



# АРБИТРАЖНЫЙ СУД ДАЛЬНЕВОСТОЧНОГО ОКРУГА

улица Пушкина, дом 45, Хабаровск, 680000, официальный сайт: [www.fasdvo.arbitr.ru](http://www.fasdvo.arbitr.ru)

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Хабаровск

12 марта 2018 года

№ Ф03-487/2018

Резолютивная часть постановления объявлена 01 марта 2018 года.

Полный текст постановления изготовлен 12 марта 2018 года.

Арбитражный суд Дальневосточного округа в составе:

**Председательствующего судьи:** Михайловой А.И.

**Судей:** Луговой И.М., Ширяева И.В.

**при участии:**

от Территориально-соседской общины коренных малочисленных народов Приморского края «Родник»: представитель не явился;

от администрации Приморского края: Максименко Ю.А., представитель по доверенности от 10.05.2017 № 11/4849;

от третьих лиц - Департамента рыбного хозяйства и водных биологических ресурсов Приморского края: представитель не явился;

Федерального агентства по рыболовству: представитель не явился;

**рассмотрев в судебном заседании кассационную жалобу** Территориально-соседской общины коренных малочисленных народов Приморского края «Родник»

**на** решение от 10.10.2017, постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 14.12.2017

**по делу № А51-6496/2017**

**Арбитражного суда Приморского края**

**дело рассматривали:** в суде первой инстанции судья Черняк Л.М., в суде апелляционной инстанции судьи Анисимова Н.Н., Гуцалюк С.В., Еремеева О.Ю.

**по заявлению** Территориально-соседской общины коренных малочисленных народов Приморского края «Родник» (ОГРН 1102500001284, ИНН 2523004349, место нахождения: 692454, Приморский край, Ольгинский район, с. Пермское, ул. Новая, 11, 2)

к администрации Приморского края (ОГРН 1022502275168, ИНН 2540037030, место нахождения: 690110, Приморский край, г. Владивосток, ул. Светланская, 22)

**третьи лица:** Департамент рыбного хозяйства и водных биологических ресурсов Приморского края (ОГРН 1082540004843, ИНН 2540143984, место нахождения: 690110, Приморский край, г. Владивосток, ул. Светланская, 22), Федеральное агентство по рыболовству (ОГРН 1087746846274, ИНН 7702679523, место нахождения: 107996, г. Москва, б-р Рождественский, 12. 14. 15, стр.1)

о признании частично незаконным решения

Территориально-соседская община коренных малочисленных народов Приморского края «Родник» (далее – ТСО «Родник», община) обратилась в Арбитражный суд Приморского края с заявлением о признании незаконным решения Администрации Приморского края (далее – Администрация), оформленного письмом от 07.10.2016 № 11/9931, в части последнего абзаца «В связи с тем, что указанные объекты промысла использовались коренными малочисленными народами Приморья только для разового питания и их добыча не является традиционной хозяйственной деятельностью, Администрация Приморского края предлагает не учитывать данные заявки при формировании предложений на 2017 год по объемам квот добычи (вылова) водных биоресурсов в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации».

В остальной части заявитель просил признать данное письмо предложением органа исполнительной власти субъекта РФ, оформленным в соответствии с пунктом 9 Положения о распределении общих допустимых уловов водных биологических ресурсов применительно к видам квот их добычи (вылова), утвержденного Постановлением Правительства РФ от 15.12.2005 № 768 (с учетом принятых судом уточнений).

Определением суда от 18.07.2017 к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно заявленных требований, были привлечены Департамент рыбного хозяйства и водных биологических ресурсов Приморского края (далее – Департамент рыбного хозяйства) и Федеральное агентство по рыболовству (далее – Росрыболовство).

Решением Арбитражного суда Приморского края от 10.10.2017 отказано в удовлетворении требований общины о признании незаконным решения администрации в части последнего абзаца, в остальной части требования заявителя удовлетворены.

Решение суда в части отказа в удовлетворении требований пересмотрено судом апелляционной инстанции по жалобе ТСО «Родник» и оставлено без изменения.

Не согласившись с судебными актами в части отказа в удовлетворении требований, община подала кассационную жалобу, в которой просит их отменить, удовлетворив его требования.

В судебное заседание заявитель жалобы, а также третьи лица не явились, о месте и времени рассмотрения дела извещены надлежащим образом. Представитель Администрации в судебном заседании с жалобой общины не согласился, просил оставить судебные акты без изменения.

Проверив законность решения и постановления, с учетом доводов кассационной жалобы и отзыва на нее, Арбитражный суд Дальневосточного округа не усматривает оснований для их отмены, предусмотренных в статье 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ).

