

## РЕШЕНИЕ

по делу № 41

Великий Новгород

Исх. № 3843/02 от 06.08.2013

Резолютивная часть решения оглашена 05 августа 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 06 августа 2013 года.

Комиссия Новгородского УФАС России (далее – Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии: Виниченко О.С. – руководителя Управления,

членов Комиссии:

Баранова А.А. - специалиста-эксперта Управления,

Крапивина А.И. - ведущего специалиста-эксперта Управления;

при участии представителя Департамента экономического развития и торговли Новгородской области Попова Виктора Сергеевича, действующего на основании доверенности от 05.08.2013 № ЭК-2563-И,

при участии представителя ООО «Петроглэс-Инвест» Гординса Сергея, действующего на основании доверенности от 01.08.2013 № 94,

рассмотрев дело № 41 по признакам нарушения Департамента экономического развития и торговли Новгородской области части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе пунктов 5 и 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

В результате проведенной специалистами Управления документарной проверки по соблюдению антимонопольного законодательства Департамента экономического развития и торговли Новгородской области установлено, что на основании приказа экономического комитета Новгородской области (далее – комитет) от 05.02.2013 № 20 28 марта 2013 года проведен аукцион на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи песка на участке недр «Урочище Огорели-1», расположенного в Новгородском муниципальном районе Новгородской области (далее – аукцион на право пользование недрами на участке «Урочище Огорели-1»). Тем же приказом комитета от 05.02.2013 № 20 утверждена аукционная документация, в которую затем приказом комитета от 14.02.2013 № 29 вносились изменения (далее – аукционная документация).

Из аукционной документации следует, что настоящая документация (условия) аукциона разработана в соответствии с Законом Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» (далее Закон о недрах), областным законом от 01.03.2012 № 24-ОЗ «О разграничении полномочий областной Думы и Администрации области в области регулирования отношений недропользования и о признании утратившими силу некоторых законов в сфере недропользования», постановлением Администрации Новгородской области от 19.06.2009 N 201 «Об утверждении Порядка и условий проведения аукционов на право пользования участками недр местного значения».

В приложении № 5 к аукционной документации приведен проект лицензионного соглашения об условиях пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи песка участка недр «Урочище Огорели-1» (далее – проект лицензионного соглашения), которое должен подписать победитель аукциона вместе с лицензией на пользование участком недр «Урочище Огорели-1».

В разделе 7 проекта лицензионного соглашения установлены социальные обязательства недропользователя по участию в социально-экономическом развитии региона. В частности, подпунктом «в» пункта 7.1 проекта лицензионного соглашения предусмотрено, что недропользователь должен обеспечить при прочих равных условиях привлечение предприятий Новгородской области в качестве подрядчиков (поставщиков) по изготовлению оборудования, технических средств и выполнения различного вида услуг.

Пунктом 11.2 проекта лицензионного соглашения предусмотрено, обязательства недропользователя по настоящему соглашению являются существенными условиями лицензии. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения недропользователем обязательств по настоящему соглашению, право пользования недрами может быть досрочно прекращено, приостановлено или ограничено в соответствии с Законом о недрах.

Согласно протоколу № 3 от 02.04.2013 заседания аукционной комиссии по проведению открытого аукциона на право пользование недрами на участке «Урочище Огорели-1», аукцион признан несостоявшимся в связи с допуском к участию в аукционе и признании участником аукциона одного участника аукциона – ООО «Петроглэс-Инвест».

В соответствии с приказом комитета от 03.04.2013 № 51 аукцион на право пользование недрами на участке «Урочище Огорели-1» признан несостоявшимся, принято решение о заключении лицензионного соглашения с ООО «Петроглэс-Инвест» (далее – Общество) на условиях, предусмотренных документацией (условиями) аукциона, и о предоставлении ООО «Петроглэс-Инвест» права пользования недрами на участке «Урочище Огорели-1» путем оформления лицензии сроком действия до 31.12.2024.

