

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 5 декабря 2011 г. г.  
Новосибирск

Решение в полном объеме изготовлено 7 декабря 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Камнева Н.П. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Сидельников М.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело № 81 от 15.11.2011 г. по признакам нарушения Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области (ул. Красный проспект, 25, офис 445, г. Новосибирск, 630099) ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии:

заявитель: ООО «СибБиоАква» (заявитель о времени и месте рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства извещен надлежащим образом, представитель заявителя на заседание Комиссии не явился);

ответчик: Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области, представитель по доверенности «...»,

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ООО «СибБиоАква» (вх. № 8134 от 21.09.2011 г.), указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области.

Заявитель сообщает, что 14.09.2010 г. ООО «СибБиоАква» обратилось в Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области с заявлением о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами в части добычи цист артемии на оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области.

24.09.2010 г. в заключении договора пользования водными биологическими ресурсами Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области отказано по причине отсутствия у ООО «СибБиоАква» в

пользовании рыбопромыслового участка.

28.03.2011 г. ООО «СибБиоАква» повторно обратилось в Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области с заявлением по тому же вопросу. В качестве дополнительного документа к заявлению ООО «СибБиоАква» было приложено письмо Федерального агентства по рыболовству от 14.02.2011 г. № 684-АК/У05, согласно которому возможно заключение договора пользования водными биологическими ресурсами без предоставления рыбопромыслового участка. Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области письмом от 11.04.2011 г. № 621/31 отказал ООО «СибБиоАква» в заключении договора пользования водными биологическими ресурсами.

Заявитель считает, что указанные отказы Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области являются незаконными, несоответствующими действующему законодательству, направленными на ограничение предпринимательской деятельности по следующим основаниям.

Согласно ч. 1 ст. 28 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» общий допустимый улов водных биоресурсов и виды водных биоресурсов, в отношении которых он устанавливается, утверждаются федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства для каждого рыбохозяйственного бассейна. В соответствии с требованиями указанной статьи Федеральным агентством по рыболовству издан приказ от 09.06.2009 г. № 484 «Об утверждении Перечня видов водных биоресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов». Согласно указанному перечню артемия во внутренних водоемах Западно-Сибирского рыбохозяйственного бассейна не является видом водных биоресурсов, в отношении которого устанавливается общий допустимый улов.

Частью 3.1 ст. 19 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» установлено, что для осуществления промышленного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, указанные водные биоресурсы предоставляются в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров о предоставлении рыбопромыслового участка и договоров пользования водными биоресурсами.

Федеральное агентство по рыболовству в письме от 03.12.2009 г. № 7032-ВР/У05 указало, что вопрос об обязательности наличия рыбопромыслового участка при осуществлении промышленного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, на водных объектах рыбохозяйственного значения, не включенных в перечень рыбопромысловых участков, должен решаться не столько в соответствии с ч. 3.1 ст. 19 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», сколько в комплексе с другими нормами Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов». В частности, необходимо учитывать нормы Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» об основаниях возникновения права на добычу (вылов) водных биоресурсов.

Письмом от 14.02.2011 г. № 684-АК/У05 Федеральное агентство по рыболовству разъяснило, что в случае, если на акватории водного объекта рыбохозяйственного значения в соответствии с утвержденным в установленном порядке Перечнем соответствующего субъекта Российской Федерации не сформированы рыбопромысловые участки, то на акватории таких водных объектов рыбохозяйственного значения рыболовство осуществляется без предоставления рыбопромыслового участка.

Таким образом, согласно позиции Федерального агентства по рыболовству, изложенной в письмах от 03.12.2009 г. № 7032-ВР/У05, от 14.02.2011 г. № 684-АК/У05, осуществление промышленного рыболовства в отсутствие договора о предоставлении рыбопромыслового участка возможно.

Указанные действия Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области, по мнению заявителя, лишают ООО «СибБиоАква» возможности использовать показатели, полученные после исполнения договора пользования водными биоресурсами (показатели освоения квот добычи) при участии в конкурсе на право заключения договора пользования рыбопромысловым участком.

В соответствии с ч. 3 ст. 33.3 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» договор о предоставлении рыбопромыслового участка заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора. Правила организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства утверждены Постановлением Правительства РФ от 14.04.2008 г. № 264.

Согласно п. 28 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства к заявке на участие в конкурсе, в числе прочих, прилагаются следующие документы: 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.

