

Решение

по делу №192/159-ОВ/2010 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения объявлена «29» сентября 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено «03» октября 2011 г.

Комиссия Управления ФАС России по Республике Дагестан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии – Кубасаева К.М. – Руководителя Дагестанского УФАС России;

Членов Комиссии:

Халлаевой Д.М. – Зам. руководителя Дагестанского УФАС России;

Адигюзелова К.А. – Зам. руководителя – Начальника отдела антимонопольного контроля органов власти Дагестанского УФАС России;

Агамирзаева В.А. – Главного специалиста-эксперта отдела контроля рынков недвижимости, ЖКХ и финансовых рынков Дагестанского УФАС России,

рассмотрев дело №192/159-ОВ/2010 по признакам нарушения Агентством лесного хозяйства РД (далее – АЛХ РД) статей 19, 20 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции),

в присутствии представителей:

- АЛХ РД – Старшего специалиста 1-го разряда отдела правового обеспечения *** (Доверенность от *** №***);

в отсутствии представителей:

- ООО «Бархан» (сведения об извещении отсутствуют, письмо вернулось за отсутствием адресата по указанному адресу);

- Министерства природных ресурсов и экологии Республики Дагестан (далее – МПР РД) (извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

Дело №192/159-ОВ/2010 Дагестанским УФАС России было возбуждено по результатам анализа документов внеплановой проверки Агентства по лесному хозяйству РД на предмет соблюдения антимонопольного законодательства, по признакам нарушения, выразившегося в предоставлении в аренду ООО «Бархан» лесного участка для разработки месторождений полезных ископаемых в нарушение порядка его предоставления (Приказ АЛХ РД от 09.06.2009г. №106).

Комиссией Дагестанского УФАС России для объективного рассмотрения дела были запрошены необходимые документы и материалы.

Определением от 15.12.2010г. рассмотрение дела №192/159-ОВ/2010 было отложено.

Определением от 10.02.2011г. рассмотрение дела №192/159-ОВ/2010 было приостановлено до рассмотрения Арбитражным судом Республики Дагестан искового заявления АЛХ РД о признании недействительными решения и предписания Дагестанского УФАС России от 23.12.2010г. по делу №188/155-ОВ/2010, возбужденного по таким же основаниям, что и дело №192/159-ОВ/2010.

Постановлением Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.08.2011г. по делу №А15-161/2011 решение и предписание Дагестанского УФАС России от 23.12.2010г. по делу №188/155-ОВ/2010 оставлены в силе.

Определением от 26.08.2011г. срок рассмотрения дела №192/159-ОВ/2010 был продлен до 01.12.2011г.

Определением от 26.08.2011г. рассмотрение дела №192/159-ОВ/2010 было возобновлено и рассмотрение назначено на 29.09.2011г.

Суть нарушения заключалась в том, что лесной участок был предоставлен в аренду ООО «Бархан», несмотря на то, что в заявке ООО «Бархан» отсутствовала лицензия на пользование участком недр, расположенном на данном лесном участке.

Согласно Правилам подготовки и заключения договора аренды лесного участка, находящегося в государственной и муниципальной собственности (далее – **Правила**), утвержденным постановлением Правительства РФ от 28.05.2007г. №324 «О договоре аренды лесного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности» к заявлению о предоставлении лесного участка в аренду прилагается копия лицензии на пользование недрами при предоставлении лесного участка в целях использования лесов для выполнения работ по геологическому изучению недр, разработки месторождений полезных ископаемых.

На рассмотрении дела представитель АЛХ РД *** пояснил, что для издания приказа о предоставлении лесного участка для разработки полезных ископаемых представителем претендентом вместе с заявлением лицензии не требуется. Лицензию на разработку недр АЛХ РД требует при заключении договора аренды лесного участка. Сам по себе приказ о предоставлении лесного участка не дает право арендатору пользоваться лесным участком. Договор аренды лесного участка с ООО «Бархан» был заключен после получения им в МПР РД лицензии на право пользования участком недр, расположенным на данном лесном участке.

