

**РЕШЕНИЕ по делу № 08-18/17**

**Номер документа:** 08-18/17

**Номер дела:** 08-18/17

**Тип документа:** Решения по делам

**Управление:** Сахалинское УФАС России

**Дата публикации:** 23.05.2017

**Сферы деятельности:**

- Антимонопольное регулирование
- 

ИП Хо Е. Д.

<...>

Сахалино-Курильское территориальное  
управление Федерального агентства по  
рыболовству

<....>

**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 08-18/17**

30 марта 2017 года г. Южно-Сахалинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председатель Комиссии: - <....> – исполняющий обязанности заместителя руководителя управления;

Члены Комиссии: - <....>. – начальник отдела контроля органов государственной власти, антимонопольного контроля и рекламы;

- <....> – специалист-эксперт отдела контроля органов государственной власти, антимонопольного контроля и рекламы.

рассмотрев дело № 08-18/17 по жалобе ИП Хо Е.Д. от 10.03.2017 (вх. № 572-эл) на действия организатора торгов – Сахалино-Курильское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству при проведении торгов в форме аукциона на право на заключения договора пользования рыбоводных участков, расположенных на водных объектах и (или) их частях, прилегающих к территории муниципальных образований Сахалинской области для осуществления пастбищной аквакультуры (в соответствии с лотами) (изв. 171016/2285942/01 от 17.10.2016).

В присутствии:

от заявителя – <....>, представитель по доверенности <....>

от ответчика – <....>, представитель по доверенности <....>; <....>, представитель по доверенности <....>;

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Сахалинское УФАС России) 10.03.2017 (вх. № 572-эл) поступила жалоба от ИП Хо Е.Д. (далее – заявитель) на действия организатора торгов – Сахалино-Курильское территориальное управление Федерального агентства по рыболовству (далее – ответчик, СКТУ Федерального агентства по рыболовству) при проведении торгов в форме аукциона на право заключения договора пользования рыбоводных участков, расположенных на водных объектах и (или) их частях, прилегающих к территории муниципальных образований Сахалинской области для осуществления пастбищной аквакультуры (в соответствии с лотами) (изв. 171016/2285942/01 от 17.10.2016).

Заявитель полагает, что организатором торгов СКТУ Федерального агентства по

рыболовству нарушен п. 137 Правил организации и проведения торгов на право заключения договора пользования рыбноводным участком, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 15 мая 2014 года № 450 (далее – Правила) в части проведения аукциона при отсутствии членов комиссии.

- с доводом жалобы не согласился, вследствие чего направил в Сахалинское УФАС России возражение на жалобу заявителя от 15.02.2016 (вх. № 597).

В соответствии с данным возражением, П. 81 Правил предусматривает, что организатор аукциона вправе опубликовать (Из п. 113 Правил следует, что любое лицо, присутствующее при проведении аукциона, вправе осуществлять аудио- и видеозапись аукциона.

Согласно ч. 1 ст. 45.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», под доказательствами по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимаются сведения о фактах, которые получены в установленном настоящим Федеральным законом порядке и на основании которых комиссия устанавливает наличие либо отсутствие нарушения антимонопольного законодательства, обоснованность доводов лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для полного и всестороннего рассмотрения дела.

В силу ч. 3 ст. 45.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в качестве доказательств по делу о нарушении антимонопольного законодательства допускаются письменные доказательства и вещественные доказательства, пояснения лиц, участвующих в деле, пояснения лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, заключения экспертов, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы.

СКТУ Федерального агентства по рыболовству уточняет, что доказательства, представляемые в качестве доказательств по делам о нарушении антимонопольного законодательства должны иметь юридическую силу (получены законным путем, легализованы, надлежащим образом исследованы и представлены в презентабельной форме). Только тогда они могут быть положены в основу решения антимонопольного органа. Между тем, в нарушении вышеуказанных норм права, ИП Хо Е.Д. на аукционе не присутствовал, тем самым имеющаяся в УФАС России по Сахалинской области видеозапись нельзя рассматривать как достоверное и допустимое доказательство.

- же СКТУ Федерального агентства по рыболовству представило в Сахалинское УФАС России дополнительное возражение на жалобу заявителя от 30.03.2017 (вх. № 1244).

В соответствии с данными возражениями, СКТУ Федерального агентства по рыболовству не согласно с основаниями жалобы заявителя. Из представленной заявителем видеосъемки очевидно, что в актовом зале СКТУ Федерального агентства по рыболовству находятся участники аукциона, и два члена комиссии аукциона. Видеосъемка сопровождается аудио съёмкой, о чем свидетельствует звук установки пишущего средства, вместе с тем, звуков ведения аукциона (оглашение

цены лота или участника аукциона, согласившегося с указанной ценой) нет. Таким образом, можно сделать вывод о том, что во время съемки аукцион был приостановлен.