Согласно п. 15 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства основаниями для отказа в допуске к участию в конкурсе являются:

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

Поскольку пп. «е» п. 28 Правил организации и проведения конкурса на право

заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства требует от претендентов приложить к заявке на участие в конкурсе документы, подтверждающие средневзвешенные показатели освоения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов, то документы с информацией об отсутствии таковых свидетельствуют о невыполнении этих требований, что в силу пп. «а» п. 15 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства является основанием для отказа претенденту в допуске к участию в конкурсе.

При указанных обстоятельствах позиция Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области обеспечивает преимущество в конкурсах на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка тем организациям, которые ранее осуществляли промышленное рыболовство и, соответственно, имели договор пользования водными биоресурсами. И, напротив, указанная позиция Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области лишает возможности участия в таких конкурсах организации, не имеющие показателей квот добычи в период, предшествующий конкурсу, из-за отсутствия договора пользования водными биоресурсами.

На основании вышеизложенного, заявитель просит провести проверку деятельности Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области в целях:

а) выявления случаев заключения в 2010-2011 гг. договоров пользования водными биоресурсами в отсутствие договоров пользования рыбопромысловыми участками;

б) признания незаконными действий (бездействия) Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области, которые устанавливают невозможность осуществления ООО «СибБиоАква» промышленного рыболовства без предоставления рыбопромыслового участка.

На запрос Новосибирского УФАС России (№ 05-6095 от 29.09.2011 г.) Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области сообщил следующее (письмо от 06.10.2011 г. № 1491-7/31).

В Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области 31.08.2011 г. поступило обращение ООО «СибБиоАква» о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, на добычу (вылов) цист рачка артемия на оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области.

Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области в адрес ООО «СибБиоАква» был направлен ответ (№ 1927/31 от 08.09.2011 г.) о возможности заключения договора пользования водными биоресурсами на добычу (вылов) цист рачка артемия на оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области при соблюдении следующих условий:

- наличие договора о предоставлении рыбопромыслового участка на оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области в связи с тем, что указанный водоем находится в Перечне рыбопромысловых участков Новосибирской области под № 821;

- соблюдение требований п. 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.08.2008 № 643;

- наличие заключения о научно-обоснованном объеме изъятия цист рачка артемия из оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области, подготовленного специализированной научно-исследовательской организацией;

- наличие рекомендаций Федерального агентства по рыболовству по дополнительным объемам добычи цист рачка артемия в водоемах Новосибирской области.

В то же время, ч. 2.1 ст. 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» предусматривает, что для осуществления промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах и прибрежного рыболовства во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации право на добычу (вылов) водных биоресурсов возникает у юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на основании договора пользования водными биоресурсами и договора о предоставлении рыбопромыслового участка, за исключением случаев, если осуществление указанных видов рыболовства допускается без предоставления рыбопромыслового участка. Случаем, при котором допускается осуществление промышленного рыболовства без наличия договора о предоставлении рыбопромыслового участка являются следующие основания:

- недоосвоение рекомендованных Федеральным агентством по рыболовству объемов добычи водных биоресурсов в водных объектах субъекта Российской Федерации;

- водоем, на котором планируется осуществлять промышленное рыболовство, не включен в Перечень рыбопромысловых участков субъекта Российской Федерации.

Также, Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области сообщил, что в 2010-2011 гг. не предоставлял объемов добычи (вылова) цист рачка артемия без наличия рыбопромысловых участков.

Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области в дополнение к письму от 06.10.2011 г. № 1491-7/31 сообщил следующее (письмо от 02.11.2011 г. № 1704-7/31).

Постановлением Правительства РФ от 25.08.2008 г. № 643 «О подготовке и заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается» утверждены Правила подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам

рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается.

Пунктом 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, установлено, что к заявлению на предоставление объемов добычи (вылова) водных биоресурсов прилагаются:

а) опись представляемых документов;

б) заверенные в установленном законодательством Российской Федерации порядке копии учредительных документов - для юридических лиц;

в) полученная не ранее чем за 6 месяцев до начала приема документов выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или ее копия, заверенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке (в случае если была осуществлена реорганизация, также представляются документы, подтверждающие универсальное правопреемство), - для юридических лиц;

д) заверенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке копия договора о предоставлении рыбопромыслового участка (в случае если рыболовство осуществляется с предоставлением рыбопромыслового участка).