На основании приказа комитета от 03.04.2013 № 51 Обществу выдана лицензия на пользование недрами серии НВГ № 53062 ТР, зарегистрированная 23.04.2013 комитетом в реестре за № 198 (далее – лицензия № 198), срок действия лицензии – до 31.12.2024.

Неотъемлемой составной частью лицензии № 198 является, помимо прочих документов, лицензионное соглашение об условиях пользования недрами с целью

геологического изучения, разведки и добычи песка на участке недр «Урочище Огорели-1» (далее – Соглашение), заключенное между комитетом и Обществом 23.04.2013.

Раздел 7 заключенного Соглашения содержит условия, предусмотренные разделом 7 проекта лицензионного соглашения, являющегося приложением № 5 аукционной документации документацией (условиями) аукциона на права пользования недрами на участке «Урочище Огорели-1», а именно, подпунктом «в» пункта 7.1 Соглашения предусмотрено, что недропользователь (Общество) обязан обеспечить при прочих равных условиях привлечение предприятий Новгородской области в качестве подрядчиков (поставщиков) по изготовлению оборудования, технических средств и выполнения различного вида услуг.

В статье 12 Закона о недрах предусмотрено, что лицензия на пользование недрами закрепляет перечисленные в данной статье условия и форму договорных отношений недропользования, в том числе контракта на предоставление услуг (с риском и без риска), а также может дополняться иными условиями, не противоречащими настоящему Закону.

Пункт 2.2.3 Порядка оформления, государственной регистрации и выдачи лицензий на пользование участками недр местного значения, утвержденного постановлением Администрации Новгородской области от 06.06.2008 № 202 (ред. от 11.03.2012) (далее – Порядок), также предусматривает, что лицензия может дополняться иными условиями, не противоречащими Закону о недрах.

Однако комитет, реализуя право на дополнение лицензии условиями, прямо не предусмотренными статьей 12 Закона о недрах, не должен при этом злоупотреблять своим правом и устанавливать дополнительные условия, нарушающие антимонопольное законодательство.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, 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 пунктом 5 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары, пунктом 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается создание дискриминационных условий.

Возлагая на недропользователя (Общество) обязанность обеспечить при прочих равных условиях привлечение предприятий Новгородской области в качестве подрядчиков (поставщиков) по изготовлению оборудования, технических средств и выполнения различного вида услуг, комитет устанавливает для недропользователя (Общества) ограничения выбора хозяйствующих субъектов,

которые предоставляют такие товары (работы, услуги), и создаёт дискриминационные условия доступа на региональные товарные рынки и условия продажи товаров (работ, услуг) для подрядчиков (поставщиков) по изготовлению оборудования, технических средств и выполнения различного вида услуг, которые не зарегистрированы в соответствии с действующим законодательством на территории Новгородской области, так как последние поставлены в неравное положение по сравнению с подрядчиками (поставщиками), зарегистрированными в Новгородской области, что приводит и может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 постановления Администрации Новгородской области от 26.04.2013 № 249 «О департаменте экономического развития и торговли Новгородской области» экономический комитет Новгородской области переименован в департамент экономического развития и торговли Новгородской области.

Письмом от 24.07.2013 № ЭК-2426-И Департамент экономического развития и торговли Новгородской области пояснил, что Департамент не располагает социально-экономическими соглашениями, заключенными между администрациями муниципальных районов области и недропользователями по причине их не предоставления в Департамент.

В соответствии со статьей 12 Закона РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» лицензия на пользование недрами закрепляет условия и форму договорных отношений недропользования, в том числе контракта на предоставление услуг (с риском и без риска), а также может дополняться иными условиями, не противоречащими Закону РФ «О недрах».

Также из пояснений Департамента следует, что при включении подпункта «в» в пункт 7.1 лицензионного соглашения Департамент руководствовался статьей 9 Конституции РФ, устанавливающей, что «земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в РФ как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории», а также статьей 15 Закона РФ «О недрах», в которой говорится, что «задачей государственной системы лицензирования является обеспечение ... социальных, экономических, экологических и других интересов населения, проживающего на данной территории, и всех граждан РФ ...».

