

<...>,

заместителю директора ФГУП «Нацрыбресурс», исполнявшему обязанность руководителя Приморского территориального управления Росрыболовства

<...>

(место регистрации)

Дербеневский 1-й пер., д. 5, стр. 4,

оф. 201, ПОМ II, КОМ 10

г. Москва, 115114 (место работы)

ПРОТОКОЛ № 025/04/14.9-655/2019

об административном правонарушении

30 июля 2019 года

г. Владивосток

Протокол составлен ведущим специалистом-экспертом отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее также – Приморское УФАС России) <...> в отношении должностного лица – <...>, исполнявшего обязанности руководителя Приморского территориального управления Росрыболовства (далее – ПТУ Росрыболовства), гражданина <...>, владеющего <...>, <...> года рождения, уроженца <...>, место регистрации: <...> (паспорт <...>)

в отсутствие <...>, надлежаще извещенного о времени и месте составления протокола

Событие административного правонарушения и его квалификация:

02.08.2018 Приморским УФАС России по результатам рассмотрения дела № 16/08-2017 Приморское территориальное управление Росрыболовства (ул. Петра Великого, 2, г. Владивосток, Приморский край, ИНН 2536212515) признано нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Нарушение выразилось в незаконной выдаче разрешений хозяйствующим субъектам на вылов (добычу) водных биологических ресурсов, закрепляющих за ними конкретные районы специализированного промысла по виду водных биологических ресурсов – ёж морской серый в подзоне Приморье (южнее мыса Золотой) в отсутствие на то правоустанавливающих документов, что привело к ограничению конкуренции на товарном добычи (вылова) водных биологических ресурсов по виду – ёж морской серый в географических границах подзоны Приморье (южнее мыса Золотой).

Как следует из материалов дела, для осуществления прибрежного рыболовства (за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб) в Приморском крае на период 2009 - 2018 годы, в том числе по ежу морскому серому, администрация Приморского края заключила в 2008 году с хозяйствующими субъектами договоры о закреплении долей квот (вылова) водных биологических ресурсов, а также ежегодно, согласно соответствующим приказам Департамента рыбного хозяйства и водных биологических ресурсов Приморского края, распределяла между пользователями квоты добычи (вылова) водных биологических ресурсов в соответствии с общедопустимыми уловами.

Доли квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства (за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб) в Приморском крае закреплялись администрацией Приморского края за хозяйствующими субъектами в соответствии с: постановлением Правительства Российской Федерации от 15.08.2008 № 611 «Об утверждении Правил распределения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства»; распоряжением Администрации Приморского края от 20.10.2008 № 578-ра «Об утверждении перечня заявителей, за которыми закрепляются доли квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства (за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб) в Приморском крае на период 2009 - 2018 годы и перечня заявителей, которым отказано в закреплении долей квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства (за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб) в Приморском крае на период 2009 - 2018 годы»; протоколом от 05.11.2008 №8 заседания Комиссии по подготовке предложений по определению долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов для осуществления прибрежного рыболовства (за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб) в Приморском крае на период 2009 - 2018 годы.

Приказом Департамента рыбного хозяйства и водных биологических ресурсов Приморского края от 14.12.2016 № 130 «О распределении между пользователями квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства (за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб) в Приморском крае на 2017 по видам биологических ресурсов» между пользователями были распределены квоты добычи (вылова) по виду водных биологических ресурсов – ёж морской серый.

Протоколом заседания рабочей группы Приморского рыбохозяйственного совета (далее – Совет) от 26.01.2017 № 01-2017р на основании рекомендаций ФГУП «ТИНРО-Центр» от 26.12.2016 № 01-14/4567 определены и рекомендованы к распределению районы специализированного промысла водных биологических ресурсов и объемы их добычи по виду – ёж морской серый.

