

## РЕШЕНИЕ

г. Якутск

резюлютивная часть оглашена «21» октября 2011 г.

изготовлено в полном объеме «03» ноября 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> – заместитель руководителя УФАС по РС (Я), председатель Комиссии,

<...> – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля УФАС по РС (Я), член Комиссии,

<...> – старший государственный инспектор отдела антимонопольного контроля УФАС по РС (Я), член Комиссии,

(далее – Комиссия)

с участием:

от заявителя – представитель индивидуального предпринимателя <...> – <...> по доверенности б/н от 20.09.2011;

от ответчика – представители Министерства охраны природы РС (Я) – <...> по доверенности № 11-09/4-2916 от 12.09.2011, <...> по доверенности № 11-09/4-2916 от 12.09.2011,

от заинтересованных лиц – представитель индивидуального предпринимателя <...> – <...> по доверенности №1 от 12.10.2011,

рассмотрев дело № 02-96/11А, возбужденного по признакам нарушения Министерством охраны природы Республики Саха (Якутия), расположенного по адресу: г. Якутск, ул. Дзержинского, 3/1, ч. 1, 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

установила:

Индивидуальный предприниматель <...> (далее – заявитель, ИП <...>) обратился в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) о признании недействительным конкурса № 10 на право заключения договора о

предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства, проведенного в июле 2011 года Министерством охраны природы Республики Саха (Якутия) (далее – ответчик, Минприроды РС (Я), организатор конкурса), протокола конкурсной комиссии № 2 от 12.07.2011 рассмотрения заявок на предмет необоснованного отказа в допуске к участию в конкурсе по лоту № 72 (рыбопромысловый участок «Сиен Лайдата», расположенный в Береляхском наслеге Аллайховского района), а также о расторжении договора, заключенного с победителем конкурса – индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>).

К участию в деле в качестве заинтересованных лиц, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства, привлечены ИП <...>, производственный кооператив родовая община «Эйвни».

В заявлении, поданном в Якутское УФАС России, ИП <...> указывает, что конкурсная комиссия Минприроды РС (Я) необоснованно отказала ему в допуске к участию в конкурсе, поскольку ИП <...> были представлены все необходимые для участия в конкурсе документы и информация.

В дополнении к заявлению ИП <...> также указывает, что иные участники проведенного конкурса в любом случае не могли быть допущены ответчиком к участию в конкурсе по причине отсутствия береговых производственных объектов и документов, подтверждающих освоение квот. Отсутствие таких документов, как указывает заявитель, согласно официальной позиции Президиума Высшего Арбитражного суда РФ, сформулированной в Постановлении от 28.10.2010г. № 7171/10, является основанием для принятия конкурсной комиссией решения об отказе в допуске к участию в конкурсе.

При рассмотрении дела представители ИП <...> поддержали заявленные требования в полном объеме.

Представители ответчика не согласны с доводами заявителя и поясняют следующее.

По лоту № 72 документы и информация, представленные в заявке ИП <...>, содержат недостоверные сведения относительно п. 4.1.3, 4.1.6 конкурсной документации – заявитель указал, но документально не подтвердил наличие береговых производственных объектов и информацию об освоении квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов.

По доводу заявителя относительно Постановления Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 28.10.2011 № 7171/10 представителем Ответчика представлено ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью приглашения представителя Ленского территориального управления Росрыболовства.

Представитель ответчика также пояснил устно, что в случае реализации положения о том, что конкурсная комиссия обязана отказать заявителям, у которых отсутствуют береговые производственные объекты, в конкурсе на право заключения договора о предоставлении рыбопромысловых участков не будет участников, поскольку по имеющимся данным береговые производственные

объекты отсутствуют у 99 % заявителей.

В удовлетворении заявленного ходатайства отказано в связи с необозначением ответчиками доказательств, не указанием имеющих значение для дела обстоятельств, которые могут быть подтверждены привлекаемым специалистом.

Представители заинтересованных лиц поддерживают позицию ответчика, считают решение конкурсной комиссии об отказе в допуске к участию в конкурсе и о допуске их к участию законным и обоснованным.

Комиссия Якутского УФАС России, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в материалах дела документы, установила следующее.

05 мая 2011 г. на официальном сайте Минприроды в РС (Я) [www.nature.ykt.ru](http://www.nature.ykt.ru) опубликовано извещение о проведении конкурса № 10 на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства в отношении водных биологических ресурсов внутренних вод Российской Федерации (за исключением внутренних морских вод Российской Федерации и за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб) в Республике Саха (Якутия) (далее – конкурс, конкурс № 10) и конкурсная документация.