Письмом от 12.07.2013 № 55 ООО «Петроглэс-Инвест» сообщил, что для реализации лицензионного соглашения был заключен договор от 01.06.2013 № 01/06 с ООО «МАРТ», которое зарегистрировано по ул. Б.С.-Петербургская, д. 80, Великий Новгород, на выполнение работ по проведению государственной историко-культурной экспертизы земельного участка, отводимого под геологическое изучение (поиски и оценка), разведка и добыча песка на участке недр «Урочище Огорели-1» на территории Новгородского муниципального района Новгородской области с целью установления наличия (отсутствия) объектов археологического наследия с составлением Акта государственной историко-культурной экспертизы.

На рассмотрении дела представитель Департамента экономического развития и торговли Новгородской области поддержал пояснения, представленные письмом от 24.07.2013 № ЭК-2426-И, а также пояснил, что в соответствии со статьей 15 Закона РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» задачей государственной системы

лицензирования является обеспечение социальных, экономических, экологических и других интересов населения, проживающего на данной территории, и всех граждан Российской Федерации, поэтому подпункт «в» и был включен в пункт 7.1 лицензионного соглашения, что является законным.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, заслушав пояснения лиц, комиссия полагает, что в действиях комитета по утверждению аукционной документации по проведению аукциона на право пользования недрами на участке «Урочище Огорели-1», в том числе приложения № 5 (проект лицензионного соглашения) и по заключению Соглашения с Обществом от 23.04.2013 в части подпункта «в» пункта 7.1 Соглашения содержатся нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в частности пунктов 5 и 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Представитель ООО «Петроглэс-Инвест» пояснил, что лицензионное соглашение на соответствие его требованиям законодательства не проверяли, полагая, что государственным органом при подготовке аукционной документации соблюдены все требования действующего законодательства. Также пояснил, что выполнение подпункта «в» пункта 7.1 лицензионного соглашения может быть невыгодным для ООО «Петроглэс-Инвест», так как этим пунктом ему установлены дополнительные обязанности по выполнению условий соглашения преимущественно при участии хозяйствующих субъектов Новгородской области.

Договор от 01.06.2013 № 01/06 был заключен с ООО «МАРТ», поскольку полагают, что в Новгородской области все услуги дешевле, чем в г. Санкт-Петербурге. При этом доказательства в подтверждении этого довода у Общества отсутствуют, что является косвенным подтверждением выполнения обязательств лицензионного соглашения.

Также представитель ООО «Петроглэс-Инвест» пояснил, что исключение подпункта «в» пункта 7.1 из лицензионного соглашения выгодно ООО «Петроглэс-Инвест» и соответствует его интересам, поскольку предоставляет Обществу большую свободу по выбору поставщиков без угрозы неблагоприятных последствий, предусмотренных пунктом 11.2 лицензионного соглашения.

Пунктом 11.2 проекта лицензионного соглашения предусмотрено, что обязательства недропользователя по настоящему соглашению являются существенными условиями лицензии. А в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения недропользователем обязательств по соглашению, право пользования недрами может быть досрочно прекращено, приостановлено или ограничено в соответствии с Законом о недрах.

Следовательно, Департамент своими действиями установил для ООО «Петроглэс-Инвест» ограничение выбора хозяйствующих субъектов в качестве подрядчиков, обязав Общество предоставлять преимущество хозяйствующим субъектам Новгородской области и ограничивая для ООО «Петроглэс-Инвест» выбор хозяйствующих субъектов из других субъектов РФ, что нарушает антимонопольное законодательство и противоречит ст. 8 Конституции РФ, которая гарантирует единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности в Российской Федерации.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации (далее - антимонопольное законодательство) основывается на [Конституции](#) Российской Федерации, [Гражданском кодексе](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов.