Судами установлено и материалами дела подтверждается, что 30.08.2016 ТСО «Родник» обратилась в Департамент рыбного хозяйства с заявкой вх. № 4/КМНС на предоставление в 2016 году водных биологических ресурсов (далее – ВБР), отнесенных к объектам рыболовства, в пользование в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации, а именно: краб-стригун – 30 тн, краб камчатский – 50 т, краб волосатый – 30 т, орудия лова: крабовые ловушки – 500 шт., способ вылова – ловушечный; креветка травяная – 2 тн, орудия лова: ловушки креветочные – 200 шт., способ вылова – ловушечный; трубачи – 1 тн, орудия лова: ловушка на трубача – 100 шт., способ вылова – ловушечный; ламинария (морская капуста) – 200 тн, орудие лова: трал подрезной – 1 шт., способ вылова: с помощью водолазов 3 чел.; серый морской еж – 10 тн, способ вылова: с помощью водолазов; кукумария – 15 тн, орудия лова: драга; спизула – 10 тн, орудия лова: драга; карбикула – 10 тн, орудия лова: драга.

В качестве района добычи ВБР заявителем указана подзона Приморье южнее мыса Золотой, а в качестве судна – катер, бортовой номер Р 06-31 ПЖ, договор аренды сроком действия до 31.12.2016.

По результатам рассмотрения заявки общины решением от 30.12.2016 № 43/1-2828 Департамент рыбного хозяйства на основании подпунктов 1 и 5 пункта 15 Постановления Администрации Приморского края от 31.12.2009 № 369-па «Об утверждении формы и порядка заполнения заявок на предоставление ВБР в пользование для осуществления рыболовства в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной

хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации» (далее – Порядок рассмотрения заявок № 369-па) отказал в предоставлении ВБР в пользование со ссылкой на представление заявки не по установленной форме и нераспределение Приморскому краю в установленном порядке объемов заявляемых видов ВБР для осуществления традиционного рыболовства.

При этом письмом от 07.02.2017 исх. № 43/1-309 Департамент рыбного хозяйства направил в адрес заявителя письмо Администрации от 07.10.2017 № 11/9931, в котором разъяснены предложения органа исполнительной власти субъекта РФ Росрыболовству по выделению объемов квот добычи (вылова) ВБР в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации.

Обстоятельства, послужившие основанием для отказа в предоставлении испрашиваемых ВБР в пользование, были разъяснены ТСО «Родник» также в письме Приморского территориального управления Росрыболовства от 02.03.2017 исх. № 03-29/1464, согласно которому отказ обусловлен тем, что община не значится в перечне заявителей, за которыми закрепляются доли квот добычи (вылова) ВБР для осуществления прибрежного рыболовства на 2009-2018 годы.

Посчитав, что письмо администрации 07.10.2017 № 11/9931 содержит решение не учитывать заявку общины при распределении запрашиваемых квот добычи (вылова) ВБР, и данное решение не соответствует закону и нарушает права и законные интересы ТСО «Родник», последняя обратилась в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Отказывая в удовлетворении требований, судебные инстанции пришли к выводам о том, что заявка общины по объемам и способам добычи ВБР не соотносится с понятием поддержания традиционного образа жизни с осуществлением традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов.

При этом, суды обоснованно исходили из следующего.

В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 30.04.1999 № 82-ФЗ «О гарантиях прав коренных малочисленных народов Российской Федерации» малочисленные народы, объединения малочисленных народов в целях защиты их исконной среды обитания, традиционного образа жизни, хозяйствования и промыслов имеют право безвозмездно пользоваться в местах традиционного проживания и хозяйственной деятельности малочисленных народов землями различных категорий, необходимых для осуществления их традиционного хозяйствования и занятия традиционными

промыслами и общераспространенными полезными ископаемыми в порядке, установленном Федеральным законодательством и законодательством субъектов Российской Федерации.

Статьей 2 Федерального закона от 20.12.2004 № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (далее – Закон № 166-ФЗ) законодательство о рыболовстве должно учитывать интересы населения, для которых рыболовство является основой существования, в том числе коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации. Вышеуказанным лицам должен быть обеспечен доступ к водным биоресурсам, отнесенным к объектам рыболовства, для обеспечения жизнедеятельности этого населения.

В соответствии с частью 1 статьи 25 Закона № 166-ФЗ рыболовство в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации осуществляется лицами, относящимися к указанным народам, и их общинами с предоставлением рыбопромыслового участка или без его предоставления.