ПТУ Росрыболовства на основании рекомендаций Совета и приказа департамента рыбного хозяйства и водных биологических ресурсов Приморского края выдало следующие разрешения:

- от 09.02.2017 № № 252017020448, 252017020449, 252017020453, выданных ООО «Акватехнологии»;
- от 06.04.2017 № 252017020634, выданного ООО «Зарубинская база флота»;
- от 06.04.2017 № 252017020635, выданного АО «ВЕРТЕКС-ПРОФ»;

- от 20.04.2017 № № 252017020689, 252017020692, 252017020693, выданных ООО «ПК «Приморрыбфлот»:

-от 25.04.2017 № 252017020700, выданного ООО «Рыбозавод Валентин»;

-от 26.04.2017 – ПАО «Преображенская база тралового флота»;

- от 24.05.2017 № 252017020749, выданного ООО «Восход-ДВ»;

- от 25.05.2017 № 252017020751, выданного ПК «Огни Востока».

В каждом из перечисленных разрешений ПТУ Росрыболовство за каждым из указанных хозяйствующих субъектов закрепило конкретные районы специализированного промысла по виду водных биологических ресурсов – ёж морской серый в подзоне Приморье (южнее мыса Золотой).

Конкретные районы специализированного промысла по виду водных биологических ресурсов – ёж морской серый в подзоне Приморье (южнее мыса Золотой) за каждым пользователем закреплены на основании заявлений этих пользователей.

Из пояснений ПТУ Росрыболовства следует, конкретные районы специализированного промысла по виду водных биологических ресурсов – ёж морской серый в подзоне Приморье (южнее мыса Золотой) закреплены разрешениями за каждым пользователем на основании их заявлений в соответствии с постановлением Правительства РФ от 22.10.2008 № 775.

Часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) запрещает органам власти (государственным органам и органам местного самоуправления), а также организациям, осуществляющим функции таких органов, совершать действия (бездействие), принимать акты, которые приводят к ограничению конкуренции или создают угрозу конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

В силу пункта 8 Постановления Пленума Вас РФ от 30.06.2008 № 30 состав нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции образуют два обстоятельства в совокупности: действия (бездействие) органов власти и организаций, осуществляющих функции органов власти, ограничивают конкуренцию или создают угрозу конкуренции; такие действия (бездействие) не основаны на нормах федеральных законов (отраслевого законодательства).

Статьей 6 Федерального закона от 24.04.1995 № 52-ФЗ «О животном мире» полномочия по организации и регулированию прибрежного рыболовства возложены на органы государственной власти субъекта Российской Федерации, к которым относятся организация и регулирование промышленного, любительского и спортивного рыболовства, рыболовства в целях обеспечения ведения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации, за исключением ресурсов внутренних морских вод, территориального моря, континентального шельфа и исключительной экономической зоны Российской Федерации, особо охраняемых природных территорий федерального значения, а также водных биологических ресурсов внутренних вод, занесенных в Красную книгу Российской Федерации, анадромных и катадромных видов рыб, трансграничных видов рыб; организация и регулирование прибрежного рыболовства (за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб), в том числе распределение прибрежных квот и предоставление рыбопромысловых участков.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 34 Федерального закона от 20.12.2004 № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (далее-Закон № 166-ФЗ) осуществление прибрежного рыболовства осуществляется на основании разрешения на добычу (вылов) водных биоресурсов.

Как предусмотрено статьей 35 Закона № 166-ФЗ в разрешении на добычу (вылов) водных биоресурсов в зависимости от вида рыболовства должны быть указаны:1) сведения о лицах, которым предоставлено право на добычу (вылов) водных биоресурсов, судне, которое осуществляет рыболовство, районе добычи (вылова) водных биоресурсов и (или) рыболовном участке; 2) виды водных биоресурсов, разрешенных для добычи (вылова); 3) квоты добычи (вылова) водных биоресурсов (если они установлены); 4) орудия, способы и сроки добычи (вылова) водных биоресурсов; 5) требования к охране окружающей среды; 6) иные регламентирующие добычу (вылов) водных биоресурсов и обеспечивающие сохранение среды их обитания условия.

Оформление, выдача, регистрация разрешений на добычу (вылов) водных биоресурсов и внесение изменений в такие разрешения осуществляются федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства (часть 1 статьи 36 Закона № 166-ФЗ).

