

РЕШЕНИЕ
по делу № 1-15-109/00-04-14

«29» августа 2014 года

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «20» августа 2014 года.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>, рассмотрев дело № 1-15-109/00-04-14 - по признакам нарушения Федеральным агентством по рыболовству частей 1, 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление ОАО «Мурманский траловый флот» (вх. от 17.07.2014 № 66086/14) (далее – заявление, заявитель) с жалобой на действия Федерального агентства по рыболовству (далее - Росрыболовство) выразившиеся в незаконном издании Распоряжения № 35-р «О реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской смешанной комиссии по рыболовству в рамках Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 14.02.2013» (далее – Распоряжение 35-р), устанавливающего порядок определения лиц, которым будет предоставлена возможность осуществления промысла мелких пелагических видов рыб в атлантической части исключительной экономической зоны Королевства Марокко (далее – зона Марокко).

Согласно заявлению, Распоряжение противоречит действующим нормам антимонопольного законодательства и фактически подменяет собой установленный Правилами распределения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для Российской Федерации в районах действия



международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 12.08.2008 № 604 (далее – Правила № 604), порядок распределения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства.

По результатам рассмотрения заявления ФАС России возбуждено дело №1-15-109/00-04-14 (далее - Дело) по признакам нарушения Росрыболовством частей 1 и 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции и создана комиссия по его рассмотрению.

По результатам рассмотрения Дела комиссией установлено следующее.

Между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко 14.02.2013 заключено соглашение о сотрудничестве в области морского рыболовства (далее – Соглашение). При этом, с момента вступления в силу Соглашение действует в течение 4-х лет.

Согласно части 1 статьи 6 Соглашения Марокканская сторона предоставляет возможность ведения промысла мелких пелагических видов рыб в атлантической рыболовной зоне Марокко российским рыболовным судам.

При этом, в соответствии со статьей 1 Соглашения под российскими рыболовными судами, понимаются – суда, плавающие под флагом Российской Федерации.

Согласно пункту 4 статьи 13 Соглашения меры законодательного характера Марокканской Стороны не должны носить дискриминационный характер по отношению к российским рыболовным судам, осуществляющим рыбопромысловую деятельность в атлантической рыболовной зоне Марокко, и каким-либо образом нарушать осуществление предоставленного Российской Стороне права на ведение рыбопромысловой деятельности.

Анализируя изложенное, а также нормы Соглашения и Приложений к нему, Комиссия пришла к выводу, что в рамках Соглашения Российской Федерации предоставлено право на ведение рыбопромысловой деятельности в исключительной экономической зоне Королевства Марокко, реализация которого осуществляется путем ведения промысла рыболовными судами, плавающими под флагом Российской Федерации, которые должны соответствовать требованиям, установленным в Соглашении и Приложениях к нему, а также выполнять иные правила ведения рыболовства, указанные в Соглашении и Приложениях к нему.

При этом, согласно пункту «а» части 1 статьи 8 Соглашения, за предоставленное право Российской Стороной должны быть осуществлены выплаты годовой финансовой компенсации, представляющей собой плату за право доступа российских рыболовных судов в атлантическую рыболовную зону Марокко.

Объем возможного вылова водных биоресурсов, то есть установление

квоты добычи (вылова) водных биоресурсов (далее – квота), и количество судов, которые могут осуществлять рыболовство в зоне Марокко, определяется ежегодно Марокканской стороной на проводимых смешанных комиссиях.

Одновременно стоит обратить внимание, что требований к распределению между российскими судами, которые будут реализовывать право Российской Федерации на вылов квоты, предоставленной Российской Федерации, Соглашением и приложениями к нему не установлено.

Также необходимо отметить, что отношения в области морского рыболовства между Королевством Марокко и Российской Федерацией носят длительный характер и существуют более 10 лет, так ранее между Марокканской стороной и Российской Стороной были заключены аналогичные соглашения в области морского рыболовства, предоставляющие Российской Федерации право на ведение рыбопромысловой деятельности в зоне Марокко:

- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства 15.10.2002 (срок действия 3 года),

- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 07.09.2006 (срок действия 3 года),

- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 03.06.2010 (срок действия 2 года).

