

РЕШЕНИЕ

г. Новосибирск

Резолютивная часть решения оглашена 7 ноября 2012г.

В полном объеме решение изготовлено 20 ноября 2012г.

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

Гаврилов С.Г. – руководитель управления, председатель Комиссии;

Куст И.Ю. – начальник правового отдела, член Комиссии;

Лаптева Н.П. – главный специалист – эксперт отдела контроля органов власти, член комиссии,

при рассмотрении дела от 26.09.2012г. № 90, возбужденного по заявлению «...» в отношении Верхнеобского территориального управления Федерального агентства по рыболовству (ул. Писарева, 1, г. Новосибирск, 6300910) по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и в отношении Верхнеобского территориального управления Федерального агентства по рыболовству (ул. Писарева, 1, г. Новосибирск, 6300910) и ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег» (пр. К. Маркса, д. 2, оф. 512, г. Новосибирск, 630064) по признакам нарушения ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителя Верхнеобского территориального управления Федерального агентства по рыболовству «...», директора ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег» «...», в отсутствие «...», от которого поступило ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. Новосибирского УФАС России от 06.11.2012г. № 9258),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило заявление гр. «...» от 18.07.2012г. (вх. Новосибирского УФАС России от 20.07.2012г. № 5918). Гр. «...» сообщает, что организацией любительского и спортивного рыболовства на рыбопромысловом участке № 19 занимается ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег». Территориальное управление Федерального агентства по рыболовству в отношении рыбопромыслового участка № 19 не проводило конкурсы на право заключения соответствующих договоров.

На запрос Новосибирского УФАС России от 01.08.2012г. № 05-5243 Верхнеобское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству пояснило (письмо от 21.08.2012г. № 16-10/2119), что рыбопромысловый участок «Приплотинный левобережный р. Обь, 679,7-984 км. ЛК и вглубь реки 200м» находится в

пользовании ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег» (бывшее ООО «Кефаль»). Верхнеобское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству предоставило (письмо от 21.08.2012г. № 16-10/2119): копию договора от 17.11.2006г., копию дополнительного соглашения от 14.05.2009г. № 1, копию дополнительного соглашения от 10.02.2010г. № 2.

В объяснениях Верхнеобское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству (письмо от 08.10.2012г. № 16-10/2428) пояснило, что 14.05.2009г. было заключено дополнительное соглашение № 1 об уступке требований по договору от 17.11.2006г. б/н. Согласно соглашению и в соответствии с передачей функций (разъяснения Росрыболовства от 30.01.2009г. № 409-АК/У05) была произведена замена стороны по договору с ФГУ «Верхнеобьрыбвод» на Верхнеобское территориальное управление Росрыболовства.

10.02.2010г. было заключено дополнительное соглашение № 2 к договору от 17.11.2006г. б/н, согласно которому стороны пришли к соглашению об изменении условий договора – продлении срока его действия по 16.11.2026г.

Основания заключения дополнительного соглашения следующее.

Договор заключался сторонами до вступления в действие Федерального закона № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», то есть до установления конкурсного порядка заключения договоров. В последующем договор был переоформлен согласно ч. 3 ст. 39 Федерального закона № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов».

С 1 января 2008г. ст. 39 Федерального закона № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», содержащая существенные условия договора пользования рыбопромысловым участком, утратила силу. Вместе с тем признание нормы закона утратившей силу не влечет прекращение договора, заключенного на основании такой нормы в силу ч. 2 ст. 422 Гражданского кодекса Российской Федерации.

С 1 января 2008г. была введена в действие глава 3.1. Федерального закона № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», устанавливающая новые виды договоров, ранее не предусмотренные: договор о предоставлении рыбопромыслового участка, договор пользования водными биоресурсами, договор о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов. В силу ч. 2 ст. 422 Гражданского кодекса Российской Федерации указанные нормы к договору, заключенному ранее их вступления в силу, не применяются. Сама норма не содержит оговорки об обратной силе и возможности ее применения к совершенно другому виду договора.

Согласно ч. 1 ст. 450 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено кодексом, другими законами или договором.

Согласно ч. 2 ст. 5 Федерального закона № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» договорные обязательства и иные отношения, связанные с оборотом водных биоресурсов, регулируются гражданским

законодательством, если иное не установлено Федеральным законом № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов».