Согласно Приложению 1 конкурсной документации организатором конкурса сформировано 83 лота, в том числе лот №72 - рыбопромысловый участок № О-(3/17)-925 «Сиен Лайдата» площадью 3600 га, расположенный в Берелехском наслеге Аллаиховского района.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками от 15.06.2011 на лот № 72 подано 5 заявок – от Крестьянского фермерского хозяйства «Нептун» (руководитель – ИП <...>), ИП <...>, ИП <...>, ИП <...> и от ПКРО «Эйвни».

По итогам рассмотрения заявок вышеуказанных участников 12.07.2011 конкурсной комиссией принято решение об отказе в допуске к участию КФХ «Нептун» в связи с тем, что участником документы, указанные в пп. 4.1.3, 4.1.6 конкурсной документации, не представлены, а именно:

Подпункт 4.1.3: документы, подтверждающие наличие у заявителя права собственности или аренды на береговые производственные объекты, позволяющие производить переработку водных биологических ресурсов, не обремененные правами третьих лиц и расположенные в границах одного муниципального образования Республики Саха (Якутия), на территории которого расположен или к территории которого прилегает рыбопромысловый участок, для подтверждения права собственности на недвижимое имущество - нотариально заверенная копия свидетельства о праве собственности на объект недвижимости, копия технического паспорта здания (сооружения) либо нотариально заверенная копия договора аренды с отметкой о государственной регистрации договора аренды и копия технического паспорта здания (сооружения).

Для подтверждения права на движимое имущество - заполненные формы федерального статистического наблюдения, подтверждающие учет объектов основных средств (ОС-6).

Подпункт 4.1.6: документы, подтверждающие средневзвешенные показатели

освоения квот добычи (вылова) водных биоресурсов, выделенных ранее заявителю в соответствующих районах промысла для осуществления промышленного рыболовства на рыбопромысловых участках за последние четыре или менее года, предшествующие проведению конкурса.

Справка об объемах добытых (выловленных) водных биоресурсов выделенных заявителю за последние четыре или менее года в соответствующих районах промысла для осуществления промышленного рыболовства на рыбопромысловых участках, которая заполняется на основании и с приложением:

нотариально заверенных копий разрешений на добычу (вылов) водных биоресурсов при осуществлении промышленного рыболовства, выданных в течение предыдущих четырех или менее лет;

заверенных заявителем копий отчетов по добыче (вылову) водных биоресурсов за предыдущие четыре или менее года, предоставленных в уполномоченный государственный орган, выдавший разрешение либо отчетов федерального государственного статистического наблюдения по форме № 1 (рыба).

Согласно заявке КФХ «Нептун» участником во исполнение требований подпунктов 4.1.3 и 4.1.6 конкурсной документации представлены следующие документы:

- справка об освоении квот добычи водных биоресурсов, выделенных ранее КФХ «Нептун» для осуществления промышленного рыболовства, с использованием рыбопромыслового участка за период 2007-2010 гг. за подписью главы КФХ «Нептун» <...>, согласно которому средневзвешенный показатель освоения квот равен 100%;
- справка о возможном суточном объеме выпуска готовой рыбной продукции на рыбоперерабатывающем заводе за подписью главы КФХ «Нептун» <...>, согласно которому на заводе возможно осуществление заморозки, засолки, копчения, изготовление консерв, пресерв;
- копия распоряжения главы МО Усть-Янский улус от 03.02.2003 № 28-ОД о передаче производственной базы в безвозмездное пользование, согласно которому отделу ПУМИТ поручено в срок до 05.02.2003 заключить с КФХ «Нептун» договор безвозмездного пользования и передать в срок до 10.02.2003 административно-бытовые здания и производственные помещения;
- копия технического паспорта перерабатывающего цеха от 25.03.2010, выданный ГУП «Республиканский центр технического учета и технической инвентаризации»;
- копии разрешений на добычу (вылов) водных биологических ресурсов, выданные Ленским территориальным управлением Федерального агентства по рыболовству в 2009 году;
- справки Усть-Янского Управления сельского хозяйства и Усть-Янского территориального органа службы госстатистики об освоении квот в 2004-2009 гг.