Между тем, в рамках действия Соглашения от 14.02.2013, состоялась вторая сессия Российско-Марокканской смешанной комиссии, результаты которой оформлены Протоколом второй сессии Российско-Марокканской смешанной комиссии (далее – Протокол), в соответствии с которым, на второй год действия Соглашения Российской Федерации, с учетом научных данных о запасах мелких пелагических видов рыб в зоне Марокко, квота добычи (вылова) биоресурса для Российской Федерации установлена в размере 100 000 тонн, с разбивкой состава улова по видам рыб указанной пелагической группы, а количество судов, которые могут одновременно осуществлять освоение указанной квоты, не может превышать 10.

При этом, в разделе 2 Протокола закреплено новое условие порядка реализации Российской Федерацией предоставляемого права на ведение рыбопромысловой деятельности, согласно которому, выделенная квота будет распределена между российскими рыбодобывающими судами в соответствии с действующим марокканским законодательством.

Вместе с тем, отбор хозяйствующих субъектов, для целей распределения между ним квоты добычи (вылова) водных биоресурсов для Российской Федерации в районе действия Соглашения в ходе процедуры реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской Смешанной комиссии в рамках Соглашения, и последующего формирования списка российских

рыболовных судов, предусмотренного Приложением №2 к Соглашению, подлежит осуществлению в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона от 20.12.2004 № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (далее – Закон о рыболовстве) квоты добычи (вылова) водных биоресурсов для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов распределяются путем заключения с лицами, осуществляющими рыболовство, договоров о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов.

Одновременно, согласно пункту 2 статьи 31 Закона о рыболовстве порядок распределения квот добычи (вылова) водных биоресурсов, указанных в части 1 названной статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

В настоящее время на территории Российской Федерации действуют Правила распределения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 12.08.2008 № 604.

Таким образом, в Российской Федерации действуют правила, и существует порядок распределения квоты для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации.

Согласно пункту 5.5.7. Положения о Федеральном агентстве по рыболовству, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.06.2008 № 444, на Росрыболовство возложена обязанность по оказанию государственной функции по распределению квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов.

Одновременно, из пункта 1 части 1 Приложения № 2 к Соглашению следует, что Представительство Федерального агентства по рыболовству в Королевстве Марокко представляет в Департамент морского рыболовства Министерства сельского хозяйства и морского рыболовства Королевства Марокко список российских рыболовных судов, обратившихся с заявкой на ведение промысла в пределах промысловых районов.

Из изложенного следует, что на Росрыболовство в рамках Соглашения возложена обязанность по формированию списка судов, которые впоследствии будут осуществлять промысловую деятельность в зоне Марокко.

Между тем, во второй год действия Соглашения, в рамках реализации обязанности по предоставлению Марокканской стороне списка судов,

Росрыболовство 04.07.2014 издало Распоряжение № 35-р «О реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской смешанной комиссии по рыболовству в рамках Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 14.02.2013 » (далее- Распоряжение 35-р).

Согласно Распоряжению 35-р Росрыболовству совместно с ФГУП «Нацрыбресурс» надлежало опубликовать на сайте Росрыболовства информацию о возможности и условиях осуществления промысла российскими рыболовными судами в исключительной экономической зоне Королевства Марокко и о сроках подачи заявок на ведение промысла в зоне Марокко.

Также ФГУП «Нацрыбресурс» надлежало опубликовать предложение об участии в исполнении Соглашения, путем принятия публичной оферты, размещенной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс».

Между тем, в рамках реализации Распоряжения 35-р, Росрыболовство на своем официальном сайте 10.07.2014 опубликовало информацию, из которой следует, что для участия в исполнении Соглашения и Протокола российские юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели, являющиеся владельцами судов, отвечающих техническим и иным требованиям Марокканской Стороны (далее - судовладельцы), заключают договор с ФГУП «Нацрыбресурс» путем акцепта, размещенной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс» (<http://www.nfr.ru>) публичной оферты об участии в исполнении Соглашения.