Представитель МПР РД *** на рассмотрении дела 15.12.2010г. пояснил, что лицензию на пользование недрами МПР РД выдает при наличии у заявителя документа, подтверждающего предварительное согласие собственника земли на предоставление соответствующего земельного участка для целевого пользования недрами, как того требует пункт 3 действовавшего на тот момент постановления Правительства РД от 11.01.2006г. №1, регламентировавшего порядок выдачи лицензий на пользование недрами. Приказ АЛХ РД от 09.06.2009г. №106 о предоставлении лесного участка ООО «Бархан» в аренду был принят МПР РД за такое согласие.

На вопрос председателя Комиссии о том, что сможет ли другой хозяйствующий субъект, получивший в МПР РД лицензию на пользование недрами на лесном участке, предоставленном приказом АЛХ РД от 09.06.2009г. №106 ООО «Бархан», получить данный лесной участок в аренду для разработки недр представители АЛХ РД и МПР РД пояснили, что такая возможность исключается, поскольку приказом Агентства принято решение предоставить лесной участок в аренду ООО «Бархан».

Выслушав представителей лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в деле материалы, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях Агентства по лесному хозяйству Республики Дагестан состава нарушения пункта 3 части 1 статьи 15 Закона о конкуренции, выразившегося в ограничении прав других хозяйствующих субъектов на приобретение в аренду лесного участка путем принятия акта о предоставлении данного лесного участка в аренду лицу, не имевшим лицензию на пользование участками недр на данном лесном участке.

При этом Комиссия исходила из следующего.

Согласно пункту 11 Правил **подготовка и заключение договоров в отношении лесных участков, находящихся в федеральной собственности, собственности субъектов Российской Федерации и собственности муниципальных образований, осуществляются органами государственной власти или органами местного самоуправления, указанными в [пункте 5](#) настоящих Правил.**

Согласно пункту 12 Правил **в случае заключения договора без проведения аукциона в соответствии с [частью 3 статьи 74](#) Лесного кодекса Российской Федерации заинтересованное в получении права аренды лицо (далее - заявитель) подает заявление в органы государственной власти или органы местного самоуправления, указанные в [пункте 5](#) настоящих Правил (далее - арендодатель).**

Согласно пункту 14 Правил к заявлению прилагаются следующие документы:

д) копии лицензии на пользование недрами или документов, подтверждающих включение инвестиционного проекта в области освоения лесов в перечень приоритетных инвестиционных проектов, утвержденный в установленном порядке, - при предоставлении лесного участка в целях использования лесов для выполнения работ по геологическому изучению недр, разработки месторождений полезных ископаемых или в целях реализации приоритетных инвестиционных проектов в области освоения лесов.

Согласно пункту 16 Правил **заявление и прилагаемые к нему документы рассматриваются арендодателем в течение 30 календарных дней с даты их получения. По результатам рассмотрения выносится решение о предоставлении лесного участка в аренду (далее - решение) либо указанные документы возвращаются заявителю со следующими обоснованиями причин возврата.**

Из указанных норм законодательства следует, что копия лицензии на пользование недрами является необходимым и правообразующим документом. На ее основе выносится решение о предоставлении лесного участка в аренду. В данном случае

Приказ АЛХ РД от 09.06.2009г. №106 о предоставлении лесного участка ООО «Бархан» выражает решение, принятое арендодателем.

Таким образом, решение о предоставлении лесного участка АЛХ РД было принято вопреки тому обстоятельству, что к заявлению ООО «Бархан» о предоставлении лесного участка для разработки месторождений полезных ископаемых не была приложена копия лицензии на пользование недрами. Лицензия на момент издания приказа о предоставлении лесного участка у ООО «Бархан» отсутствовала. Лицензия ООО «Бархан» была выдана лицензионным органом (МПР РД) 10.11.2009г. на основании приказа АЛХ РД от 09.06.2009г. №106.