В соответствии с пп. «е», «в» пункта 28 [Постановления Правительства РФ от 14.04.2008 № 264 «О проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства и заключении такого договора»](#) к заявке на участие в конкурсе

прилагаются следующие документы (далее в части требований, установленных пп. 4.1.3, 4.1.6 конкурсной документации):

документы, подтверждающие наличие у заявителя права собственности или аренды на береговые производственные объекты, позволяющие производить переработку водных биологических ресурсов, не обремененные правами третьих лиц и расположенные в границах 1 муниципального образования соответствующего субъекта Российской Федерации, на территории которого расположен или к территории которого прилегает рыбопромысловый участок (далее - рыбоперерабатывающий завод);

документы, определяемые Федеральным агентством по рыболовству, подтверждающие средневзвешенные показатели освоения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов, выделенных ранее заявителю в соответствующих районах промысла для осуществления промышленного рыболовства на рыбопромысловых участках за последние 4 и менее года, предшествующие проведению конкурса.

В ходе рассмотрения дела Управлением ФАС по РС (Я) в Ленском территориальном управлении Росрыболовства запрошен нормативно-правовой документ, устанавливающий форму акта, который является подтверждением средневзвешенных показателей освоения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов, выделенных ранее заявителю в соответствующих районах промысла для осуществления промышленного рыболовства на рыбопромысловых участках за последние 4 и менее года, предшествующие проведению конкурса.

В ответ Ленским территориальным управлением Росрыболовства запрашиваемый документ не представлен, представлены пояснения, где указано следующее:

В соответствии с действующим законодательством на территории Республики Саха (Якутия) конкурсы проводят 2 уполномоченных органа.

Согласно приказу Росрыболовства от 28.02.2011 г. № 163 «О полномочиях территориальных управлений Федерального агентства по рыболовству», Ленское территориальное управление Росрыболовства осуществляет полномочия организатора конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления рыболовства в отношении анадромных видов рыб в Республике Саха (Якутия).

Министерство охраны природы Республики Саха (Якутия) организует и проводит конкурсы на предоставление рыбопромыслового участка для осуществления промышленного, любительского и спортивного рыболовства, рыболовства в целях обеспечения ведения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера в отношении водных биологических ресурсов внутренних вод РФ (за исключением внутренних морских вод РФ и за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб) и заключение по итогам конкурсов договоров о предоставлении рыбопромысловых участков.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 14.04.2008 № 264 «О проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового

участка для осуществления промышленного рыболовства и заключения такого договора», конкурсная документация разрабатывается и утверждается организатором конкурса.

Таким образом, в связи с тем, что Федеральным агентством по рыболовству нормативно-правовой акт, утверждающий виды документов, которые являются подтверждением средневзвешенных показателей освоения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов, не принят, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что требование организатора конкурса, сформулированное в пункте 4.1.б. в виде необходимости предоставления нотариально заверенных копий разрешений на добычу (вылов) водных биоресурсов, а также заверенных заявителем копии отчетов по добыче (вылову) водных биоресурсов либо отчетов федерального государственного статистического наблюдения по форме № 1 (рыба), является необоснованным.

Между тем, [подпунктом «в» пункта 28](#) Правил предписано, что заявителю необходимо представить документы, подтверждающие наличие у заявителя права собственности или аренды на береговые производственные объекты

В соответствии с частью 1 статьи 8 Гражданского кодекса РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии с этим гражданские права и обязанности возникают:

- 1) из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;
- 2) из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
- 3) из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;
- 4) в результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом;
- 5) в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- 6) вследствие причинения вреда другому лицу;
- 7) вследствие неосновательного обогащения;
- 8) вследствие иных действий граждан и юридических лиц;
- 9) вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Согласно Приложению 1 к извещению о проведении конкурса № 10 срок, на который заключается договор о предоставлении рыбопромыслового участка, указанного в лоте № 72, составляет 20 лет.

В соответствии с частью 1 статьи 689 Гражданского кодекса РФ по договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Таким образом, заявителем не представлены конкурсной комиссии документы, достоверно подтверждающие наличие у него возможности производить переработку биологических ресурсов, поскольку к заявке не приложен соответствующий договор с приложением акта о приеме-передаче производственной базы, являющиеся в соответствии с Гражданским Кодексом РФ подтверждением наличия права пользования недвижимым имуществом.

Согласно пункту 15 [Постановления Правительства РФ от 14.04.2008 № 264 «О проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства и заключении такого договора» \(далее - Правила\)](#) основаниями для отказа в допуске к участию в конкурсе являются:

- а) непредставление заявителем предусмотренных [пунктами 27 и 28](#) настоящих Правил документов и информации либо наличие в них недостоверных сведений;
- б) несоответствие заявителя требованиям, установленным [пунктом 12](#) настоящих Правил;
- в) несоответствие заявки и прилагаемых к ней документов требованиям, установленным [пунктами 27 - 29](#) настоящих Правил.

