположенными на расстоянии 25 метров один от другого. Внешняя граница зоны заплыва располагается на расстоянии до 50 метров от береговой черты. Границы заплыва не должны выходить в зоны судового хода.

Изучением представленных документов, Комиссией Управления установлено, что в своем заявлении ООО «Севквadro» приводит схему обоснования площади используемой акватории водного объекта, согласно которой буйки ограждения зоны плавания предполагается расположить на расстоянии 50 метров от береговой черты, а первая зона маневрирования плавательных средств расположена на расстоянии 50 метров от буйков.

Подпунктом «г» пункта 20 проекта договора водопользования установлено, что водопользователь обязан использовать акваторию моря согласно представленной схеме (в границах в указанных географических координатах).

Согласно пункту 1.6. Правил, водопользователи, осуществляющие пользование водным объектом или его участком в рекреационных целях, несут ответственность за безопасность людей на предоставленных им для этих целей водных объектах или их участках.

Кроме этого, пунктом 1.6 правил также определено, что несоблюдение водопользователем указанных в договоре или решении условий и требований либо грубое нарушение требований настоящих Правил влекут прекращение права пользования водным объектом в порядке, установленном водным законодательством.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что обязанность соблюдения безопасности людей на водных объектах, в том числе недопущения использования в зоне купания плавательных средств, лежит как на Operаторе пляжа, так и на водопользователе.

Кроме этого, установлено, что ООО «Центр Развития Учкyевки» как Operатор пляжа осуществляет деятельность на рынке услуг по благоустройству пляжа, в то время как ООО «Севквadro» осуществляет деятельность на рынке морского пассажирского транспорта, а также аренды водных транспортных средств и оборудования, то есть хозяйствующие субъекты осуществляют свою деятельность на разных рынках услуг, что создает условия, при которых конкуренция в отношении ООО «Центр Развития Учкyевки» не может быть ограничена.

Помимо прочего, Комиссией Управления установлено, что ООО «Центр Развития Учкyевки» с заявлением о предоставлении акватории водного объекта в Уполномоченный орган не обращалось, заявку на участие в Аукционе не подавало, в связи с чем, признаков ограничения, недопущения или устранения конкуренции в отношении Заявителя не установлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности доводов Заявителя.

На основании изложенного, с учетом установленных обстоятельств, исследовав представленные доказательства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Центр Развития Учкyевки» на действия Главного управления природных ресурсов и экологии города Севастополя при проведении открытого аукциона на право на заключения договора водопользования, извещение № 210417/8182287/01 необоснованной.

2. Снять ограничения на проведение Аукциона, наложенные уведомлением Управления о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 28 июня 2017 года №8/3020-с.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1, статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду.

Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

В случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.