Порядок оформления, выдачи, регистрации разрешений на добычу (вылов) водных биоресурсов и внесения в них изменений устанавливается Правительством Российской Федерации (часть 4 статьи 36 Закона № 166-ФЗ).

Правила оформления, выдачи, регистрации, приостановления действия и аннулирования разрешений на добычу (вылов) водных биологических ресурсов, а также внесения в них изменений утверждены постановлением Правительства РФ от 22.10.2008 № 775 (далее-Правила).

Пунктом 3 Правил установлено, что выдача разрешений производится на основании заявлений, представленных российскими не находящимися под контролем иностранного инвестора юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями и гражданами (далее - российские пользователи).

Заявление оформляется по форме, утверждаемой Министерством сельского хозяйства Российской Федерации (пункт 9 Правил).

Согласно пункту 10 Правил в заявлении, в том числе указываются: а) основание для выдачи разрешения - реквизиты акта Федерального агентства по рыболовству или органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, предусматривающего выделение российскому пользователю квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов, договора о закреплении доли квоты добычи (вылова) водных биологических ресурсов, договора пользования водными биологическими ресурсами (в отношении тех видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается), договора о предоставлении рыбопромыслового участка, заключенного до 31 декабря 2018 г., договора пользования рыболовным участком, решения о предоставлении водных биологических ресурсов в пользование, решения комиссии по регулированию добычи (вылова) анадромных видов рыб, программы выполнения работ при осуществлении рыболовства в научно-исследовательских и контрольных целях, учебного плана, плана культурно-просветительской деятельности, программы выполнения работ в области аквакультуры (рыбоводства), акта, предусматривающего выделение квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов в соответствии с международным договором Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов; б) сведения о российском или иностранном пользователе (для иностранных юридических лиц - наименование и место нахождения, для российских юридических лиц - наименование, место нахождения, идентификационный номер налогоплательщика, код причины постановки на учет и код по общероссийскому классификатору административно-территориальных образований, для иностранных граждан - фамилия, имя, отчество и домашний адрес, для российских граждан - фамилия, имя, отчество, домашний адрес и паспортные данные); в) вид рыболовства; г) сведения о районе добычи (вылова) и (или) предоставленном в установленном порядке

до 31 декабря 2018 г. рыбопромысловом участке и (или) рыболовном участке (порядковый номер <...> наименование участка и (или) границы акваторий); д) виды водных биологических ресурсов, добыча (вылов) которых будет осуществляться; е) квоты добычи (вылова) водных биологических ресурсов (при осуществлении добычи (вылова) водных биологических ресурсов с использованием судов - квоты добычи (вылова) водных биологических ресурсов для каждого судна) - если они установлены; ж) объем добычи (вылова) водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается (при осуществлении добычи (вылова) водных биологических ресурсов с использованием судов - объем добычи (вылова) водных биологических ресурсов для каждого судна); з) орудия, способы и срок добычи (вылова) водных биологических ресурсов и др.

В соответствии с пунктом 6 Правил формы бланков разрешений утверждаются Министерством сельского хозяйства Российской Федерации.

Подпунктом «а» пункта 15 Правил предусмотрено, что в разрешении должно быть указано основание для выдачи разрешения - реквизиты акта Федерального агентства по рыболовству или органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, предусматривающего выделение российскому пользователю квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов, договора пользования водными биологическими ресурсами (в отношении тех видов водных биологических ресурсов, общий допустимый улов которых не устанавливается), договора о предоставлении рыбопромыслового участка, решения о предоставлении водных биологических ресурсов в пользование, решения комиссии по регулированию добычи (вылова) анадромных видов рыб, программы выполнения работ при осуществлении рыболовства в научно-исследовательских и контрольных целях, учебного плана, плана культурно-просветительской деятельности, программы выполнения работ в области аквакультуры (рыбоводства), а также акта, предусматривающего выделение квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов в соответствии с международным договором Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов.

Подпунктом «г» пункта 15 Правил установлено, что в разрешении должны быть указаны сведения о районе добычи (вылова) и (или) рыбопромысловом участке (порядковый номер <...> наименование участка и (или) границы акваторий) в случае использования рыбопромыслового участка.