Согласно ч. 5 ст. 1 ГК РФ товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации.

Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Ни закон РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах», ни иной федеральный закон не устанавливают вышеуказанных ограничений в данных обстоятельствах.

В соответствии с пунктом 7 Положения о государственной историко-культурной экспертизе, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 15.07.2009 № 569, выполнять экспертизу могут как физические лица, обладающие необходимым образованием, знаниями, опытом, так и юридические лица, в трудовых отношениях с которыми состоят 3 и более физических лиц, удовлетворяющие необходимым требованиям.

Рынок работ по проведению государственной историко-культурной экспертизы является конкурентным, с большим количеством участников, например, также работы выполняют: Автономная некоммерческая организация «Научно-исследовательский институт стандартизации музейной деятельности» г. Санкт-Петербург, ООО «Архитектурная мастерская «Вета» г. Санкт-Петербург, Некоммерческое партнерство «Национальный союз экспертов» г. Санкт-Петербург, Группа компаний «Размах» г. Санкт-Петербург, Автономная некоммерческая организация «Центр по проведению судебных экспертиз и исследований» г. Москва.

Кроме того, выполнение данных работ предлагают 154 аттестованных экспертов из 37 субъектов РФ. Информация об этих экспертах с указанием подробных сведений о них размещена в сети Интернет на сайте [nasledie73.ulgov.ru](http://nasledie73.ulgov.ru)

Географическими границами рынка работ по проведению государственной историко-культурной экспертизы является территория РФ.

В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции, дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Обязав ООО «Петроглэс-Инвест» выбирать в качестве подрядчиков преимущественно хозяйствующие субъекты из Новгородской области, Департамент установил такие условия приобретения и продажи товаров, при которых хозяйствующие субъекты-поставщики из других субъектов РФ поставлены в неравное положение по сравнению с подрядчиками (поставщиками),

зарегистрированными в Новгородской области.

Таким образом, возлагая на ООО «Петроглэс-Инвест» обязанность выполнения подпункта «в» пункта 7.1 лицензионного соглашения, Департамент установил для ООО «Петроглэс-Инвест» ограничение выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары (работы, услуги), и создал дискриминационные условия приобретения и продажи товаров (работ, услуг) для подрядчиков (поставщиков) по изготовлению оборудования, технических средств и выполнения различного вида услуг, не зарегистрированных на территории Новгородской области, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке работ по проведению государственной историко-культурной экспертизы, а также на иных товарных рынках различного вида товаров, работ, услуг при возникновении у ООО «Петроглэс-Инвест» потребности выбора поставщика товаров, работ, услуг в процессе реализации рассмотренного лицензионного соглашения.

Учитывая изложенное, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Департамента экономического развития и торговли Новгородской области нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе пунктов 5 и 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в возложении на недропользователя обязанности обеспечить при прочих равных условиях привлечение предприятий Новгородской области в качестве подрядчиков по изготовлению оборудования, технических средств и выполнения различного вида услуг.

1.

2. Выдать Департаменту экономического развития и торговли Новгородской области предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и с этой целью внести изменение в раздел № 7 лицензионного соглашения об условиях пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи песка на участке недр «Урочище Огорели-1», заключенного с ООО «ПЕТРОГЛЭС-ИНВЕСТ» 23.04.2013 (далее – Соглашение), исключив подпункт «в» пункта 7.1 Соглашения, и направить предложение о внесении изменения в данное Соглашение ООО «ПЕТРОГЛЭС-ИНВЕСТ».

3. ООО «ПЕТРОГЛЭС-ИНВЕСТ» осуществить действия, направленные на устранение нарушения антимонопольного законодательства, путем подписания предложения Департамента экономического развития и торговли Новгородской области о внесении изменения в указанное в пункте 2 настоящего решения Соглашение.

Председатель Комиссии О.С. Виниченко

Члены Комиссии А.И. Крапивин

А.А. Баранов

Решение может быть обжаловано в течении трёх месяцев со дня его принятия.