Также к заявлению прилагается и ряд других необходимых документов, в зависимости от добываемого вида водных биоресурсов, орудий промысла и используемой техники.

ООО «СибБиоАква» письмом от 31.08.2011 г. обратилось в Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области с заявлением о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, на добычу (вылов) цист рачка артемия на оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области с приложением только копии карты-схемы расположения указанного озера на территории Новосибирской области, что является не обязательным требованием Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается. При этом, ООО «СибБиоАква» были не соблюдены обязательные требования пп. «а», «б», «в», «д» п. 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается. Несоблюдение указанных требований действующего законодательства является правовым основанием отказа Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области в заключении с ООО «СибБиоАква» договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается

Подпунктом «е» п. 7 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, предусматривается дополнительное основание для отказа в заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства

и общий допустимый улов которых не устанавливается, в случае отсутствия возможности добычи (вылова) водных биоресурсов в объеме и районе добычи (вылова) водных биоресурсов, указанных в заявлении, на основании данных научных исследований. ООО «СибБиоАква» при подаче заявления о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, на оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области не подтвердило данными научных исследований возможность изъятия цисты рачка артемия из указанного водоема.

Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области при заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, руководствуется письмом Федерального агентства по рыболовству от 16.12.2010 г. № У05-780 «О рекомендованных объемах добычи (вылова) водных биологических ресурсов во внутренних водах Российской Федерации на 2011 г.», в соответствии с которыми, на основании данных научных исследований, возможное (рекомендованное) изъятие цисты рачка артемия на озерах Новосибирской области определено в объеме 80,0 тонн.

На момент подачи заявления ООО «СибБиоАква» о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, возможный (рекомендованный) объем добычи цист рачка артемия уже был распределен между пользователями водных биоресурсов, обладающими правом пользования рыбопромысловыми участками для осуществления промышленного рыболовства. Следовательно, для заключения Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области с ООО «СибБиоАква» договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, требовались рекомендации (обоснования) Федерального агентства по рыболовству по возможным дополнительным объемам добычи (вылова) цисты рачка артемия на водоемах Новосибирской области, основанные на данных научных исследований.

Указанные рекомендации (обоснования) Федерального агентства по рыболовству определяют возможный объем изъятия конкретного вида водных биоресурсов из водоема без ущерба для популяции данного вида. Несоблюдение рекомендаций (обоснований) Федерального агентства по рыболовству, как правило, приводит к подрыву промыслового запаса данного вида водных биоресурсов и последующему прекращению промышленного рыболовства на длительный период.

Анализ содержания поступившего обращения, представленных документов и сведений позволил установить следующее.

Согласно ч. 3.1 ст. 19 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» для осуществления промышленного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, указанные водные биоресурсы предоставляются в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров, предусмотренных ст.ст. 33.3 и 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических

ресурсов».

Приказом Федерального агентства по рыболовству от 30.09.2009 г. № 879, утвержден Перечень видов водных биоресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов. Согласно данному Перечню цисты артемии во внутренних водоемах Западно-Сибирского рыбохозяйственного бассейна не являются видом водных биоресурсов, в отношении которого устанавливается общий допустимый улов.

Следовательно, указанные водные биоресурсы (цисты артемии) предоставляются для осуществления промышленного рыболовства в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров, предусмотренных ст.ст. 33.3 и 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов».

При этом, решение о предоставлении водных биоресурсов в пользование принимается для осуществления: 1) рыболовства в научно-исследовательских и контрольных целях; 2) рыболовства в учебных и культурно-просветительских целях; 3) рыболовства в целях товарного рыбоводства, воспроизводства и акклиматизации водных биоресурсов; 4) рыболовства в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации (ч. 1 ст. 33.2 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов»)

Согласно ч. 1 ст. 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» договор пользования водными биоресурсами заключается в целях осуществления промышленного и прибрежного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов».

Для осуществления промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах и прибрежного рыболовства во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации право на добычу (вылов) водных биоресурсов возникает у юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на основании договора пользования водными биоресурсами и договора о предоставлении рыбопромыслового участка, за исключением случаев, если осуществление указанных видов рыболовства допускается без предоставления рыбопромыслового участка (ч. 2.1 ст. 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов»).