При этом, согласно информации опубликованной на сайте Росрыболовства заявки в письменной произвольной форме, подписанные полномочными лицами заявителя принимаются в период с 9.00 до 14.07.2014 до 18.00 24.07.2014, которые направляются или представляются в Росрыболовство.

Однако также необходимо отметить, что согласно опубликованной информации Росрыболовством список российских рыболовных судов представляется Марокканской стороне (составляется) исходя из поступивших заявок от заявителей, принявших предложение путем заключения соответствующего договора об участии в исполнении Соглашения и Протокола (далее – Договор), на основании оферты, размещенной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс».

Таким образом, из изложенного следует, что в список, представляемый Марокканской стороне, смогут войти только те суда, с владельцами которых, ФГУП «Нацрыбресурс» заключит соответствующие Договоры на основании оферты.

Согласно условиям оферты, размещенной 11.07.2014 на сайте ФГУП «Нацрыбресурс», право на заключение Договора об участии в исполнении Соглашения и Протокола предоставляется судовладельцам, денежные средства которыми будут перечислены в строгом соответствии с финансовыми обязательствами приведенной оферты и первыми поступят на расчетный счет ФГУП «Нацрыбресурс» в общей сумме, покрывающей расходы

на перечисление платы за предоставление доступа в атлантическую часть исключительной экономической зоны Королевства Марокко и формирование компенсационного фонда для погашения зафиксированной Протоколом переплаты российскими судовладельцами за первый год действия Соглашения.

Согласно условиям Оферты акцептом со стороны заявителя-судовладельца является поступление денежных средств в размере суммы эквивалентной 55 757,70 долларов США (за каждое судно), из расчета 38 рублей за 1 доллар США, на счет ФГУП «Нацрыбресурс». Срок действия оферты установлен до 24.07.2014.

При этом стоит отметить, что в оферте, размещенной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс», также указано условие, согласно которому будет происходить отбор лиц, с которыми ФГУП «Нацрыбресурс» будет заключен соответствующий Договор.

Из преамбулы Оферты следует, что максимальное количество договоров, которое ФГУП «Нацрыбресурс» может заключить в рамках исполнения Соглашения и Протокола по настоящей оферте, равно количеству допускаемых к промыслу российских рыболовных судов и составляет 10 единиц.

В соответствии с пунктом 5.6 размещенной Оферты поступление на указанный в п. 5.1. Оферты счет денежных средств, перечисленных согласно п.п. 5.2. и 5.5. Оферты является полным и безоговорочным акцептом оферты (условий Договора), при этом каждый Судовладелец самостоятельно несет риск соответствия его судна техническим и иным требованиям Марокканской Стороны, ввиду чего денежные средства в размере согласно п.5.2. Оферты, поступившие на счет ФГУП «Нацрыбресурс» за первые десять судов, заявленных к осуществлению промысла в атлантической части исключительной экономической зоны Королевства Марокко, возврату не подлежат, даже в случае если компетентными органами Королевства Марокко соответствующему судну не была выдана рыболовная лицензия ввиду несоответствия его требованиям Марокканской Стороны.

Денежные средства, перечисленные Судовладельцами, чьи суда не попали в число десяти, допущенных к промыслу в атлантической части исключительной экономической зоны Королевства Марокко, подлежат возврату в полном объеме не позднее пяти рабочих дней от даты уплаты ФГУП «Нацрыбресурс» компенсации Марокканской Стороне.

При этом, из пункта 7.1 Оферты следует, что договор об участии в исполнении Соглашения и Протокола в отношении каждого судна считается заключенным с лицом (лицами), денежные средства которого(ых) были перечислены в строгом соответствии с финансовыми обязательствами и первыми поступили на расчетный счет ФГУП «Нацрыбресурс», с момента поступления денежных средств в общей сумме, соответствующей требованиям п. 5.1, по оговоренному в п 5.5. курсу на указанный в п.5.1. счет и действует до полного исполнения сторонами принятых на себя обязательств.