Статьями 33.2, частью 4 статьи 36 указанного Закона предусмотрено, что порядок подготовки и принятия решения о предоставлении водных биоресурсов, отнесенных к объектам рыболовства, в пользование устанавливается Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.10.2008 № 765 утвержден Порядок подготовки и принятия решения о предоставлении водных биологических ресурсов в пользование, отнесенных к объектам рыболовства, в пользование (далее – Порядок № 765), пунктом 3 которого предусмотрено, что предоставление водных биоресурсов в пользование для осуществления рыболовства в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации осуществляется на основании решений:

- принимаемых территориальными органами Федерального агентства по рыболовству в отношении водных биоресурсов внутренних морских вод Российской Федерации, территориального моря Российской Федерации, континентального шельфа Российской Федерации и исключительной экономической зоны Российской Федерации, а также анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб;

- принимаемых органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в отношении водных биоресурсов внутренних вод

Российской Федерации, за исключением внутренних морских вод Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 14 Порядка № 765 заявители в случае, указанном в пункте 3 настоящих Правил, обращаются с заявкой на предоставление водных биоресурсов в пользование в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации:

а) в территориальные органы Федерального агентства по рыболовству – в отношении водных биоресурсов внутренних морских вод Российской Федерации, территориального моря Российской Федерации, континентального шельфа Российской Федерации и исключительной экономической зоны Российской Федерации, а также анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб;

б) в органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации – в отношении водных биоресурсов внутренних вод Российской Федерации, за исключением внутренних морских вод Российской Федерации.

Форма и порядок заполнения заявок, предусмотренных пунктом 13 настоящих Правил, срок и порядок их рассмотрения утверждаются соответственно Министерством сельского хозяйства Российской Федерации и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации. Указанные заявки должны содержать сведения о добыче (вылове) водных биоресурсов за предыдущий год (пункт 14 Порядка № 765).

В развитие указанных норм права на территории Приморского края было принято Постановление № 369-па, которым был утвержден соответствующий Порядок заполнения заявок.

Из пункта 1 названного Порядка следует, что он определяет процедуру заполнения заявок на предоставление в пользование водных биоресурсов для осуществления рыболовства в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации во внутренних водах Российской Федерации в местах традиционного проживания и традиционной хозяйственной деятельности, расположенных на территории Приморского края, за исключением внутренних морских вод Российской Федерации, территориального моря Российской Федерации, континентального шельфа Российской Федерации и исключительной экономической зоны Российской Федерации, а также анадромных, катадромных и трансграничных видов рыб.

Пунктом 15 Порядка № 369-па установлено, что основанием для отказа заявителю в предоставлении водных биоресурсов в пользование является: представление заявки не по установленной форме; несоответствие заявителя требованиям, установленным пунктом 2 Порядка заполнения заявок; непредставление либо представление не в полном объеме сведений и документов, предусмотренных пунктами 4, 6 Порядка заполнения заявок; представление недостоверной информации в сведениях, предусмотренных пунктом 4 Порядка заполнения заявок; нераспределение Приморскому краю в установленном порядке объемов заявляемых видов водных биоресурсов для осуществления традиционного рыболовства; поступление заявки от лица, относящегося к малочисленным народам, при поступлении заявки общины, членом которой он является (для лица, относящегося к малочисленным народам).

В свою очередь Постановлением Правительства РФ от 15.12.2005 № 768 «О распределении общих допустимых уловов водных биологических ресурсов применительно к видам квот их добычи» утверждено соответствующее Положение (далее – Положение № 768).

В соответствии с пунктом 9 Положения № 768 общие допустимые уловы применительно к квоте добычи (вылова) водных биоресурсов в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации определяются Федеральным агентством по рыболовству на основании предложений соответствующих органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Как видно из материалов дела, основанием для отказа в предоставлении ВБР явились выводы Департамента рыбного хозяйства о несоответствии заявки установленной форме, а также то, что в заявке указаны водные биоресурсы внутренних морских вод, которые не распределены Приморскому краю для осуществления в 2017 году традиционного рыболовства (письмо от 30.12.2016 № 41/1-2828).

При этом причиной не распределения Приморскому краю для осуществления традиционного рыболовства в 2017 года водных биоресурсов в виде краба камчатского, краба-стригуна опилю, краба волосатого четырехугольного, креветки травяной, ламинарии, ежа морского серого, кукумарии, трубача, спизулы, корбикулы, послужили действия Администрации, выраженные в письме от 07.10.2016 № 11/9931 и содержащие предложение не учитывать заявки от представителей коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации, проживающих на территории Приморского края, на выделение квот добычи (вылова) указанных ВБР.

Основанием для направления Администрацией указанного письма послужили следующие обстоятельства.

Согласно части 3 статьи 25 Закона № 166-ФЗ и пункта 5 Порядка осуществления рыболовства в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации, утвержденного Приказом Госкомрыболовства РФ от 11.04.2008 № 315, традиционное рыболовство осуществляется лицами, относящимися к малочисленным народам, в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности в местах их традиционного проживания с предоставлением рыбопромыслового участка или без его предоставления.