Согласно протоколу аукциона и цены лота № 1, съемка осуществлялась 03.02.2017 года в 15:23, в момент, когда аукцион был приостановлен из-за технического сбоя ГТК, в связи с чем Комиссия удалась из зала проведения аукциона. Данное событие отражено в письменном протоколе аукциона.

Вместе с тем, организатор торгов полагает, что заявителем не верно применен абзац 2 статьи 12 Постановления Правительства РФ (заседание комиссии считается правомочным, если на нем присутствуют более 50 процентов общего числа членов комиссии), так как указанная норма отнесена именно к заседаниям комиссии, на которых разрешаются вопросы организации аукциона путем голосования и подсчетов голосов. В момент проведения аукциона и определения победителя его, кворум комиссии аукциона не требуется, так как победитель определяется посредством результата торгов.

Таким образом, присутствие при проведении аукциона двух членов комиссии, не противоречит содержанию статьи 137 Приказа ФАС от 10.02.2010 № 67, а именно аукцион проводится организатором аукциона в присутствии членов аукционной комиссии и участников аукциона (их представителей), так как победителем аукциона признается участник аукциона, предложивший более высокую цену предмета аукциона (ст. 114 Постановление Правительства РФ от 15.05.2014 № 450).

Вместе с тем, 17.03.2017 в 13:00 ровно в СКТУ Федерального агентства по рыболовству поступило уведомление-требование УФАС по Сахалинской области о приостановлении аукциона до рассмотрения жалобы по существу, что предусмотрено частью 11 статьи 18.1 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем, в 12 часов 50 минут этого же дня аукцион по лоту № 1 объявлен заместителем председателя аукциона не состоявшимся, так как в аукционе участвовали менее 2 участников, то есть все участники отказались от участия в аукционе.

Таким образом на момент поступления в СКТУ Федерального агентства по рыболовству копии жалобы ИП Хо Е.Д. с требованием признать аукцион не состоявшимся, аукцион по первому лоту был признан не состоявшимся по основаниям пункта «а» статьи 124 Постановления Правительства РФ от 15.05.2014 № 450 «Об утверждении Правил организации и проведения торгов (конкурсов, аукционов) на право заключения договора пользования рыболовным участком», о чем свидетельствует протокол ведения аукциона.

Более того, ответчик считает, что жалоба ИП Хо Е.Д. не подлежит рассмотрению, так как в ней отсутствуют данные о нарушении его прав и законных интересов, учитывая то обстоятельство, что заявитель не является участником конкурентных отношений.

21.03.2017 в 12:00 состоялось рассмотрение дела № 08-18/17 по жалобе ИП Хо Е.Д. На заседании участвующими сторонами были озвучены доводы, указанные ими в жалобе. Вместе с тем, Комиссией Сахалинского УФАС России было принято решение о продлении срока рассмотрения данного дела в связи с необходимостью получения дополнительной информации с назначением рассмотрения на 30.03.2017 в 16:30.

30.03.2017 в 16:30 повторно состоялось рассмотрение дела № 08-18/17 по жалобе ИП Хо Е.Д.

Комиссия Сахалинского УФАС России, изучив материалы дела 08-18/17, а так же представленные участвующими в рассмотрении дела сторонами доводы, установила следующее.

17.10.2016 СКТУ Федерального агентства по рыболовству на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов <https://www.torgi.gov.ru/> было размещено извещение о проведении торгов в форме аукциона на право заключения договора пользования рыбоводных участков, расположенных на водных объектах и (или) их частях, прилегающих к территории муниципальных образований Сахалинской области, для осуществления пастбищной аквакультуры (в соответствии с лотами) (изв. № 171016/2285942/01).

Согласно опубликованному извещению, дата начала приёма заявок на участие в аукционе - 18.10.2016.

Дата окончания приёма заявок на участие в аукционе - 23.01.2017 в 16 час. 00 мин.

Дата регистрации участников аукциона – 30.01.2017 с 09 час. 00 мин. по 09 час. 50 мин.

Дата проведения аукциона - 30.01.2017 в 10 час. 00 мин.

Аукцион является открытым и проводится в отношении 3 (трех) рыбоводных участков. Количество лотов - 3 (три)

Лот № 1:

Наименование водного объекта: река Гастелловка

Наименование муниципального района: Поронайский городской округ.

Площадь, га: 4,9 га.

Границы рыбоводного участка: река Гастелловка, вся акватория водного объекта (протяженность участка по руслу реки 9,8 км, ширина участка: ширина реки).

Лот № 2:

Наименование водного объекта: река Черемшанка

Наименование муниципального района: Томаринский городской округ. Площадь, га: 6,33 га.