Таким образом, единственным условием отбора лиц, с которыми ФГУП «Нацрыбресурс» будут заключены соответствующие договоры и которые будут допущены к промыслу в Марокко, является – очередность поступления от владельцев судов на счет ФГУП «Нацрыбресурс» денежных средств, представляющих собой плату за право доступа российских рыболовных судов в атлантическую рыболовную зону Марокко.

Учитывая положения статей 11, 19, 31 и 33.1 Закона о рыболовстве право на добычу биоресурса в зоне Марокко возникает у лиц после заключения соответствующего договора закрепления долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов в районах действия международных договоров.

Согласно пункту 4.1.5 Оферты, опубликованной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс», судовладелец обязан осуществлять промысел в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко.

Из изложенного следует, что ФГУП «Нацрыбресурс» заключает договор (оферта), который предоставляет право на добычу биоресурса в зоне Марокко.

Между тем, в рамках реализации процедуры, установленной Правилам № 604, согласно Административному регламенту Федерального агентства по рыболовству по исполнению государственной функции по распределению в установленном порядке между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями промышленных квот, прибрежных квот добычи (вылова) катадромных и трансграничных видов рыб, а также квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов, утвержденному приказом Росрыболовства от 16.06.2009 № 517 (далее – Регламент осуществления государственной функции), Росрыболовство осуществляет государственную функцию по проведению заявочных кампаний, путем принятия, рассмотрения, отбора заявок поданных владельцами рыболовных судов, претендующих на заключение договора о закреплении квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов.

Однако из содержания Распоряжения 35-р и информации опубликованной на сайте Росрыболовства, относительно того, что в список судов, направляемых Марокканской стороне войдут суда, с владельцами которых ФГУП «Нацрыбресурс» заключит соответствующий договор на основании оферты, следует, что Росрыболовство фактически наделило ФГУП «Нацрыбресурс» полномочиями органа государственной власти по проведению заявочной кампании по определению хозяйствующих субъектов, допускаемых к осуществлению рыбопромысловой деятельности по освоению квоты добычи (вылова) водных биоресурсов для Российской Федерации в районе действия Соглашения и заключению с ними договоров, предоставляющих право на

осуществление рыбопромысловой деятельности по освоению квоты добычи (вылова) биоресурсов для Российской Федерации в районе действия Соглашения.

В соответствии с частью 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, иных органов власти, и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами указанных органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора.

Таким образом, учитывая изложенное Комиссия пришла к выводу о нарушении Росрыболовством части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в наделении Росрыболовством хозяйствующего субъекта ФГУП «Нацрыбресурс» функцией федерального органа исполнительной власти по проведению заявочной кампании по определению хозяйствующих субъектов, допускаемых к осуществлению рыбопромысловой деятельности по освоению квоты добычи (вылова) водных биоресурсов для Российской Федерации в районе действия Соглашения и по заключению с ними договоров, предоставляющих право на осуществление рыбопромысловой деятельности по освоению квоты добычи (вылова) биоресурсов для Российской Федерации в районе действия Соглашения.

Следует отметить, что согласно материалам дела, на счет ФГУП «Нацрыбресурс» поступили денежные средства:

³⁵₁₇ 1.07.2014

- в 15 часов 33 минуты за 7 рыбопромысловых судов от ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец»;
- в 15 часов 57 минут за 3 рыбопромысловых суда от ООО «Атлантик Везйл» и ООО «АЛЬЯНС МАРИН»;
- в 21 час 13 минут за 1 рыбопромысловое судно от Пухова О.С. (от ООО «МАГАДАНПРОМФЛОТ»)

³⁵₁₇ 4.07.2014

- с 10 часов 00 минут по 11 часов 00 минут за 4 судна от ОАО «МТФ».

