РЕШЕНИЕ

по делу № 44

Великий Новгород

Исх.№ 3867/02 от 08.08.2013
Резолютивная часть решения оглашена 05 августа 2013 года.
В полном объеме решение изготовлено 08 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 В.С., действующего на основании доверенности от 05.08.2013 № ЭК-2563-И,

при участии генерального директора ООО «Новгородоблдобыча» М.И. Куневича,

рассмотрев дело № 44 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 11.10.2011 № 1027 6 декабря 2011 года проведен аукцион на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи песка на участке недр «Гряда», расположенного в Крестецком муниципальном районе Новгородской области (далее – аукцион на право пользование недрами на участке «Гряда»). Тем же приказом комитета от 11.10.2011 № 1027 утверждена аукционная документация (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 No 201 «Об утверждении Порядка и условий проведения аукционов на право пользования участками недр местного значения».

В приложении № 6 к аукционной документации приведен проект лицензионного соглашения об условиях пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи песка участка недр «Гряда» (далее – проект лицензионного соглашения), которое должен подписать победитель аукциона вместе с лицензией на пользование участком недр «Гряда».

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 06.12.2011 заседания аукционной комиссии по проведению открытого аукциона на право пользование недрами на участке «Гряда», победителем аукцион на получение права пользования недрами по участку недр «Гряда» признано ООО «Новгородоблдобыча».

С ООО «Новгородоблдобыча» (далее – Общество) заключено лицензионное соглашение на условиях, предусмотренных документацией (условиями) аукциона, и о предоставлении ООО «Новгородоблдобыча» права пользования недрами на участке «Гряда» путем оформления лицензии сроком действия до 31.12.2022.

На основании решения комитета от 07.12.2011 № 32 Обществу выдана лицензия на пользование недрами серии НВГ № 53051 ТР, зарегистрированная 14.12.2011 комитетом в реестре за № 182 (далее – лицензия № 182), срок действия лицензии – до 31.12.2022.

Неотъемлемой составной частью лицензии № 182 является, помимо прочих документов, лицензионное соглашение об условиях пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи песка на участке недр «Гряда» (далее – Соглашение), заключенное между комитетом и Обществом 14.12.2011.

Раздел 7 заключенного Соглашения содержит условия, предусмотренные разделом 7 проекта лицензионного соглашения, являющегося приложением № 6 к документации (условиям) аукциона на право пользования недрами с целью геологического изучения, разведки и добычи песка на участке «Гряда», а именно, подпунктом «в» пункта 7.1 Соглашения предусмотрено, что недропользователь (Общество) должен 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 пунктом 1.1. Положения о Департаменте экономического развития и торговли Новгородской области, утвержденного Постановлением Администрации области от 07.02.2011 № 35, ранее — Экономический комитет, а в настоящее время Департамент является органом исполнительной власти Новгородской области.

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 рынка 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 ...».

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.

Генеральный директор ООО «Новгородоблдобыча» Куневич М.И. на рассмотрении дела пояснил, что социально-экономических соглашений между Администрацией Крестецкого муниципального района и ООО «Новгородоблдобыча» не заключалось, а также сообщил, что пока выполнен первый этап геологического изучения и после составления технического проекта будет определяться с объемами производства, после чего будет решен вопрос о привлечении подрядчиков, а также пояснил, что никакие условия лицензионного соглашения не показались ему незаконными и полагал, что государственным органом при

подготовке аукционной документации соблюдены все требования действующего законодательства.

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 с целью геологического изучения, разведки и добычи песка на участке недр «Гряда», расположенного в Крестецком муниципальном районе Новгородской области, в том числе приложения № 5 (проект лицензионного соглашения) и по заключению Соглашения с Обществом от 14.12.2011 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.

Включение подпункта «в» в пункт 7.1 лицензионного соглашения ограничивает свободу Общества по выбору поставщиков под угрозой 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 «Новгородоблдобыча» ограничение выбора хозяйствующих субъектов в качестве подрядчиков, обязав Общество предоставлять преимущество хозяйствующим субъектам Новгородской области и ограничивая для ООО «Новгородоблдобыча» 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 процессе промышленной разработки участка недр «Гряда» у ООО «Новгородоблдобыча» может возникнуть потребность в приобретении

специальной техники для добычи песка, в перевозках песка грузовыми автотранспортными средствами, а также в иных товарах и услугах.

Товарные рынки грузоперевозок автомобильным транспортом, специальной техники для разработки месторождения являются конкурентными, с большим количеством участников в каждом субъекте РФ.

Данные товары, услуги могут предоставлять хозяйствующие субъекты как в Новгородской области, так и хозяйствующие субъекты из других субъектов РФ.

Географическими границами указанных товарных рынков являются 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 «Новгородоблдобыча» 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.

В соответствии с пунктом 3.51 Положения о Департаменте экономического развития и торговли Новгородской области, утвержденного Постановлением Администрации области от 07.02.2011 № 35 к полномочиям Департамента относится предоставление государственных услуг, в том числе, по лицензированию права пользования участками недр местного значения на территории Новгородской области.

Следовательно, Департамент является органом государственной власти, участвующим в предоставлении государственных услуг, а лицензионное соглашение было подготовлено, утверждено в составе аукционной документации и впоследствии заключено в процессе предоставления Департаментом государственной услуги по лицензированию права пользования участком недр на территории Новгородской области.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является установление органами государственной власти, участвующими в предоставлении государственных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, возлагая на ООО «Новгородоблдобыча» обязанность выполнения подпункта «в» пункта 7.1 лицензионного соглашения, Департамент установил для ООО «Новгородоблдобыча» 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 услуг грузоперевозок автомобильным транспортом, специальной техники, а также иных товарных рынках различного вида товаров, работ, услуг при возникновении у ООО «Новгородоблдобыча» 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 «Гряда», заключенного с ООО «Новгородоблдобыча» 14.12.2011 (далее – Соглашение), исключив подпункт «в» пункта 7.1 Соглашения, и направить предложение о внесении изменения в данное Соглашение ООО «Новгородоблдобыча» .

3. О О О «Новгородоблдобыча» 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.