

Решение по делу № 682-ФАС 52 -02/11

09 ноября 2011 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть оглашена 26 октября 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- Гребнева Ю.Н. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;
- Валитова М.А. - члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
- Григорян Т.Н. - члена комиссии, главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
- Бессоновой Ю.А. - члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

при участии в рассмотрении дела:

- Лукьяненко А.В. - представителя Министерства экологии и природных ресурсов Нижегородской области
- Горской Т.С. - (доверенность от 26.10.11 №77); директора общества с ограниченной ответственностью «На привале»,

рассмотрела 26 октября 2011 года в открытом заседании комиссии с объявлением резолютивной части решения дело по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в отношении Министерства экологии и природных ресурсов Нижегородской области (603134,

г. Нижний Новгород, ул. Костина, д.2) и общества с ограниченной ответственностью «На привале» (603016, г. Нижний Новгород, ул. Лескова, д.8), части 1 статьи 15

Закона о защите конкуренции в отношении Министерства экологии и природных ресурсов Нижегородской области (603134, г. Нижний Новгород, ул. Костина, д.2).

и установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление от Карасева Кирилла Александровича (далее – заявитель, Карасев К.А.), в котором указывается на наличие в действиях Министерства экологии и природных ресурсов Нижегородской области (далее – Министерство) признаков нарушения антимонопольного законодательства при выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов на территории общедоступных охотничьих угодий.

В данном обращении Карасев К.А. ссылается на нарушение Министерством положений Закона о защите конкуренции, поскольку подразделение государственного органа, оказывающего государственную услугу по выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов, размещалось в помещении хозяйствующего субъекта, реализующего охотничьи товары – на территории магазина «Охотник-рыболов», принадлежащего обществу с ограниченной ответственностью «На привале» (далее – ООО «На привале»).

Заявитель считает, что такими действиями Министерства создаются более выгодные условия реализации товаров магазином «Охотник-рыболов» по отношению к другим охотничьим магазинам города Нижнего Новгорода.

Как установлено в ходе рассмотрения обращения Карасева К.А., Нижегородский межрайонный отдел указанного Министерства базировался на территории (в помещении) магазина «Охотник-рыболов»; функции по выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов и замене охотничьих билетов сотрудники Нижегородского отдела осуществляли в помещении данного магазина.

Собственником магазина «Охотник-рыболов», расположенного по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Бекетова, д. 15, является общество с ограниченной ответственностью «На привале».

Помещение, занимаемое магазином «Охотник-рыболов», в котором производилась выдача разрешений на добычу охотничьих ресурсов Министерством, принадлежит на праве собственности закрытому акционерному обществу «АГНИ» (далее – ЗАО «АГНИ»). Между ООО «На привале» и ЗАО «АГНИ» заключен договор аренды нежилого помещения № 2/Б-05-11-О-Р от 01 мая 2011 года, по которому последний представляет указанное помещение в аренду.

Как следует из имеющихся в Управлении материалов, 28 декабря 2010 года ООО «На привале» направило в адрес ЗАО «Агни» письмо, в котором просило разрешения разместить на арендуемых торговых площадях (Нижний Новгород, ул. Бекетова, 15) представителей Министерства на безвозмездной основе, в целях взаимовыгодного сотрудничества. Также, в данном письме указано, что сотрудниками Министерства будут оформляться охотничьи билеты, представляться справки для потенциальных покупателей. Для этих целей им будет

выделено из арендуемых площадей около 4 кв. метров.

15.08.2011 Нижегородское УФАС России направило в адрес Министерства требование о предоставлении информации, касающейся причин и оснований размещения сотрудников подразделения Министерства по выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов в помещении магазина «Охотник-рыболов».

Из ответа Министерства следовало, что инициатором размещения сотрудника, осуществляющего выдачу охотничьих билетов и разрешений на добычу охотничьих ресурсов, в магазине «Охотник-рыболов» было ООО «На привале». Сотрудник Нижегородского межрайонного отдела по охране, контролю и регулированию использования охотничьих ресурсов размещался в помещении именно этого магазина, потому что другие хозяйствующие субъекты не обращались с аналогичной просьбой в Министерство.

С 6 июня 2011 года сотрудник Нижегородского межрайонного отдела по охране, контролю и регулированию использования охотничьих ресурсов в помещении магазина «Охотник-рыболов» выдачу разрешений на добычу охотничьих ресурсов не осуществляет, другие представители Министерства в помещении магазина не располагаются.

Министерство также пояснило, что каких-либо распорядительных документов, протоколов совещаний, соглашений о взаимодействии не издавалось, переписки между Министерством и ООО «На привале» о размещении подразделения в помещении магазина не велось.

Посчитав факт размещения государственных гражданских служащих Министерства в помещении магазина «Охотник-рыболов» установленным и указывающим на признаки нарушения в действиях Министерства части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции и признаки нарушения статьи 16 в действиях ООО «На привале» и Министерства, 08.09.2011 Управление возбудило настоящее дело о нарушении антимонопольного законодательства.