Форма бланка разрешения на добычу (вылов) водных биологических ресурсов, выдаваемого российским пользователям для осуществления добычи (вылова) водных биологических ресурсов с использованием судов, утверждена Приказом Минсельхоза России от 01.07.2016 № 279, приложением 1 (далее – Приложение 1).

Согласно Приложению 1 в указанной форме бланка разрешения необходимо указывать условия добычи (вылова) водных биологических ресурсов, а именно: район добычи (вылова) водных биологических ресурсов и (или) рыбопромысловый участок; виды водных биологических ресурсов; квоты (объемы) добычи (вылова) водных биологических ресурсов; орудия, способы добычи (вылова) водных биологических ресурсов; сроки добычи (вылова) водных биологических ресурсов.

Из системного толкования и применения указанных нормоположений следует, что в разрешениях на добычу (вылов) водных биологических ресурсов конкретные районы промыслового участка указываются на основании договора о предоставлении рыбопромыслового участка, заключенного до 31 декабря 2018 г., договора пользования рыболовным участком или нормативно-правовым актом.

Как подтверждается материалами дела, пунктом 1 договоров о закреплении долей (квот) добычи (вылова) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства в Приморском крае, заключенных Администрацией Приморского края с хозяйствующими субъектами в 2008 году, пользователь приобретает право на добычу (вылов) водных биологических ресурсов для осуществления прибрежного рыболовства водных биологических ресурсов по виду – ёж морской серый в подзоне Приморье (южнее мыса Золотой), без указания конкретных районов специализированного промысла в данной подзоне.

Между тем, к примеру, ПТУ Росрыболовства закрепило за ООО «Акватехологии» в разрешении от 09.02.2017 № № 252017020448 следующие конкретные участки добычи ежа морского серого: 6106.1 (подзона Приморье) южнее 47 градусов 20 минут м. Козина - м. Астафьева; 6106.1 (подзона Приморье) южнее 47 градусов 20 минут м. Партизан – м. Поворотный и т.д. За ООО «Зарубинская база флота» ПТУ Росрыболовства закрепило в разрешении от 06.04.2017 № 252017020634 конкретные участки специализированного промысла южнее подзоны Приморье: м. Остренко-б. Теляковского; м. Льва-о Сидорова; о. Рикорда – о. Пахтусова, малые острова и т.д.

Согласно перечню, утвержденному распоряжением Правительства РФ от 14.07.2013 № 1196-р, к районам добычи (вылова) водных биологических ресурсов относится подзона Приморье.

ПТУ Росрыболовства подтверждения закрепления права (договора или нормативно-правового акта) на осуществление добычи (вылова) водных биологических ресурсов по виду – ёж морской серый в конкретном районе (на конкретном участке) специализированного промысла в районе подзона Приморье (южнее мыса Золотой) за каждым хозяйствующим субъектом не представило.

Протокол заседания рабочей группы Совета от 26.01.2017 № 01-2017р определяющий на основании полученных рекомендаций ФГУП «ТИНРО-Центр» от 26.12.2016 № 01-14/4567 объемы добычи ежа морского серого и закрепляющего конкретные районы специализированного промысла за хозяйствующими субъектами, не является нормативным правовым актом, так как в соответствии с Положением, утвержденным постановлением Администрации Приморского края от 29.07.2015 № 258-па, Совет является коллегиальным совещательным органом, решения Совета носят рекомендательный характер для участников отношений в области рыболовства.

Таким образом, действия ПТУ Росрыболовства по выдаче разрешений на вылов (добычу) водных биологических ресурсов, закрепляющих за каждым хозяйствующим субъектом конкретные районы специализированного промысла по виду водных биологических ресурсов – ёж морской серый в подзоне Приморье (южнее мыса Золотой) без правовых оснований является незаконной.