Так как иное законом не установлено, договор был заключен сторонами до введения в действие ст. 39-41 Федерального закона № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», договор был переоформлен сторонами в порядке ч. 3 ст. 39 Федерального закона № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», Федеральным законом № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» или иными нормативными правовыми актами не установлено требование о заключении дополнительного соглашения к договору пользования рыбопромысловым участком на основании конкурса или запрета на изменение условий договора. Ст. 39-41 Федерального закона № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» на дату заключения дополнительного соглашения к договору утратили силу, нормы ст. 33.3 к заключенному договору пользования рыбопромысловым участком не подлежат применению.

Согласно ст.ст. 450-453 Гражданского кодекса Российской Федерации стороны вправе изменить условия договора, в том числе срок, по соглашению сторон. Соглашение должно быть заключено в той же форме, что и сам договор, то есть в простой письменной форме. Указанные условия сторонами были соблюдены. Новый договор в 2010 году сторонами не заключался, было заключено дополнительное соглашение к уже действующему договору, которым был уточнен срок его действия. Федеральный закон № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (ст. 5) содержит прямое указание на применение норм гражданского законодательства к договорным обязательствам сторон, в том числе и положений ст. 450-453 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Определением об отложении рассмотрения дела № 90 от 18.10.2012г. рассмотрение дела № 90 отложено (назначено на 07.11.2012г.).

«...» в ходатайстве от 24.10.2012г. (вх. Новосибирского УФАС России от 06.11.2012г. № 9258) сообщил следующее.

Ошибка в отношении границ участков (№№19-21) была выявлена в 2007г. и устранена приказом департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области от 06.04.2007г. № 55. Ссылка на ст. 36 Федерального закона от 24.04.1995г. № 52-ФЗ «О животном мире» («Предоставление животного мира в пользование») неправомерна. Эта статья не относится к переоформлению договоров. Действие данного закона в отношении водных биологических ресурсов регулируется ст. 42 «Рыболовство и сохранение водных биологических ресурсов», согласно которой отношения в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов регулируются Федеральным законом от 20.12.2004г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», а также абз. 11 и 12 ч. 1 ст. 6, ч. 3 и ч. 4 ст. 16.1, ст. 16.2 и 49.1 настоящего Федерального закона.

Заявитель считает ошибочным довод Верхнеобского территориального управления Федерального агентства по рыболовству, указанный в объяснении от 08.10.2012г. № 16-10/2428. Договор от 17.11.2006г. был составлен в порядке переоформления и положения Постановления Правительства Российской Федерации от 30.12.2008г. № 1078 к нему применяться не могут, поскольку относятся

лишь к договорам, заключенным по результатам конкурсов, а продление срока действия договора без уведомления других участников рынка создает дискриминационные условия, выражающиеся в предоставлении преференций одним участникам рынка перед другими.

На заседании Комиссии 07.11.2012г. представитель Верхнеобского территориального управления Федерального агентства по рыболовству «...» ходатайствовала о приостановлении производства по делу до вступления в законную силу решения суда по делу № А45-22632/2012 (письмо от 06.11.2012г. № 16-10/2641).

Верхнеобскому территориальному управлению Федерального агентства по рыболовству отказано в удовлетворении ходатайства, поскольку судом рассматривается дело № А45-22632/2012, не имеющие преюдициального значения для рассмотрения дела № 90 о нарушении антимонопольного законодательства.

«...» поддержала позицию, изложенную в объяснениях от 08.10.2012г. № 16-10/2428 (вх. Новосибирского УФАС России от 09.10.2012г. № 8353).

На заседании Комиссии 07.11.2012г. директор ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег» «...» пояснений не предоставил.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

17.11.2006г. между Федеральным государственным учреждением «Верхне-Обское бассейновое управление по сохранению, воспроизводству водных биологических ресурсов и организации рыболовства», как «Органом по рыболовству» и ООО «Кефаль», как «Пользователем водоема» заключен договор б/н.

Согласно п. 1 указанного договора «Орган по рыболовству» выделил, а «Пользователь водоема (участка)» принял в пользование промысловый водоем (участок) «Приплотинный левобережный 679,7-684км ЛК (от здания Новосибирского филиала до 684 км ЛК)».

В соответствии с п. 2 указанного договора рыбопромысловый участок состоит из акватории водного объекта или его части и прибрежной полосы суши.

Согласно п. 8 указанный договор заключен на срок до 01.01.2012г.

Письмом Росрыболовства от 30.01.2009г. № 409-АК/У05 территориальным управлениям Росрыболовства поручено обеспечить изменение стороны по договорам путем замены федеральных государственных учреждений бассейновых управлений на территориальные управления Росрыболовства.

14.05.2009г. между Федеральным государственным учреждением «Верхне-Обское бассейновое управление по рыболовству и сохранению водных биологических ресурсов» и Обществом с ограниченной ответственностью Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег» и Верхнеобским территориальным управлением Федерального агентства по рыболовству заключено дополнительное соглашение № 1 об уступке требований по договору б/н от 17.11.2006г.