№ п/п Широта Долгота

1. 47° 54' 27" 142° 8' 41"
2. 47° 53' 48" 142° 10' 3"
3. 47° 53' 43" 142° 10' 40"
4. 47° 53' 56" 142° 10' 46"
5. 47° 54' 0" 142° 11' 18"
6. 47° 53' 57" 142° 11' 26"
7. 47° 54' 7" 142° 12' 31"
8. 47° 54' 18" 142° 12' 38"
9. 47° 54' 15" 142° 12' 48"
10. 47° 54' 18" 142° 12' 53"
11. 47° 54' 8" 142° 13' 5"
12. 47° 54' 7" 142° 14' 19"
13. 47° 53' 48" 142° 14' 32"
14. 47° 53' 43" 142° 15' 5"
15. 47° 53' 53" 142° 15' 22"
16. 47° 53' 38" 142° 15' 22"
17. 47° 53' 31" 142° 15' 45"

Границы рыбоводного участка (картографическая проекция WGS 84):

географические координаты границ:

Карта - схема рыбоводного участка: приложение № 2 к настоящей документации о проведении аукциона.

Ограничения, связанные с использованием рыбоводного участка: в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Лот № 3:

Наименование водного объекта: река Чеховка.

Наименование муниципального района: Холмский городской округ.

Площадь, га: 20,65 га

Границы рыбоводного участка: река Чеховка, вся акватория водного объекта (протяженность участка по руслу реки 41,3 км, ширина участка: ширина реки).

Согласно Протоколу аукциона на право заключения договора пользования рыбными участками № 2 (далее – Протокол № 2), 30.01.2017 в 10 час. 00 мин. председатель Комиссии СКТУ Федерального агентства по рыболовству объявил аукцион открытым по лоту № 1 (р. Гастелловка, Поронайский городской округ), при этом объявлен размер начальной цены данного лота, равный 1 534,68 рублей, и шаг

аукциона лота № 1 – 76,73 рублей.

В последующем, 27.02.2017 данный аукцион по лоту № 1 был возобновлен по предписанию Сахалинского УФАС России (исх. № 08-662 от 20.02.2017) с 158 421 шага аукциона при цене шага – 12 157 178,01 рублей.

17.03.2017 в 12:50 вышеуказанный аукцион по лоту № 1 объявлен заместителем председателя аукциона не состоявшимся, так как в аукционе участвовали менее 2 участников, то есть все участники отказались от участия в аукционе (п. «а» ст. 124 Правил), что зафиксировано протоколом проведения аукциона № 2 от 30.01.2017.

ИП Хо Е.Д. в обоснование довода своей жалобы представил в Сахалинское УФАС России видеозапись проведения аукциона на право заключения договора пользования рыбными участками № 171016/2285942.

При рассмотрении данной видеозаписи, Комиссия Сахалинского УФАС России пришла к выводу, что установить факт проведения данного аукциона по указанной видеозаписи не представляется возможным, так как отсутствуют какие-либо действия со стороны организатора аукциона и его участников, характеризующие процедуру проведения аукциона (оглашение цены лота либо участника аукциона, согласившегося с указанной ценой).

Таким образом, Комиссия Сахалинского УФАС России, проанализировав представленную видеозапись, признает довод заявителя о неправомерности проведения аукциона в отсутствие членов комиссии необоснованным.

При рассмотрении материалов дела № 08-86/2016, Комиссия Сахалинского УФАС России так же установила наличие иных нарушений со стороны СКТУ Федерального агентства по рыболовству.

Так, протоколом аукциона на право заключения договора пользования рыбноводными участками № 2 от 30.01.2017 указано, что 17.03.2017 данный аукцион по лоту № 1 был объявлен несостоявшимся на основании п. «а» ст. 124 Правил (так как все участники аукциона отказались от дальнейшего участия), что указано в возражениях на жалобу ИП Хо Е.Д. (вх. № 1244 от 30.03.2017). В данном аукционе участвовали девять хозяйственных субъектов.

Пунктом 103 Правил установлено, что заявитель, подавший заявку об участии в аукционе, вправе ее отозвать в любое время до окончания срока подачи таких заявок. Организатор аукциона обязан вернуть внесенный задаток заявителю в течение 5 рабочих дней со дня поступления организатору аукциона уведомления об отзыве заявки об участии в аукционе.

Таким образом, вышеуказанные Правила предусматривают возможность отказа участников аукциона от участия в аукционе только до начала проведения аукциона.

Кроме того, согласно ч. «а» п. 124 Правил, аукцион признается несостоявшимся, если в нем участвовали менее 2 участников.

В соответствии с вышеизложенным, Комиссией Сахалинского УФАС России установлено, что СКТУ Федерального агентства по рыболовству допущено нарушение порядка подведения итогов аукциона в части того, что заказчиком неверно оценены действия участников по отказу от дальнейших ценовых предложений как отказ от участия в аукционе. Фактически аукцион является проведенным, но заказчиком в вышеуказанном протоколе итоги аукционе не были подведены.

В соответствии с пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Сахалинского УФАС принимает решение о необходимости выдачи СКТУ Федерального агентства по рыболовству предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области, рассмотрев материалы дела № 08-07/17, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Жалобу ИП Хо Е.Д. признать необоснованной.
2. Выдать организатору аукциона обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течении трех месяцев со дня его изготовления в полном объеме.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <....>