Согласно приказу Федерального агентства по рыболовству от 26.11.2010 г. № 969, артемия на стадии цист водных объектов Новосибирской области включена в Перечень водных биоресурсов, отнесенных к объектам рыболовства, добыча (вылов) которых будет осуществляться в 2011 г. на основании договоров пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается.

В соответствии с п. 4 Правил подготовки и заключения договора пользования



водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.08.2008 г. № 643, для заключения договора юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, зарегистрированные в Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», в установленный срок представляет в соответствующий орган (в орган исполнительной власти субъектов Российской Федерации - в отношении водных биоресурсов внутренних вод Российской Федерации (за исключением внутренних морских вод Российской Федерации); в Федеральное агентство по рыболовству - в отношении водных биоресурсов внутренних морских вод Российской Федерации, территориального моря Российской Федерации, исключительной экономической зоны Российской Федерации, континентального шельфа Российской Федерации, Азовского и Каспийского морей, районов действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, а также в отношении катадромных и трансграничных видов рыб (п. 3 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается)), непосредственно либо в виде почтового отправления заявление.

К заявлению, в числе прочих документов, прилагается заверенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке копия договора о предоставлении рыбопромыслового участка (в случае если рыболовство осуществляется с предоставлением рыбопромыслового участка) (пп. «д» п. 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается).

Документы, предусмотренные п.п. 4 и 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, рассматриваются уполномоченным органом в течение 10 дней с даты их получения. По результатам рассмотрения принимается решение о заключении договора либо об отказе в заключении договора. Отказ в заключении договора возможен, среди прочих, по причине представления не всех документов, предусмотренных п. 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (пп. «б» п. 7 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается).

Согласно пп. 28 п. 9 Положения о Департаменте природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области, утвержденного Постановлением главы администрации (губернатора) Новосибирской области от 18.04.2005 г. № 225, Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области осуществляет в пределах компетенции заключение договоров пользования водными биоресурсами, отнесенными к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается.

В соответствии с разъяснениями, изложенными в письмах Федерального агентства по рыболовству от 03.12.2009 г. № 7032-ВР/У05, от 15.04.2010 г. № 2035-ВР/У05, вопрос об обязательности наличия рыбопромыслового участка при осуществлении промышленного рыболовства в отношении видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, на водных объектах рыбохозяйственного значения, не включенных в перечень рыбопромысловых участков, должен решаться не столько в соответствии с ч. 3.1 ст. 19 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», сколько в комплексе с другими нормами Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов». В частности, необходимо учитывать нормы Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» об основаниях возникновения права на добычу (вылов) водных биоресурсов.

В связи с изложенным, в отношении видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, на водных объектах рыбохозяйственного значения, не включенных в перечень рыбопромысловых участков субъекта Российской Федерации, промышленное рыболовство осуществляется не по договору о предоставлении рыбопромыслового участка, а на иных предусмотренных Федеральным законом от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» основаниях, в частности предусмотренных ст. 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов».

Таким образом, руководствуясь вышеуказанными разъяснениями, уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации вправе заключать договор пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, на водных объектах рыбохозяйственного значения, не включенных в перечень рыбопромысловых участков.

Наличие у пользователя договора о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов или договора пользования водными биоресурсами является достаточным основанием для реализации права на осуществление промышленного и прибрежного рыболовства, в случае, если рыболовство осуществляется без предоставления рыбопромыслового участка (письмо Федерального агентства по рыболовству от 14.02.2011 г. № 684-АК/У05).

Озеро Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области под № 821 включено в Перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области, утвержденный приказом Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 04.08.2011 г. № 487.

Вместе с тем, анализ содержания писем Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31, от 11.04.2011 г. № 621/31, содержащих отказы ООО «СибБиоАква» в заключении договоров пользования водными биоресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, показал, что указанные письма изданы на момент отсутствия оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области в

Перечне рыбопромысловых участков Новосибирской области (осуществлялась процедура включения в Перечень).

Следовательно, Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области, учитывая разъяснения Федерального агентства по рыболовству (письма от 03.12.2009 г. № 7032-ВР/У05, от 15.04.2010 г. № 2035-ВР/У05, от 14.02.2011 г. № 684-АК/У05) имел правовые основания для заключения с ООО «СибБиоАква» договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (цисты рачка артемия) на водном объекте (оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области), не включенном на момент обращения ООО «СибБиоАква» в Перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области.