П. 1 указанного соглашения установлено, что на основании ст.ст. 382, 384, 387, 450-

453 Гражданского кодекса Российской Федерации, приказов Федерального агентства по рыболовству от 23.01.2009г. № 40 «О внесении изменений в приказ Рыболовства от 03.12.2008г. № 368», от 26.02.2009г. № 149 от 24.12.2008г. № 460 «Об утверждении Положения о Верхнеобском территориальном управлении Федерального агентства по рыболовству», Федеральное государственное учреждение «Верхне-Обское бассейновое управление по рыболовству и сохранению водных биологических ресурсов» уступает свои права и обязанности по договору от 17.11.2006г. пользования рыбопромысловым участком для организации спортивного и любительского рыболовства Верхнеобскому территориальному управлению Федерального агентства по рыболовству в объеме и на условиях согласно заключенному 17.11.2006г. договору.

10.02.2010г. между Верхнеобским территориальным управлением Федерального агентства по рыболовству и ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег» заключено дополнительное соглашение № 2 к договору от 17.11.2006г., согласно которому срок договора продлен до 16.11.2026г.

Согласно п. 4 указанного дополнительного соглашения, оно вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует до окончания срока действия договора, в дополнение к которому оно заключено.

В соответствии с ч. 1 ст. 39 Федерального закона от 20.12.2004г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (в редакции от 03.06.2006г., действовавшей на момент заключения договора от 17.11.2006г.) (далее – Закон о рыболовстве) основанием для предоставления юридическому лицу рыбопромыслового участка является, в частности, договор пользования рыбопромысловым участком, заключенный между федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства и юридическим лицом.

Ст. 40 Закона о рыболовстве (в редакции, действовавшей до 01.01.2008г.) устанавливала, что в договоре пользования рыбопромысловым участком указываются:

- 1) наименование, площадь, границы рыбопромыслового участка;
- 2) сведения о пользователе рыбопромысловым участком;
- 3) разрешенные виды рыбохозяйственной деятельности;
- 4) срок пользования рыбопромысловым участком;
- 5) порядок пользования водными биоресурсами;
- 6) требования к сохранению водных биоресурсов и среды их обитания;
- 7) порядок, условия и сроки внесения платы за пользование рыбопромысловым участком, за исключением рыболовства в целях, указанных в ст. 25 Закона о рыболовстве;
- 8) иные предусмотренные гражданским законодательством или соглашением сторон условия.

Согласно ч. 2 ст. 33.3 ФЗ «О рыболовстве» (в редакции, вступившей в силу с

01.01.2008г. и действовавшей на дату заключения дополнительных соглашений) в договоре о предоставлении рыбопромыслового участка указываются его стороны, предмет договора, срок его действия, вид рыболовства и иные условия.

В ч. 3 ст. 39 Закона о рыболовстве (в ред. Федерального закона от 20.04.2007г. № 57-ФЗ) был предусмотрен льготный порядок переоформления договоров (без проведения конкурсов). Данное право предоставлялось лицам, которым рыбопромысловые участки были предоставлены до вступления в силу настоящего Федерального закона. Договор пользования рыбопромысловым участком заключен с ООО «Кефаль» 17.11.2006г., то есть до вступления Федерального закона в силу.

Стороной дополнительного соглашения от 14.05.2009г. № 1 и дополнительного соглашения от 10.02.2010г. № 2 является ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег».

Федеральным законом от 06.12.2007г. № 333-ФЗ Закон о рыболовстве дополнен главой 3.1.

Согласно п. 3 ст. 33.3 Закона о рыболовстве договор о предоставлении рыбопромыслового участка заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора.

Следовательно, заключение договора пользования рыбопромысловым участком после 01.01.2008г. должно было производиться посредством проведения конкурса на право заключения договора пользования рыбопромысловым участком.

Порядок подготовки и заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка, форма примерного договора о предоставлении рыбопромыслового участка, порядок организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка устанавливаются Правительством Российской Федерации (п. 4 ст. 33.3 Закона о рыболовстве).

В соответствии с данной статьей Правительством Российской Федерации приняты Правила организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского и спортивного рыболовства, которые утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2008г. № 1078.

Согласно п. 1 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского и спортивного рыболовства указанные правила устанавливают порядок организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, зарегистрированным в Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», для организации любительского и спортивного рыболовства. Конкурс 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.

