



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО НЕНЕЦКОМУ АВТОНОМНОМУ ОКРУГУ**

Р Е Ш Е Н И Е

**по делу о нарушении антимонопольного законодательства
№ 02А/01-35-2018**

11.12.2018 г.

г. Нарьян-Мар

Резолютивная часть решения оглашена 06 декабря 2018 г.

Решение в полном объеме изготовлено 11 декабря 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

И.В. Белоконь – руководитель Управления, председатель Комиссии;

Ю.В. Шабанова – ведущий специалист - эксперт Управления, член Комиссии;

А. Н. Слюсарчик – специалист 1 разряда Управления, член Комиссии;

рассмотрев материалы дела № 02А/01-35-2018 по признакам нарушения Департаментом природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО (Юридический адрес: 166000, НАО, г. Нарьян-Мар, ул. Ленина, д. 27д; Почтовый адрес: 166000, НАО, г. Нарьян-Мар, ул. Выучейского, д. 36) пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в участии организатора торгов (работников организатора) в открытом аукционе, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

в присутствии на заседании представителя по доверенности АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд», в отсутствие законных представителей Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО и АО «Ненецкая нефтяная компания»,

УСТАНОВИЛА:

28.04.2018 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу поступило заявление АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд» (вх. № 865) перенаправленное Прокуратурой НАО, по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в участии организатора торгов (работников организатора) в открытом аукционе, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании Приказа от 27.07.2018 № 99 возбуждено Дело 02А/01-35-2018, в отношении Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса

НАО по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в участии организатора торгов (работников организатора) в открытом аукционе, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Комиссия Ненецкого УФАС России, рассмотрев материалы дела и изучив доводы сторон, установила следующее.

Физические лица, юридические лица приобретают право пользования поверхностными водными объектами по основаниям и в порядке, которые установлены главой 3 Водного кодекса Российской Федерации.

Частью 2 статьи 16 Водного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что договор водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, заключается по результатам аукциона в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, а также в случае, если имеется несколько претендентов на право заключения такого договора.

В соответствии с частью 3 указанной статьи Порядок подготовки и заключения договора водопользования, форма примерного договора водопользования, порядок организации и проведения аукциона на право заключения договора водопользования утверждаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 14.04.2007 г. N 230 "О договоре водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, и о проведении аукциона" утверждены Правила подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе и Правилами проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования (далее - Правила).

В соответствии с Водным кодексом Российской Федерации от 03.06.2006 №74-ФЗ, Правилами проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 №230, на основании распоряжения Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО от 08.12.2016 г. №1248-р, утверждена Аукционная Документация об открытом аукционе по приобретению права на заключение договора водопользования, в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей р. Печора.

12.12.2016 на сайте torgi.gov.ru размещено извещение 121216/0844371/02 о проведении открытого аукциона №10.

Предмет аукциона - право на заключение договора водопользования ;

Сведения о водном объекте – река Печора;

Код водного объекта – 03050300212103000057306;

Площадь участка акватории – 0,0114 км²;

Срок договора водопользования – до 01 ноября 2036 года;

Дата начала приема заявок на участие в аукционе – 12.12.2016 года 08:30;

Дата окончания приема заявок на участие в аукционе – 09.02.2017 года 17:00;

Дата проведения аукциона – 10.02.2017 года 14:00;

Начальная цена предмета аукциона – 557,27 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 10 от 10.02.2017, на участие в аукционе подана одна заявка АО «Ненецкая нефтяная компания». Аукционной комиссией принято решение признать аукцион несостоявшимся и заключить договор с единственным участником АО «Ненецкая нефтяная компания».

20 марта 2017 года между Департаментом природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО и АО «Ненецкая нефтяная компания» заключен договор водопользования № 83-03.05.03.002-Р-ДРБВ-С-2017-03240/00.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены требования к торгам.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в частности, участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Порядок организации и проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей, определен в Правилах проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 N 230 "О договоре водопользования, право на заключение которого приобретает на аукционе, и о проведении аукциона".

В соответствии с пунктом 9 Правил организатор аукциона принимает решение о создании комиссии, определяет ее состав и порядок работы, назначает председателя комиссии. Пунктом 15 Правил организатор аукциона наделен правом создать единую комиссию для проведения конкурсов или аукционов.

В соответствии с п. 10 Правил утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230, членами аукционной комиссии не могут быть физические лица, лично заинтересованные в результатах аукциона, в том числе физические лица, подавшие заявки, либо состоящие в штате организаций, подавших заявки, а также физические лица, которые являются аффилированными по отношению к участникам аукциона, в том числе физические лица, являющиеся участниками (акционерами) этих организаций, членами их органов управления, кредиторами участников аукциона.

Распоряжением Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО от 08.12.2016 г. №1248-р «О проведении аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта» был утвержден состав аукционной комиссии, в которую в том числе, входил Председатель комиссии, заместитель руководителя Департамента, начальник управления природных ресурсов и экологии Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО – Чибисов Сергей Владимирович.