При этом в Росрыболовство на ведение промысла в пределах промысловых районов в зоне Марокко всего поступило 16 заявок от следующих юридических лиц:

- 11.07.2014 от ОАО «МТФ» (4 заявки в отношении 4-х судов);
- 14.07.2014 от ЗАО «Таурус» (2 заявки в отношении 2-х судов), ЗАО «Феникс» (2 заявки в отношении 2-х судов), ЗАО «Эридан» (2 заявки в отношении 2-х судов), ЗАО «Стрелец» (1 заявка в отношении 1 судна), «Атлантик Везйл» (1 заявка в отношении 1 судна), ООО «АЛЬЯНС МАРИН»

(2 заявки в отношении 2-х судов);

- 15.07.2014 от ЗАО «ВЕСРЫБФЛОТ» (2 заявки в отношении 2-х судов).

Таким образом, в Росрыболовство были поданы заявки теми же лицами, которые участвовали в оферте ФГУП «Нацрыбресурс», за исключением ЗАО «ВЕСТРЫБФЛОТ» (информация о перечислении денежных средств на счет ФГУП «Нацрыбресурса» отсутствует) и «МАГАДАНПРОМФЛОТ» (которое участвовало в оферте, но заявки в Росрыболовство не подавало).

Одновременно, согласно материалам дела, 14.07.2014 были подписаны Договоры между ФГУП «Нацрыбресурс» и ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ООО «Атлантик Везйл» и ООО «АЛЬЯНС МАРИН».

С ООО «МАГАДАНПРОМФЛОТ» и ОАО «МТФ» соответствующие договоры заключены не были, перечисленные денежные средства были возвращены.

Учитывая, что единственным условием попадания в список судов, передаваемый Марокканской стороне, установленным в информации, размещенной на сайте Росрыболовство, является наличие заключённых с ФГУП «Нацрыбресурс» договоров, то из изложенного, соответственно следует, что лицами, которые войдут в список, представляемый Марокканской стороне для выдачи рыболовной лицензии, будут являться: ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ООО «Атлантик Везйл» и ООО «АЛЬЯНС МАРИН».

Стоит отметить, что согласно пояснениям представителей Росрыболовств полученным в ходе заседания Комиссии, лицами, которые впоследствии приступили к вылову в зоне Марокко, являются: ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ООО «Атлантик Везйл» и ООО «АЛЬЯНС МАРИН», то есть те лица, с которыми ФГУП «Нацрыбресурс» заключило договоры.

Далее ФГУП «Нацрыбресурс» письмом от 17.07.2014 № АРР-01/849 направило информацию в Росрыболовство о проведении мероприятий по сбору финансовой компенсации, представляющей собой плату за право доступа российских рыболовных судов в зону Марокко, заключении соответствующих договоров с судовладельцами. Список судов, за которые была внесена плата (состоящий только из 10 первых судов, плата за которые ранее была переведена на счет ФГУП «Нацрыбресурс»).

В указанный список вошли владельцы судов ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ООО «Атлантик Везйл» и ООО «АЛЬЯНС МАРИН».

Стоит отметить, что в отношении иных хозяйствующих субъектов – ОАО «МТФ» и ООО «МАГАДАНПРОМФЛОТ», за чьи суда также была перечислена соответствующая плата, ФГУП «Нацрыбресурс» информация в

Росрыболовство направлена не была, что указывает на самостоятельное определение ФГУП «Нацрыбресурс» судов, с владельцами которых будут заключены соответствующие договоры, и наименование которых войдет в список судов направляемый Марокканской стороне для оформления рыболовной лицензии.

Одновременно, 18.07.2014 Росрыболовство (письмо № У03-616) направило в адрес представителя Росрыболовства в Королевстве Марокко К.В. Дукину копию письма ФГУП «Нацрыбресурс» от 17.07.2014 № АРР-01/849 с приложением указанного списка судов и копии служебной записки структурного подразделения Росрыболовства Управления организации рыболовства на имя Начальника Управления международного сотрудничества Росрыболовства, содержащую информацию о поступивших в Росрыболовство 16 заявках от юридических лиц, являющихся владельцами судов, с указанием наименования владельца судна и наименования судна.