Вышеуказанные обстоятельства являлись в силу [пункта 15](#) Правил основанием для отказа ИП <...> в допуске к участию в конкурсе. Следовательно, решение конкурсной комиссии об отказе в его допуске является обоснованным ввиду указанных выше правовых норм.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников;
- 2) создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов;
- 4) участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

Согласно части 2 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» наряду с установленными [частью 1](#) настоящей статьи запретами при проведении торгов,

если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

По результатам изучения заявок иных участников проведенного конкурса Комиссией антимонопольного органа установлено, что в составе заявок на участие в конкурсе ИП <...>, ИП <...>, ИП <...> и ПКРО «Эйвни» представлены справки об отсутствии береговых производственных объектов, а также справки об отсутствии документов, подтверждающих освоение квот.

По данным обстоятельствам Комиссия принимает довод заявителя о том, что конкурсная комиссия Минприроды РС (Я) обязана была принять решение об отказе ИП <...>, ИП <...>, ИП <...> и ПКРО «Эйвни» в допуске к участию в аукционе ввиду следующего.

Согласно пункту 15 [Постановления Правительства РФ от 14.04.2008 № 264 «О проведении конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства и заключении такого договора»](#) основаниями для отказа в допуске к участию в конкурсе являются:

- а) непредставление заявителем предусмотренных [пунктами 27 и 28](#) настоящих Правил документов и информации либо наличие в них недостоверных сведений;
- б) несоответствие заявителя требованиям, установленным [пунктом 12](#) настоящих Правил;
- в) несоответствие заявки и прилагаемых к ней документов требованиям, установленным [пунктами 27 - 29](#) настоящих Правил.

Поскольку подпункты «в» и «е» [пункта 28](#) Правил требуют от претендентов приложить к заявке документы, подтверждающие наличие рыбоперерабатывающего завода и документов, подтверждающих средневзвешенные показатели освоения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов, то документы с информацией об отсутствии таковых свидетельствуют о невыполнении этих требований, что в силу [пункта «а» статьи 15](#) Правил является основанием для отказа претенденту в допуске к участию в конкурсе без предоставления конкурсной комиссии права решить этот вопрос иначе.

При несоответствии претендента или представленной им заявки, информации и документов [пунктам 12, 27 - 29](#) Правил комиссия обязана отказать такому претенденту в допуске к участию в конкурсе.

Кроме того, в силу пункта 10 статьи 1 Федерального закона от 20.12.2004 № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» под промышленным рыболовством понимается предпринимательская деятельность не

только по поиску и добыче (вылову) водных биоресурсов, но и по приемке, обработке, перегрузке, транспортировке, хранению и выгрузке уловов водных биоресурсов, производству на судах рыбопромыслового флота рыбной и иной продукции из этих водных биоресурсов. Отсутствие у заявителей береговых производственных объектов является свидетельством того, что заявитель не может осуществлять промышленное рыболовство.

При этом круг допущенных к участию в конкурсе лиц решающим образом изменил результат проведения конкурса по указанному лоту в силу того, что пунктом 47 Правил установлено, что в случае, если на основании результатов рассмотрения заявок принято решение об отказе в допуске к участию в конкурсе по отдельному лоту всех заявителей, организатор конкурса проводит новый конкурс в течение 6 месяцев в соответствии с настоящими Правилами.

Таким образом, Министерство охраны природы Республики Саха (Якутия) при проведении конкурса № 10 на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства нарушило установленный Постановлением Правительства РФ от 14.04.2008 № 264 порядок проведения таких конкурсов путем необоснованного допуска к участию в конкурсе ИП <...>, ИП <...>, ИП <...> и ПКРО «Эйвни», тем самым предоставив указанным лицам преимущественные условия участия в конкурсе и ограничив доступ неопределенного круга иных потенциальных претендентов нового конкурса.

На основании вышеизложенного, с учетом тех обстоятельств, что заявки всех участников конкурса № 10, поданных на лот № 72, не соответствовали требованиям пункта 28 Правил, руководствуясь ст. 23, частью 1 ст. 39, частями 1-3 ст. 41, частью 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,  
Комиссия

решила:

1. Признать Министерство охраны природы Республики Саха (Якутия) нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.
2. Производство по делу № 02-96/11А, возбужденное в отношении Министерства охраны природы Республики Саха (Якутия) по признакам нарушения части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с отсутствием в действиях Минприроды РС (Я) признаков нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Управления ФАС по РС (Я) для обращения в суд за признанием проведенного Министерством охраны природы Республики Саха (Якутия) конкурса № 10 по лоту № 72 и договора, заключенного с победителем торгов, недействительными.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>