Согласно пункту 3 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка для организации любительского и спортивного рыболовства Федеральное агентство по рыболовству и органы государственной власти субъектов Российской Федерации принимают решение о проведении конкурса в следующих случаях:

Федеральное агентство по рыболовству - в случае проведения конкурса в отношении водных биологических ресурсов, находящихся в федеральной собственности, в том числе анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб;

органы государственной власти субъектов Российской Федерации - в случае проведения конкурса в отношении водных биологических ресурсов, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации и муниципальной собственности, за исключением анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб.

В соответствии со ст. 36 Водного кодекса Российской Федерации поверхностные водные объекты, акватории и бассейны которых расположены на территориях двух и более субъектов Российской Федерации, в т.ч. река Обь, находятся в федеральной собственности.

Таким образом, заключение договора о пользовании рыбопромысловым участком, являющимся федеральной собственностью, находится в компетенции федеральных органов исполнительной власти.

Согласно части 4 статьи 18 Закона о рыболовстве 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, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов. Ведение реестра рыбопромысловых участков для прибрежного рыболовства осуществляется органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации (в ред. Федерального закона от 31.12.2005г. № 199-ФЗ).

Перечень рыбопромысловых участков Новосибирской области, согласованный Министерством сельского хозяйства Российской Федерации 09.11.2006г. письмом № ВИ-15/6164 и утвержденный руководителем департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Новосибирской области 07.12.2006г. приказом № 99 содержит сведения о участке: Приплотинный левобережный р. Обь, 680,5-684 лк, в глубь реки 200м., г. Новосибирск.

В период заключения дополнительных соглашений к договору от 17.11.2006г. указанный перечень рыбопромысловых участков на территории Новосибирской области существовал, и соответственно проведение конкурса на право заключения договоров пользования рыбопромысловым, в силу закона было необходимо.

Ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещает федеральным органам исполнительной власти принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 14.1 Закона о рыболовстве (введена Федеральным законом от 06.12.2007г. № 333-ФЗ) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, а также осуществляющим функции указанных органов организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), заключать соглашения или осуществлять согласованные действия в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем создания более выгодных условий деятельности одним физическим лицам, юридическим лицам по сравнению с другими физическими лицами, юридическими лицами.

Таким образом, бездействие Верхнеобского территориального управления Федерального агентства по рыболовству, выразившееся в не проведении конкурса на право заключения договора пользования рыбопромысловым участком «Приплотинный левобережный 679,7-684км АК (от здания Новосибирского филиала до 684 км АК)», привело к ограничению конкуренции, поскольку данный участок был предоставлен ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег» (дополнительное соглашение от 10.02.2010г. № 2к договору б/н от 17.11.2006г.) на срок по 16.11.2026г., является нарушением ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещены соглашения между федеральными органами исполнительной власти и хозяйствующими субъектами либо осуществление ими согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, заключив дополнительное соглашение от 10.02.2010г. № 2 к договору б/н от 17.11.2006г. без проведения конкурса, Верхнеобское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству и ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый Берег» нарушили ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», так как заключение указанного соглашения привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, поскольку иные лица, желающие получить указанный участок в пользование по результатам конкурса, были лишены этой возможности.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, чч. 1-3 ст. 41, ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Верхнеобское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в не проведении конкурса на право

заключения договора пользования рыбопромысловым участком «Приплотинный левобережный 679,7-684км ЛК (от здания Новосибирского филиала до 684 км ЛК)», что привело к ограничению конкуренции, поскольку данный участок был предоставлен ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег» (дополнительное соглашение от 10.02.2010г. № 2 к договору б/н от 17.11.2006г.) на срок по 16.11.2026г.

2. Признать Верхнеобское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству и ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег» нарушившими статью 16 Федерального закона «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в заключении дополнительного соглашения от 10.02.2010г. № 2 к договору б/н от 17.11.2006г. без проведения конкурса, что привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, поскольку иные лица, желающие получить промысловый водоем (участок) «Приплотинный левобережный 679,7-684км ЛК (от здания Новосибирского филиала до 684 км ЛК)» в пользование по результатам конкурса, были лишены этой возможности.

3. Признать имеющиеся материалы достаточными для обращения в Арбитражный суд Новосибирской области с иском о признании недействительным договора б/н от 17.11.2006г. и дополнительного соглашения от 10.02.2010г. № 2, заключенного между Верхнеобским территориальным управлением Федерального агентства по рыболовству и ООО Центр спортивного и любительского рыболовства «Левый берег».

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

Председатель комиссии

С.Г. Гаврилов

Члены комиссии

И.Ю. Куст

Н.П. Лаптева

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

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