Согласно пояснениям озвученным представителями Росрыболовства на Комиссии, Марокканская сторона самостоятельно выбирала суда, в отношении которых будет предоставлено право доступа в атлантическую часть исключительной экономической зоны Королевства Марокко (путем выдачи лицензии). Выбор указанных судов не зависел от мнения и действия Росрыболовства и ФГУП «Нацрыбресурс».

Однако, согласно пункту 5.1 Распоряжения 35-р, представителю Росрыболовства в Королевстве Марокко К.В. Дукину надлежало представить в Департамент Морского рыболовства Министерства сельского хозяйства и морского рыболовства Королевства Марокко один список судов.

Следует отметить, что Определением об отложении рассмотрения Дела от 08.08.2014 № АД/31836/14 у Росрыболовства был запрошен соответствующий список судов.

Однако Росрыболовство не представило на рассмотрение Дела запрашиваемого списка, направленного представителем Росрыболовства в Королевстве Марокко Дукиным К.В. в Департамент Морского рыболовства Министерства сельского хозяйства и морского рыболовства Королевства Марокко с пояснениями нахождения Дукина К.В. в отпуске.

По мнению Комиссии, пояснения Росрыболовства не соответствуют действительным обстоятельствам дела, в связи с тем, что согласно абзацу 7 информации, опубликованной на сайте Росрыболовства, список российских рыболовных судов представляется в Департамент морского рыболовства Министерства сельского хозяйства и морского рыболовства Королевства Марокко, исходя из поступивших заявок от заявителей, принявших предложение об участии в исполнении Соглашения и Протокола, путем заключения соответствующего договора, на основании оферты размещенной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс».

При этом у Комиссии отсутствуют основания полагать, что выбор судов

должен был быть осуществлен Марокканской стороной, так как в Соглашении и приложениях к нему за Марокканской стороной не закреплено права или обязанности осуществления такого отбора.

Единственным основанием не допуска российского судна к вылову, при условии осуществления им финансовых компенсаций, согласно Соглашению, может быть только несоответствие судна техническим требованиям, установленным Соглашением.

Изложенное полностью опровергает пояснения Росрыболовства, относительно самостоятельного отбора Марокканской стороной судов, которые будут допущены к рыболовству.

При этом стоит отметить, что информация о порядке отбора лиц (первые 10), которые будут допущены к вылову в Марокко, следует только из Оферты, опубликованной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс».

Данного условия отбора не значится ни в Распоряжении 35-р, ни в информации, опубликованной на сайте Росрыболовства.

Документы, подтверждающие, что прописанный в Оферте порядок отбора участников был рекомендован Росрыболовством, отсутствуют.

Однако действий, направленных на установление иного порядка отбора, чем предусмотренного в опубликованной оферте, Росрыболовством осуществлено не было.

Согласно пункту 2 Положения о Росрыболовстве, Росрыболовство находится в ведении Министерства сельского хозяйства Российской Федерации.

В рамках рассмотрения дела в качестве лица, обладающего сведениями, к участию в деле привлечено Министерство сельского хозяйства Российской Федерации (далее - Минсельхоз России).

Согласно позиции Минсельхоза России, изложенной в письме исх. от 20.08.2014 № 14-8/292 (вх. от 20.08.2014 № 76401/14) в рамках Соглашения Российской Федерации предоставлена квота добычи (вылова) биоресурса. Следовательно, квота добычи (вылова) биоресурса должна быть распределена в соответствии с Правилами № 604.

При этом, согласно письму Минсельхоза России от 23.07.2014 № ИМ-14-29/9206, направленному в адрес Росрыболовства, Росрыболовству было поручено отменить Распоряжение № 35-р.

Однако, Росрыболовство не согласилось с позицией Минсельхоза России о необходимости отмены Распоряжения № 35-р.

Согласно позиции Росрыболовства о том, что действующий порядок распределения квот, установленный Правилами № 604, не применим в рамках действия Соглашения, то порядок, на основании которого должны отбираться суда, которые будут осуществлять рыболовство в Марокко, должен быть внесен Минсельхозом России в Правительство Российской Федерации для его утверждения.