ПТУ Росрыболовства, выдавая указанные разрешения, ограничило конкуренцию, создало преимущественные условия одним хозяйствующим субъектам по сравнению с другими в осуществлении деятельности по добыче (вылову) водных биологических ресурсов по виду – ёж морской серый, так как ни один из хозяйствующих субъектов не обладал преимущественным (приоритетным) правом освоения квот в районах специализированного промысла подзоны Приморье (южнее мыса Золотой).

При указанных обстоятельствах действия ПТУ Росрыболовства по выдаче разрешений на вылов (добычу) водных биологических ресурсов, закрепляющих за каждым хозяйствующим субъектом конкретные районы (участки) специализированного промысла по виду водных биологических ресурсов – ёж морской серый в подзоне Приморье (южнее мыса Золотой) без правовых оснований нарушает часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Дело № 16/08-2017 возбуждено на основании части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в связи с невыполнением ПТУ

Рыболовства предупреждения от 15.09.2017 исх. № 8073/08, выданного Приморским УФАС России по результатам рассмотрения жалобы Рыболовецкого Колхоза «Огни Востока», о необходимости исключения из разрешений конкретных районов (участок) специализированного промысла для обеспечения равной возможности хозяйствующим субъектам осуществлять добычу (вылов) ежа морского серого в районе подзона «Приморье» в пределах выделенных объемов (квот).

Для устранения нарушения антимонопольного законодательства ПТУ был установлен срок – до 20.10.2017.

Частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ принятие антимонопольным органом решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ предусмотрено, что действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 7 статьи 14.32 настоящего Кодекса, - влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Учитывая, что субъектом нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции является орган власти (государственный орган или орган местного самоуправления), а субъектом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, - должностное лицо такого органа власти, то из части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции следует, что при невыполнении этим органом власти предупреждения антимонопольного органа должностные лица, совершившие действия, недопустимые в соответствии с антимонопольным законодательством, подлежат привлечению к административной ответственности.

Как следует из материалов дела, разрешения на добычу (вылов) водных биологических ресурсов по виду – еж морской серый, а именно разрешения от 06.04.2017 № 252017020634, выданное ООО «Зарубинская база флота», от 06.04.2017 № 252017020635, выданное АО «ВЕРТЕКС-ПРОФ», от 20.04.2017 №№ 252017020689, 252017020692, 252017020693, выданные ООО «ПК «ПРИМРЫБФЛОТ», от 25.04.2017 № 252017020700, выданное ООО «Рыбозавод Валентин», от 26.04.2017 № 252017020706 –

ПАО «Преображенская база тралового флота, были подписаны <...>, исполняющим обязанности руководителя Приморского территориального управления Росрыболовства с 29.09.2016 по 09.01.2018 на основании приказов № 172-кр и № 678-л соответственно.

Исходя из этого, одним из должностных лиц, совершивших несоответствующие антимонопольному законодательству действия, установленные решением по делу 16/08-2017, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, является <...>, исполнявший обязанности руководителя ПТУ Росрыболовства

Время совершения административного правонарушения: период с 06.04.2017 по 25.05.2017.

Место совершения административного правонарушения: г. Владивосток, ул. Петра Великого, д.2

В соответствии с частью 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицу, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, разъяснено, что он вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, разъяснена статья 51 Конституции РФ: никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело:

Права и обязанности разъяснены. _____
(подпись, ф.и.о.)

С протоколом ознакомлен _____
(подпись, ф.и.о.)

Подпись лица, в отношении которого _____
ведется производство об _____
административном правонарушении _____

Протокол составил _____/<...>/

В случае отказа от подписания протокола делается отметка об отказе от подписания

Рассмотрение дела №025/04/14.9-655/2019 состоится **1 августа 2019 года в 14 часов 00 минут** по адресу: ул. 1-я Морская, д.2, каб. 446, г. Владивосток.

Лицу, привлекаемому к административной ответственности при себе иметь документ, удостоверяющий личность (паспорт <...> копию документа, удостоверяющего служебное положение, защитнику (представителю) - документ, удостоверяющий личность (паспорт <...> и доверенность на представление интересов по делу об административном правонарушении с надлежаще оформленными полномочиями, предусмотренными КоАП РФ.

Копия настоящего протокола направлена заказным почтовым отправлением.