Данный вывод подтверждают материалы судебной практики, указывающие на возможность заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, в отсутствие договора о предоставлении рыбопромыслового участка (с учетом факта отсутствия утвержденного Перечня рыбопромысловых участков субъекта Российской Федерации или невключения водоема в соответствующий Перечень) (см. Постановление ФАС Западно - Сибирского округа от 10.02.2011 г. по делу № А03-4177/2010; Постановление ФАС Западно - Сибирского округа от 16.12.2010 г. по делу № А03-4179/2010; Постановление ФАС Западно - Сибирского округа от 24.12.2010 г. по делу № А03-4175/2010).

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Таким образом, действия Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области, выразившиеся в принятии решений об отказе ООО «СибБиоАква» в заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (цисты рачка артемия) (письма Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31, от 11.04.2011 г. № 621/31) по основанию отсутствия у ООО «СибБиоАква» в пользовании рыбопромыслового участка (заключенного договора о предоставлении рыбопромыслового участка) (с учетом отсутствия оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области в Перечне рыбопромысловых участков Новосибирской области), содержат признаки нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на

рынке промышленного рыболовства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 39, п. 1 ч. 3 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Новосибирское УФАС России возбудило в отношении Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области дело по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в действиях по принятию решений об отказе ООО «СибБиоАква» в заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (цисты рачка артемия) (письма Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31, от 11.04.2011 г. № 621/31) по основанию отсутствия у ООО «СибБиоАква» в пользовании рыбопромыслового участка (заключенного договора о предоставлении рыбопромыслового участка) (с учетом отсутствия оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области в Перечне рыбопромысловых участков Новосибирской области).

По существу дела Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области представил следующие объяснения.

В Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области обратилось ООО «СибБиоАква» с заявлениями от 13.09.2010 г. и от 28.03.2011 г. о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, на добычу (вылов) цист рачка артемия на оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области.

Постановлением Правительства РФ от 25.08.2008 г. № 643 «О подготовке и заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается» утверждены Правила подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается.

Пунктом 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, установлено, что к заявлению на предоставление объемов добычи (вылова) водных биоресурсов прилагаются:

а) опись представляемых документов;

б) заверенные в установленном законодательством Российской Федерации порядке копии учредительных документов - для юридических лиц;

в) полученная не ранее чем за 6 месяцев до начала приема документов выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или ее копия, заверенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке (в случае если была осуществлена реорганизация, также представляются документы, подтверждающие универсальное правопреемство), - для юридических лиц;

д) заверенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке копия договора о предоставлении рыбопромыслового участка (в случае если рыболовство осуществляется с предоставлением рыбопромыслового участка).

Также к заявлению прилагается и ряд других необходимых документов, в зависимости от добываемого вида водных биоресурсов, орудий промысла и используемой техники.

Пунктом 7 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, предусматриваются основания для отказа в заключении договора пользования водными биоресурсами, в том числе пп. «б» - представление не всех документов, предусмотренных п. 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, и пп. «е» - отсутствие возможности добычи (вылова) водных биоресурсов в объеме и районе добычи (вылова) водных биоресурсов, указанных в заявлении, на основании данных научных исследований.

Постановление Правительства РФ от 25.08.2008 г. № 643 является общедоступным нормативно-правовым актом и его требования должны соблюдаться всеми заинтересованными лицами.

В нарушение вышеуказанных норм ООО «СибБиоАква» не были соблюдены обязательные требования пп. «а», «б», «в» п. 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами.

Имеющийся в документах проект по определению норм хозяйственного вылова цист артемии в оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области предусматривал возможность изъятия цисты рачка артемия из указанного водоема в 2009 г. и не имел отношения к промысловому сезону 2010 г.

Несоблюдение вышеуказанных требований действующего законодательства явилось правовым основанием отказа Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области в заключении с ООО «СибБиоАква» договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (письма Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31, от 11.04.2011 г. № 621/31).

Таким образом, Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области при рассмотрении заявлений ООО «СибБиоАква» руководствовался нормами законодательства и правомерно отказал ООО «СибБиоАква» в заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается.

На заседании Комиссии представитель Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области поддержал доводы,

изложенные в объяснениях по существу дела, а также сообщил следующее.