Между тем, согласно указанному письму Минсельхоза России,

необходимый проект нормативного правового акта (далее – Проект) был представлен Росрыболовством в Минсельхоз России, после чего указанный Проект, пройдя согласования с заинтересованными органами исполнительной власти, был внесен в Правительство Российской Федерации.

По результатам рассмотрения Проекта Заместитель Председателя Правительства Российской Федерации поручением от 24.06.2014 № АД-П11-4641 поручил дополнительно проработать представленный Проект.

Изложенное подтверждает, что у Росрыболовства отсутствовали полномочия по самостоятельному определению порядка распределения квот, путем издания Распоряжения № 35-р.

Статьей 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, признаками ограничения конкуренции являются - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Как было указано выше, порядок распределения квоты добычи (вылова) водных биоресурсов для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов, а соответственно порядок отбора лиц между которыми будет распределена такая квота, должен осуществляться на основании действующих норм российского законодательства – Правил № 604, с учетом требований, которые установлены Соглашением.

Согласно Правилам № 604 закрепление квоты добычи (вылова) биоресурса осуществляется на основании данных государственного рыбохозяйственного реестра об объеме добытых (выловленных) заявителем водных биоресурсов за 9 лет, предшествующих расчетному году, как отношение суммы объемов добытых (выловленных) указанным заявителем водных биоресурсов каждого вида в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов за 9 лет, предшествующих расчетному году, к сумме объемов добытых (выловленных) водных биоресурсов в соответствующих районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов всеми допущенными заявителями за 9 лет, предшествующих расчетному году, и выражается в процентах с точностью до 3 цифр после запятой.

Таким образом, Правила № 604 фактически закрепляют «исторический принцип» распределения квоты между хозяйствующими субъектами, ранее осуществляющими освоение квоты в зоне действия международного договора.

Как было указано выше отношения Российской Федерации и Королевства Марокко в области рыболовства носят длительный характер.

Согласно материалам дела, в рамках указанных отношений деятельность

по рыболовству путем освоения квоты Российской Федерации осуществлялась, в том числе ОАО «МТФ» и ЗАО «Вестрыбфлот», которые имели объемы добытых (выловленных) биоресурсов в районе действия Соглашения, за 9-летний период, на основании данных о которых должно производиться распределение и закрепление квоты Российской Федерации предоставленной Соглашением.

Таким образом, указанные лица, в соответствии с Правилами № 604, имели право на закрепление за ними права добычи (вылова) биоресурса в зоне Марокко.

Между тем, необходимо отметить, что рыболовная деятельность владельцами судов, допущенных к освоению квоты предоставленной Соглашением, производится в целях реализации объемов добытых (выловленных) биоресурсов для получения прибыли такими хозяйствующими субъектами.

Предоставление Росрыболовством возможности осуществления рыболовной деятельности в зоне Марокко, то есть возможности получения прибыли одним хозяйствующим субъектам, которые имеют право на закрепление за ними квоты, предоставленной Соглашением в соответствии с Правилами № 604, и лишение возможности осуществления рыболовной деятельности в зоне Марокко, а равно лишение возможности получения прибыли другими хозяйствующими субъектами, которые также имеют право на закрепление за ними квоты, предоставленной Соглашением в соответствии с Правилами № 604, свидетельствует о предоставлении Росрыболовством конкурентных преимуществ осуществления деятельности первым лицам по отношению ко вторым, в том числе на территории Российской Федерации.

Материалами дела подтверждено наличие хозяйствующих субъектов, которые потенциально могли осуществлять деятельность по рыболовству в зоне Марокко, однако не вошли в соответствующий список, направляемый Марокканской стороне для оформления рыболовной лицензии, а соответственно были ограничены в возможности осуществления деятельности по рыболовству в зоне Марокко.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, 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).

Перечень действий (бездействий), запрещенных названной нормой, является открытым.