Вместе с тем, в связи с осуществлением Управлением имущественных и земельных отношений Ненецкого автономного округа (далее - Управление) в соответствии с частью 3 статьи 47 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», подпунктом 14 пункта 13 Положения об Управлении, утвержденного постановлением Администрации Ненецкого автономного округа от 25.08.2015 № 275-п, полномочий Общего собрания акционеров акционерного общества «Ненецкая нефтяная компания», 100 процентов акций которого находятся в собственности Ненецкого автономного округа, Распоряжением Департамента финансов, экономики и имущества Ненецкого автономного округа от 20.03.2015 №89-и Чибисов С.В. назначен представителем Ненецкого автономного округа в качестве кандидата для избрания в Совет директоров открытого акционерного общества «Ненецкая нефтяная компания».

В Совет директоров акционерного общества «Ненецкая нефтяная компания» Чибисов С.В. как представитель Ненецкого автономного округа был назначен распоряжением Управления имущественных и земельных отношений Ненецкого автономного округа от 30.06.2016 № 1017.

Согласно Распоряжению Департамента от 02.02.2015 №17 заместитель руководителя Департамента, начальник управления природных ресурсов и экологии

Чибисов Сергей Владимирович уполномочен действовать от имени Департамента, подписывать необходимые документы (договоры, лицензии, разрешения, запросы, обращения, охотничьи билеты) при работе с заявителями в области природопользования, недропользования, охраны окружающей среды, лесных и водных отношений, землепользования, охоты и сохранения охотничьих ресурсов, использования объектов животного мира и водных биологических ресурсов, экологической экспертизы.

В соответствии с пунктом 20 Должностного регламента заместителя руководителя Департамента, начальника управления природных ресурсов и экологии Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО от 12.01.2015 №6/05 и подпункта 9) пункта 21 Должностного регламента заместителя руководителя Департамента, начальника управления природных ресурсов и экологии Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО от 01.03.2017, начальник Управления природных ресурсов и экологии Чибисов Сергей Владимирович обеспечивает оказание государственных услуг, в том числе: предоставление водных объектов в пользование на основании договоров водопользования.

Также, подпунктом 12 пункта 7 Должностного регламента заместителя руководителя Департамента, начальника управления природных ресурсов и экологии Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО от 12.01.2015 №6/05 и подпунктом 12 пункта 7 Должностного регламента заместителя руководителя Департамента, начальника управления природных ресурсов и экологии Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО от 01.03.2017, начальник Управления природных ресурсов и экологии Чибисов Сергей Владимирович обязан сообщать руководителю Департамента о личной заинтересованности при исполнении должностных обязанностей, которая может привести к конфликту интересов, принимать меры по предотвращению такого конфликта.

Пунктом 10 Правил проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования установлено:

Членами комиссии не могут быть физические лица, лично заинтересованные в результатах аукциона, в том числе физические лица, подавшие заявки либо состоящие в штате организаций, подавших заявки, а также физические лица, которые являются аффилированными по отношению к участникам аукциона, в том числе физические лица, являющиеся участниками (акционерами) этих организаций, членами их органов управления, кредиторами участников аукциона.

В случае выявления в составе комиссии указанных лиц организатор аукциона обязан незамедлительно заменить их другими физическими лицами, которые лично не заинтересованы в результатах аукциона и на которых не способны оказывать влияние участники аукциона.

Замена члена комиссии согласно пункту 12 Правил допускается только по решению организатора конкурса или аукциона.

В нарушение пункта 10 Правил замена члена комиссии при проведении конкурса организатором конкурса не произведена.

Согласно заявлению АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд» указанные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что заместитель руководителя Департамента ПР и АПК НАО - начальник управления природных ресурсов и экологии, председатель аукционной комиссии Чибисов С.В., являясь одновременно членом Совета директоров победителя торгов - АО «ННК», имел личную заинтересованность при исполнении своих должностных обязанностей, которое привело к возникновению конфликта интересов между организатором и победителем торгов.

В письменных и устных пояснениях Департамент природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО сообщил, что *свою деятельность в Совете директоров Чибисов С.В. осуществляет не как физическое лицо, а как представитель Ненецкого автономного округа. Представители Ненецкого автономного округа, являющиеся государственными гражданскими служащими Ненецкого автономного округа, не могут получать вознаграждение в денежной или иной форме, а также покрывать за счет юридических и (или) третьих лиц расходы на выполнение функций представителя Ненецкого автономного округа. За свою деятельность в качестве представителя Чибисов С.В. доходы в виде денег, иного имущества, в том числе имущественных прав, услуг имущественного характера, результатов выполненных работ или каких-либо выгод (преимуществ) не получал и не получает. Следовательно, у него отсутствует личная заинтересованность.*

Согласно справке АО «Регистратор Р.О.С.Т» от 15.11.2017 №6134-ЦО-18/СВР-0006о доля участия Ненецкого автономного округа в уставном капитале АО «Ненецкая нефтяная компания» 100 процентов.