Письмо Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31 издано на момент отсутствия в Федеральном законе от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» ч. 2.1 ст. 33.4 (введена Федеральным законом от 28.12.2010 г. № 420-ФЗ), предусматривающей возможность осуществления промышленного рыболовства без предоставления рыбопромыслового участка. Следовательно, в соответствии с ч. 3.1 ст. 19 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» для осуществления промышленного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, указанные водные биоресурсы на момент издания Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области письма от 24.09.2010 г. № 2134/31 могли быть предоставлены в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров пользования водными биоресурсами и договоров о предоставлении рыбопромыслового участка, не предусматривая случаев осуществления промышленного рыболовства без предоставления рыбопромыслового участка.

Кроме того, письма Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31, от 11.04.2011 г. № 621/31 не содержат отказов ООО «СибБиоАква» в заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами, носят разъяснительный характер.

Рассмотрев материалы дела и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «СибБиоАква» обратилось в Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области с заявлением о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами на оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области (письмо от 13.09.2010 г. б/н).

Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области отказал ООО «СибБиоАква» в заключении договора пользования водными биологическими ресурсами по основанию отсутствия у ООО «СибБиоАква» в пользовании рыбопромыслового участка (письмо Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31). Также письмом Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31 указано на отсутствие оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области в Перечне рыбопромысловых участков Новосибирской области.

ООО «СибБиоАква» повторно обратилось в Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области с заявлением о заключении договора пользования водными биологическими ресурсами (цисты рачка артемия) на оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области (письмо от 28.03.2011 г. № 01).

Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской

области отказал ООО «СибБиоАква» в заключении договора пользования водными биологическими ресурсами по основанию невключения оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области в Перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области и, следовательно, отсутствия у ООО «СибБиоАква» в пользовании соответствующего рыбопромыслового участка (письмо Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 11.04.2011 г. № 621/31).

Иных оснований (кроме отсутствия у ООО «СибБиоАква» в пользовании рыбопромыслового участка) отказов Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области ООО «СибБиоАква» в заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами письма от 24.09.2010 г. № 2134/31, от 11.04.2011 г. № 621/31 не содержат.

Согласно ч. 3.1 ст. 19 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» для осуществления промышленного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, указанные водные биоресурсы предоставляются в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров, предусмотренных ст.ст. 33.3 и 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов».

В соответствии с Перечнем видов водных биоресурсов, отнесенных к объектам промышленного рыболовства и прибрежного рыболовства, утвержденным Приказом Федерального агентства по рыболовству от 15.04.2009 г. № 313, артемия отнесена к видам водных биоресурсов, являющихся объектами промышленного рыболовства.

Приказом Федерального агентства по рыболовству от 30.09.2009 г. № 879, утвержден Перечень видов водных биоресурсов, в отношении которых устанавливается общий допустимый улов. Согласно данному Перечню цисты артемии во внутренних водоемах Западно-Сибирского рыбохозяйственного бассейна не являются видом водных биоресурсов, в отношении которого устанавливается общий допустимый улов.

Следовательно, указанные водные биоресурсы (цисты артемии) предоставляются для осуществления промышленного рыболовства в пользование на основании решений органов государственной власти или договоров, предусмотренных ст.ст. 33.3 и 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов».

При этом, решение о предоставлении водных биоресурсов в пользование принимается для осуществления: 1) рыболовства в научно-исследовательских и контрольных целях; 2) рыболовства в учебных и культурно-просветительских целях; 3) рыболовства в целях товарного рыбоводства, воспроизводства и акклиматизации водных биоресурсов; 4) рыболовства в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации (ч. 1 ст. 33.2 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов»)

Согласно ч. 1 ст. 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» договор пользования водными биоресурсами заключается в целях осуществления промышленного и прибрежного рыболовства в отношении видов водных биоресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов».

Для осуществления промышленного рыболовства в пресноводных водных объектах и прибрежного рыболовства во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации право на добычу (вылов) водных биоресурсов возникает у юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на основании договора пользования водными биоресурсами и договора о предоставлении рыбопромыслового участка, за исключением случаев, если осуществление указанных видов рыболовства допускается без предоставления рыбопромыслового участка (ч. 2.1 ст. 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов»).