Издав приказ о предоставлении лесного участка в аренду для разработки недр ООО «Бархан», у которого на момент предоставления лесного участка отсутствовала лицензия на пользование недрами, АЛХ РД ограничило возможность других хозяйствующих субъектов арендовать данный лесной участок для разработки недр и получить в последующем в МПР РД лицензию на пользование участком недр на данном лесном участке.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Дагестанского УФАС России пришла к выводу о наличии в действиях АЛХ РД состава нарушения пункта 3 части 1 статьи 15 Закона о конкуренции, выразившегося в ограничении прав других хозяйствующих субъектов на приобретение в аренду лесного участка путем принятия акта о предоставлении данного лесного участка в аренду лицу, не имевшим лицензию на пользование участками недр на данном лесном участке.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 15 Закона о конкуренции **Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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), в частности запрещаются:**

3) установление запретов или введение ограничений в отношении свободного перемещения товаров в Российской Федерации, иных ограничений прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров.

По договору аренды лесного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, арендодатель предоставляет арендатору лесной участок для одной или нескольких целей, предусмотренных статьей 25 Лесного кодекса РФ.

На основании приказа АЛХ РД от 09.06.2009г. №106 с ООО «Бархан» был заключен договор аренды лесного участка от 28.11.2009г. площадью 10,0 га, условным кадастровым номером 82:226:16:0045, расположенного в Кизилюртовском районе, ГУ «Пригородное лесничество», Кизилюртовском участковом лесничестве, в квартале 37 выдела 9.

Договор зарегистрирован в Управлении федеральной регистрационной службы по Республике Дагестан 15.12.2009г.

Комиссия Дагестанского УФАС России пришла к выводу, что основание для выдачи предписания АЛХ РД об отмене приказа АЛХ РД от 09.06.2009г. №106 и о принятии мер по возврату во владение пользование Агентства лесного участка, предоставленного в аренду ООО «Бархан» с нарушением антимонопольного законодательства, отсутствует. Исполнение такого предписания невозможно, поскольку между сторонами уже возникли обязательственные правоотношения по владению и пользованию лесным участком, основанные на самостоятельной гражданско-правовой сделке (договор аренды от 28.11.2009г.).

Договор аренды от 28.11.2009г. заключен на основании приказа АЛХ РД от 09.06.2009г. №106, который был издан с нарушением антимонопольного законодательства. В этом случае надо исходить из того, что публично-правовые отношения прекратились (приказ о предоставлении лесного участка исполнен). В такой ситуации возврат во владение и пользование Агентства лесного участка, предоставленного с нарушением антимонопольного законодательства, возможен в рамках искового заявления о признании недействительным договора аренды от 28.11.2009г. в соответствии с подпунктом «б» пункта 6 части 1 статьи 23 Закона о конкуренции.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Дагестанского УФАС России, руководствуясь частью 1 статьи 15, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

- 1.** Признать Агентство по лесному хозяйству Республики Дагестан нарушившим пункт 3 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
- 2.** Дагестанскому УФАС России рассмотреть вопрос об обращении в суд в соответствии с подпунктом «б» пункта 6 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» с иском о признании договора аренды лесного участка от 28.11.2009г. площадью 10,0 га, условным кадастровым номером 82:226:16:0045, расположенного в Кизилюртовском районе, ГУ «Пригородное лесничество», Кизилюртовском участковом лесничестве, в квартале 37 выдела 9, заключенного Агентством по лесному хозяйству Республики Дагестан с ООО «Бархан» на основании приказа Агентства по лесному хозяйству Республики Дагестан от 09.06.2009г. №106, недействительным.
- 3.** Передать материалы должностному лицу Дагестанского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении к административной ответственности лиц, допустивших нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

К.М. Кубасаев

Члены Комиссии:

Д.М. Халлаева

К.А. Адигюзелов

В.А. Агамирзаев