В соответствии с пунктами Устава АО «Ненецкая нефтяная компания» Совет директоров Общества осуществляет общее руководство деятельностью Общества. (п. 15.1) Генеральный директор Общества, а также лицо временно исполняющее полномочия Генерального директора Общества, принимает следующие решения и заключает сделки только с предварительного согласия совета директоров Общества: по приобретению и отчуждению, передаче в аренду, пользование, залог, а также иному распоряжению недвижимым имуществом Общества.

Таким образом, Чибисов С.В., будучи членом органа управления общества, в силу пункта 10 Правил проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 №230, не мог входить в состав аукционной комиссии.

Следовательно, организатором конкурса нарушен п. 10 Правил.

Данная позиция поддерживается решением Арбитражного суда Архангельской области по месту нахождения Постоянного судебного присутствия в городе Нарьян-Маре Ненецкого автономного округа по делу № А05П-22/2018, вступившим в законную силу.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" - данный Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

В силу пункта 4 части 1 статьи 17 при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе участие в торгах работников организаторов торгов.

Какие-либо исключения из данного правила Федеральным законом от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" не установлены.

Согласно части 5.1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с тем, что согласно пункту 3 части 2 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" Федеральный антимонопольный орган утверждает порядок проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта и выявления иных случаев недопу-

шения, ограничения или устранения конкуренции, объем анализа состояния конкуренции будет определен соответствующим приказом ФАС России.

Анализ проведен в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220 и зарегистрированным в Минюсте РФ 2 августа 2010 г. N 18026 (далее - Порядок проведения анализа).

Согласно п. 2.1 Порядка проведения анализа, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка.

В связи с тем, что имеются признаки нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" при проведении открытого конкурса, то за временной интервал исследования целесообразно принять период проведения данного аукциона.

В качестве временного интервала исследования принимается интервал с даты размещения извещения - 12.12.2016 г. по дату заключения договора — 20.03.2017.

Следовательно, временной интервал исследования: 12.12.2016 - 20.03.2017.

В соответствии с извещением о проведении открытого аукциона предметом аукциона являлось - приобретение права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта, соответственно продуктовыми границами является приобретение права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта.

Поскольку настоящий анализ проводился по результатам проведения аукциона, то состав хозяйствующих субъектов, участвующих в аукционе включает в себя лиц, подавших заявки на участие в данном аукционе. В открытом аукционе на приобретение права на заключение договора водопользования в части использования акватории водного объекта была подана одна заявка, аукцион признан несостоявшимся.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений (п. 4).

Интерес организатора торгов в проведении торгов выражен в том, чтобы не только призвать потенциальных участников к конкурентной борьбе, но и выявить лицо, способное наилучшим образом поставить товары, выполнить работы, оказать услуги. Торги, в которых организатор торгов выступает участником, не обеспечивает равенство условий конкурентной борьбы и не направлены на выявление лучшего предложения (письмо ФАС России от 16.12.2013 N ИА/50999/13 "О применении антимонопольного законодательства").

Чибисов С.В. в момент проведения открытого аукциона одновременно являлся заместителем руководителя Департамента, начальником управления природных ресурсов и экологии Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО, председателем аукционной комиссии и участником (членом совета директоров) АО «Ненецкая нефтяная компания», участвовавшего в вышеуказанном аукционе и по его итогам заключившего договор водопользования водного объекта р. Печора.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ненецкого УФАС России приходит к выводу о наличии признаков нарушения в действиях организатора торгов - Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в участии организатора торгов (работников организатора) в открытом аукционе, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или

устранению конкуренции в географических границах соответствующего товарного рынка.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49, Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО нарушение пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункта 10 Правил проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 N 230 "О договоре водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, и о проведении аукциона", выразившиеся в участии организатора торгов (работников организатора) в открытом аукционе, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела указанных в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" отсутствуют.


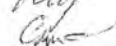
3. Департаменту природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО выдать обязательное для исполнения предписание о недопущении действий, которые могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Постоянное судебное присутствие Арбитражного суда Архангельской области в Ненецком автономном округе (г. Нарьян-Мар).

Председатель Комиссии:


И.В. Белоконь

Члены Комиссии:


Ю.В. Шабанова

А.Н. Слюсарчик

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49, Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия
РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Департамента природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО нарушение пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункта 10 Правил проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 N 230 "О договоре водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, и о проведении аукциона", выразившиеся в участии организатора торгов (работников организатора) в открытом аукционе, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела указанных в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" отсутствуют.

3. Департаменту природных ресурсов, экологии и агропромышленного комплекса НАО выдать обязательное для исполнения предписание о недопущении действий, которые могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Постоянное судебное присутствие Арбитражного суда Архангельской области в Ненецком автономном округе (г. Нарьян-Мар).

Председатель Комиссии:



И.В. Белоконь

А.Н. Ситосаркин

К.В. Шадрин