Исходя из пункта 8 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах,

возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является доказанным, если акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Учитывая изложенное, законодательством Российской Федерации о рыболовстве и Положением не предусмотрено издание Росрыболовством Распоряжения № 35-р, предусматривающего порядок отбора хозяйствующих субъектов, для целей распределения между ним квоты добычи (вылова) водных биоресурсов для Российской Федерации в районе действия Соглашения в ходе процедуры реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской Смешанной комиссии в рамках Соглашения, и последующего формирования списка российских рыболовных судов, предусмотренного Приложением №2 к Соглашению, а реализация такого распоряжения привела к ограничению конкуренции путем сокращения числа потенциальных хозяйствующих субъектов, имеющих право на освоение квоты Российской Федерации в зоне действия Соглашения.

Соответственно, действия Росрыболовства выразившиеся в издании Распоряжения 35-р, реализация которого привела к ограничению конкуренции, путем сокращения числа потенциальных хозяйствующих субъектов, имеющих право на освоение квоты Российской Федерации в зоне действия Соглашения, нарушают положения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Росрыболовства нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в издании Распоряжения от 04.07.2014 № 35-р «О реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской смешанной комиссии по рыболовству в рамках Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко в области морского рыболовства от 14.02.2013 года», реализация которого привела к ограничению конкуренции, путем сокращения числа потенциальных хозяйствующих субъектов, имеющих право на освоение квоты Российской Федерации в зоне действия международного Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко в области морского рыболовства от 14.02.2013 года.
2. Признать в действиях Росрыболовства нарушение части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в наделении Росрыболовством

хозяйствующего субъекта-ФГУП «Нацрыбресурс» функцией федерального органа исполнительной власти по проведению заявочной компании по определению хозяйствующих субъектов, допускаемых к осуществлению рыбопромысловой деятельности по освоению квоты добычи (вылова) водных биоресурсов для Российской Федерации в районе действия этого международного соглашения и по заключению с ними договора, предоставляющего право на осуществление рыбопромысловой деятельности по освоению указанной квоты добычи (вылова) водных биоресурсов.

3. Выдать предписание об устранении Росрыболовством нарушения антимонопольного законодательства и осуществлении Росрыболовством действий, направленных на обеспечение конкуренции.

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

Председатель Комиссии

В.В. Соловьев

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 1-15-109/00-04-14

«29 » августа 2014 года

г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 20.08.2014 по делу №1-15-109/00-04-14 о нарушении Федеральным агентством по рыболовству (Рождественский бульвар, д.12, Москва, 107996) частей 1 и 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Федеральному агентству по рыболовству (далее — Росрыболовство)

в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение частей 1 и 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции, а именно: отменить распоряжение от 04.07.2014 № 35-р «О реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской смешанной комиссии по рыболовству в рамках Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 14.02.2013».

2. Росрыболовству в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно: осуществить распределение квоты добычи (вылова) водных биоресурсов для Российской Федерации в районе действия Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко в области морского рыболовства от 14.02.2013 (далее — Соглашение) на недискриминационных условиях между всеми хозяйствующими субъектами, подавшими заявки в Росрыболовство в ходе процедуры реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской Смешанной комиссии в рамках Соглашения, и осуществлявшими добычу (вылов) водных биоресурсов для Российской Федерации в районе действия Соглашения, в порядке, предусмотренном Правилами распределения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 12.08.2008 № 604, и направить уполномоченному органу Королевства Марокко список российских рыболовных судов, в отношении которых указанными хозяйствующими субъектами были поданы соответствующие заявки, для получения рыболовных лицензий.

3. Об исполнении пункта 1 предписания проинформировать ФАС России в течение трех календарных дней с момента принятия решения об отмене распоряжения от 04.07.2014 № 35-р «О реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской смешанной комиссии по рыболовству в рамках Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 14.02.2013», с приложением подтверждающих документов.

4. Об исполнении пункта 2 предписания проинформировать ФАС России в срок до представления Росрыболовством уполномоченному органу Королевства Марокко списка российских рыболовных судов для получения рыболовных лицензий с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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

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

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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

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