Между тем, анализ заявки общины, а также сравнение ее с заявкой, поданной в предыдущем отчетном периоде, не позволил судам сделать вывод о том, что она подана в целях, предусмотренных в вышеуказанных нормативных актах.

Так, согласно заявке общины от 30.08.2016 о предоставлении спорных ВБР, заявитель в предыдущем периоде добычу указанных водных биоресурсов не осуществлял, объем добычи (вылова) ВБР в предыдущем периоде составил горбуша – 0,500 тн, кета – 0 тн, сима – 0,032 тн.

При этом, запрашиваемые общиной объемы добычи крабов, креветки, ламинарии, ежа морского серого, кукумари, трубача, спизулы, корбикулы не позволили судам сделать вывод о том, что указанные объемы ВБР необходимы общине для поддержания традиционного образа жизни с осуществлением традиционной хозяйственной деятельности.

Несопоставимость запрошенных объемов водных биоресурсов для осуществления традиционного рыболовства с промышленными объемами, распределенными между пользователями ВБР в 2017 году, следует из пояснений Департамента рыбного хозяйства от 14.06.2017 № 43/1-1368 и заявителем жалобы мотивированно не опровергнута.

Также, согласно подпункту «е» пункта 89 Правил № 385 пользователи, осуществляющие традиционное рыболовство в Дальневосточном бассейне, не вправе применять в целях традиционного рыболовства суда и плавучие средства, за исключением судов и плавучих средств, не подлежащих государственной регистрации, а также маломерных судов. Между тем, в заявке общины содержится указание на применение маломерного судна, драги, трала подрезного, водолазов, что противоречит указанному нормативному правовому акту.



Кроме того, согласно пояснениям ФГБНУ «ТИНРО-Центр» от 02.06.2017 № 01-14/2240 в пределах 20-метровой зоны изобаты у побережий Тернейского, Лазовского и Ольгинского районов, которая может находиться на расстоянии до 7 км от берега, отсутствуют промысловые запасы спизулы, трубачей, камчатского краба, краба-стригуна опилио, краба волосатого четырехугольного, а также, что специализированный промысел травяной креветки в Приморском крае не осуществляется в связи с низким состоянием ее запасов. Рекомендуемый вылов кукумарии в подзоне Приморье (южнее мыса Золотой) составляет 100 тонн.

Таким образом, вывод администрации в оспариваемом решении об отсутствии правовых и фактических оснований учитывать заявки коренных малочисленных народов относительно добычи спорных ВБР при формировании предложений на 2017 год является обоснованным.

При этом, как верно указано судами, Закон № 166-ФЗ не ограничивает юридических лиц, в том числе общины коренных малочисленных народов, проживающих в Приморском крае, на ведение коммерческой деятельности в виде промышленного рыболовства, но на общих основаниях и на конкурентной основе. Соответственно получение промышленных квот наиболее ценных видов водных биоресурсов под видом квот для осуществления рыболовства в целях обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов является незаконным и дискредитирует подход государственной власти к поддержке традиционного образа жизни и традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов.

Возражения заявителя жалобы о том, что перечисленные в его заявке орудия и способы лова являются допустимыми, правомерно отклонены судами, как противоречащие пункту 91 Правил рыболовства в Дальневосточном бассейне.

Ссылки заявителя на письма института истории, археологии и этнографии народов Дальнего Востока ДВО РАН, подтверждающие, что для разового питания предки удэгейцев в водах Японского моря добывали разную морскую живность, в том числе морскую капусту, трепанга, креветок, краба, мидий, морского гребешка правомерно отклонены судом первой инстанции, поскольку они не подтверждают необходимость добычи указанных ВБР в объемах, запрошенных общиной, и не соотносятся с понятием «для разового питания».

При таких обстоятельствах суды пришли к обоснованному выводу о необходимости отказа в удовлетворении заявленных ТСО «Родник» требований.

В целом доводы кассационной жалобы не опровергают выводов судов, положенных в основу судебных актов, направлены на переоценку фактических обстоятельств дела и представленных доказательств, в связи с чем не могут служить основанием для отмены или изменения судебных актов и удовлетворения жалобы.

Руководствуясь статьями 284, 286-289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Дальневосточного округа

**П О С Т А Н О В И Л :**

решение от 10.10.2017 в обжалуемой части, постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 14.12.2017 по делу № А51-6496/2017 Арбитражного суда Приморского края оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в Судебную коллегию Верховного Суда Российской Федерации в срок, не превышающий двух месяцев со дня его принятия, в порядке, предусмотренном статьей 291.1 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председательствующий судья

А.И. Михайлова

Судьи

И.М. Луговая

И.В. Ширяев