Согласно приказу Федерального агентства по рыболовству от 26.11.2010 г. № 969, артемия на стадии цист водных объектов Новосибирской области включена в Перечень водных биоресурсов, отнесенных к объектам рыболовства, добыча (вылов) которых будет осуществляться в 2011 г. на основании договоров пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается.

В соответствии с п. 4 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.08.2008 г. № 643, для заключения договора юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, зарегистрированные в Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», в установленный срок представляет в соответствующий орган (в орган исполнительной власти субъектов Российской Федерации - в отношении водных биоресурсов внутренних вод Российской Федерации (за исключением внутренних морских вод Российской Федерации); в Федеральное агентство по рыболовству - в отношении водных биоресурсов внутренних морских вод Российской Федерации, территориального моря Российской Федерации, исключительной экономической зоны Российской Федерации, континентального шельфа Российской Федерации, Азовского и Каспийского морей, районов действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, а также в отношении катадромных и трансграничных видов рыб (п. 3 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается)), непосредственно либо в виде почтового отправления заявление.

К заявлению, в числе прочих документов, прилагается заверенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке копия договора о предоставлении рыбопромыслового участка (в случае если рыболовство



осуществляется с предоставлением рыбопромыслового участка) (пп. «д» п. 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается).

Документы, предусмотренные п.п. 4 и 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, рассматриваются уполномоченным органом в течение 10 дней с даты их получения. По результатам рассмотрения принимается решение о заключении договора либо об отказе в заключении договора. Отказ в заключении договора возможен, среди прочих, по причине представления не всех документов, предусмотренных п. 5 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (пп. «б» п. 7 Правил подготовки и заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается).

Согласно ч. 3 ст. 33.1 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» договор о предоставлении рыбопромыслового участка заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора.

Правилами организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 14.04.2008 г. № 264, устанавливают порядок организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям для осуществления промышленного рыболовства, в том числе прибрежного (п. 1 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства).

При этом, конкурс на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка проводится в отношении рыбопромысловых участков, предусмотренных перечнем рыбопромысловых участков, включающих в себя акватории внутренних вод Российской Федерации, в том числе внутренних морских вод Российской Федерации, и территориального моря Российской Федерации, утверждаемым органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации по согласованию с Федеральным агентством по рыболовству (п. 1 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для осуществления промышленного рыболовства).

В соответствии с разъяснениями, изложенными в письмах Федерального агентства по рыболовству от 03.12.2009 г. № 7032-ВР/У05, от 15.04.2010 г. № 2035-ВР/У05, вопрос об обязательности наличия рыбопромыслового участка при осуществлении промышленного рыболовства в отношении видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, на водных объектах рыбохозяйственного значения, не включенных в перечень рыбопромысловых участков, должен решаться не столько в соответствии с ч. 3.1 ст. 19 Федерального

закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», сколько в комплексе с другими нормами Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов». В частности, необходимо учитывать нормы Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» об основаниях возникновения права на добычу (вылов) водных биоресурсов.

В связи с изложенным, в отношении видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается, на водных объектах рыбохозяйственного значения, не включенных в перечень рыбопромысловых участков субъекта Российской Федерации, промышленное рыболовство осуществляется не по договору о предоставлении рыбопромыслового участка, а на иных предусмотренных Федеральным законом от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» основаниях, в частности предусмотренных ст. 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов».

Таким образом, руководствуясь вышеуказанными разъяснениями, уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации вправе заключать договор пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, на водных объектах рыбохозяйственного значения, не включенных в перечень рыбопромысловых участков.

В случае, если на акватории водного объекта рыбохозяйственного значения в соответствии с утвержденным в установленном порядке Перечнем соответствующего субъекта Российской Федерации не сформированы рыбопромысловые участки, а также не установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации запреты или закрытие рыболовства, то на акватории таких водных объектов рыбохозяйственного значения рыболовство осуществляется без предоставления рыбопромыслового участка.

Наличие у пользователя договора о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов или договора пользования водными биоресурсами является достаточным основанием для реализации права на осуществление промышленного и прибрежного рыболовства, в случае, если рыболовство осуществляется без предоставления рыбопромыслового участка (письмо Федерального агентства по рыболовству от 14.02.2011 г. № 684-АК/У05).

В соответствии с ч. 4 ст. 18 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» Перечень рыбопромысловых участков, включающих в себя акватории внутренних вод Российской Федерации, в том числе внутренних морских вод Российской Федерации, и территориального моря Российской Федерации, утверждается органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства.

Озеро Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области под № 821 включено в Перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области, утвержденный приказом Департамента

природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 04.08.2011 г. № 487.

Вместе с тем, анализ содержания писем Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31, от 11.04.2011 г. № 621/31, содержащих отказы ООО «СибБиоАква» в заключении договоров пользования водными биоресурсами, показал, что указанные письма изданы на момент отсутствия оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области в Перечне рыбопромысловых участков Новосибирской области (осуществлялась процедура включения в Перечень).

Согласно пп. 28 п. 9 Положения о Департаменте природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области, утвержденного Постановлением главы администрации (губернатора) Новосибирской области от 18.04.2005 г. № 225, Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области осуществляет в пределах компетенции заключение договоров пользования водными биоресурсами, отнесенными к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается.

Следовательно, Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области, учитывая разъяснения Федерального агентства по рыболовству (письма от 03.12.2009 г. № 7032-ВР/У05, от 15.04.2010 г. № 2035-ВР/У05, от 14.02.2011 г. № 684-АК/У05) имел правовые основания для заключения с ООО «СибБиоАква» договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (цисты рачка артемия) на водном объекте (оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области), не включенном на момент обращения ООО «СибБиоАква» в Перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области, при отсутствии у ООО «СибБиоАква» в пользовании рыбопромыслового участка (договора о предоставлении рыбопромыслового участка).

Материалы судебной практики подтверждают возможность заключения договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается, в отсутствие договора о предоставлении рыбопромыслового участка (с учетом факта отсутствия утвержденного Перечня рыбопромысловых участков субъекта Российской Федерации или невключения водоема в соответствующий Перечень) (см. Постановление ФАС Западно - Сибирского округа от 10.02.2011 г. по делу № А03-4177/2010; Постановление ФАС Западно - Сибирского округа от 16.12.2010 г. по делу № А03-4179/2010; Постановление ФАС Западно - Сибирского округа от 24.12.2010 г. по делу № А03-4175/2010).

Указания Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области на обоснованность отказа ООО «СибБиоАква» в заключении договора пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (цисты рачка артемия), изложенному в письме Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31, по причине отсутствия в законодательстве

правовой нормы, предусматривающей возможность осуществления промышленного рыболовства без предоставления рыбопромыслового участка (ч. 2.1 ст. 33.4 Федерального закона от 20.12.2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», введена Федеральным законом от 28.12.2010 г. № 420-ФЗ) не могут быть приняты во внимание по причине невозможности заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка относительно водоема, не имеющего статуса рыбопромыслового участка (невключения водоема в перечень рыбопромысловых участков субъекта РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Таким образом, Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области своими действиями, выразившимися в принятии решений об отказе ООО «СибБиоАква» в заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (цисты рачка артемия) (письма Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31, от 11.04.2011 г. № 621/31) по основанию отсутствия у ООО «СибБиоАква» в пользовании рыбопромыслового участка (заключенного договора о предоставлении рыбопромыслового участка) (с учетом отсутствия оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области в Перечне рыбопромысловых участков Новосибирской области), которые привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке промышленного рыболовства, нарушил ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1 – 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Департамент природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области нарушившим ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в действиях Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области по принятию решений об отказе ООО «СибБиоАква» в заключении договоров пользования водными биологическими ресурсами, которые отнесены к объектам рыболовства и общий допустимый улов которых не устанавливается (цисты рачка артемия) (письма Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 24.09.2010 г. № 2134/31, от 11.04.2011 г. № 621/31) по основанию отсутствия у ООО «СибБиоАква» в

пользовании рыбопромыслового участка (заключенного договора о предоставлении рыбопромыслового участка) (с учетом отсутствия оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области в Перечне рыбопромысловых участков Новосибирской области), что привело или могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке промышленного рыболовства.

2. Признать, что основания для выдачи Департаменту природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют по причине включения оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области в Перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области, утвержденный приказом Департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 04.08.2011 г. № 487, и обоснованности на настоящий момент требования наличия в пользовании рыбопромыслового участка для заключения договора пользования водными биологическими ресурсами на оз. Горькое (Круглое) (в окрестностях д. Владимировка) Баганского района Новосибирской области.

3. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии

Н.П. Камнева

М.А. Сидельников