При надлежащем извещении о времени и месте рассмотрения дела заявитель Карасев К.А. на заседание комиссии не явился.

На заседании комиссии представители Министерства и ООО «На привале» признали факт нахождения сотрудников Министерства по выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов в помещении хозяйствующего субъекта. Представитель Министерства пояснил, что в связи с реорганизацией Министерства и перемещением подразделения Министерства по выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов в город Кстово Нижегородской области, было принято решение о размещении сотрудников в помещении магазина «Охотник-рыболов». При этом представитель Министерства отмечает, что работники осуществляют государственные функции по выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов и по замене охотничьих билетов.

Директор ООО «На привале», также как и представитель Министерства, ссылается на удобство для населения осуществления государственной функции по выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов в помещении магазина «Охотник-рыболов». ООО «На привале» также указывает, что общество при решении вопроса о размещении сотрудников Министерства в помещении

магазина не ставило перед собой цель извлечения прибыли.

Изучив материалы дела, заслушав выступления представителей ответчиков, исследовав имеющиеся в деле доказательства, их взаимную связь, достаточность для принятия решения, комиссия приходит к следующим выводам.

Министерство экологии и природных ресурсов Нижегородской области создано в соответствии с Законом Нижегородской области от 03.10.2007 №129-З

«О Правительстве Нижегородской области» Указом Губернатора Нижегородской области от 10.08.2010 №50 «Об утверждении структуры органов исполнительной власти Нижегородской области» и является органом исполнительной власти Нижегородской области.

Из анализа пунктов 3.70, 3.72 постановления Правительства Нижегородской области от 31.12.2010 №965 «Об утверждении Положения о министерстве экологии и природных ресурсов Нижегородской области» следует, что Министерство осуществляет, в частности, функции по выдаче разрешений и бланков разрешений на добычу охотничьих ресурсов; выдаче, регистрации, замене и аннулированию охотничьих билетов.

Пунктом 4 приказа министерства природных ресурсов и экологии Российской Федерации от 23.04.2010 №121 «Об утверждении порядка выдачи разрешений на добычу охотничьих ресурсов и формы бланка разрешения на добычу охотничьих ресурсов» закреплено, что выдача разрешений на добычу охотничьих ресурсов физическому лицу осуществляется в случаях осуществления им охоты в общедоступных охотничьих угодьях органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

На заседании комиссии представитель Министерства Лукьяненко А.В. уточнил, что сотрудники осуществляли функции по выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов и функции по выдаче (замене) охотничьих билетов. Также

Лукьяненко А.В. добавил, что сотрудники Министерства осуществляли функции по оказанию государственных услуг.

Данная услуга предоставляется Министерством только на безвозмездной основе в порядке, определенном нормативными правовыми актами.

Исходя из понятия государственной услуги, которое дано в пункте 1 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 №210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» и пояснений представителя Министерства, можно сделать вывод о том, что сотрудники Министерства осуществляли государственную услугу по выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов в общедоступных охотничьих угодьях и государственную услугу по замене охотничьего билета.

Миненкова Любовь Ивановна, являющаяся оператором в ООО «На привале» пояснила, что представители Министерства осуществляли свою деятельность в помещении магазина «Охотник-рыболов» с февраля 2011 года по май 2011 года и находились в специально отведенном помещении на территории данного

магазина. В настоящее время разрешение на добычу охотничьих ресурсов выдается Министерством по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Костина, д. 2, что с точки зрения Миненковой Л.И. является неудобным для покупателей.

Директор ООО «На привале» Горская Т.С. указала, что ранее в магазине «Охотник-рыболов» располагались представители Министерства, которые выдавали или продлевали охотничьи билеты. Помещение, в котором Министерство выдавало разрешения на добычу охотничьих ресурсов, предоставлялось на безвозмездной основе.

Согласно пояснениям Горской Т.В., причиной размещения подразделения Министерства в магазине «Охотник-рыболов» стало то, что Министерство находится по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Костина, д.2 и для того, чтобы получить или обменять охотничий билет, нужно ехать на площадь Горького, «где невозможно припарковаться».

Таким образом, факт размещения работников Министерства в помещениях магазина «Охотник-рыболов» не отрицается ни Министерством, ни ООО «На привале», а также дополнительно подтверждается пояснениями Чичкова Д.С. и Макарова В.Е.

Оценивая данный факт, комиссия исходит из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации.

Статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке (пункт 1).

В развитие приведенного принципа в части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции содержится запрет на осуществление органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации действий, осуществление которых приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

При этом под антиконкурентными действиями органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации следует понимать, в частности, представление преимуществ отдельному хозяйствующему субъекту на товарном рынке.

Как указывалось ранее, государственные функции по выдаче разрешений на добычу охотничьих ресурсов и замене охотничьих билетов осуществляет государственный орган – Министерство экологии и природных ресурсов Нижегородской области.

Таким образом, лицо, желающее получить разрешение на добычу охотничьих ресурсов, заменить или аннулировать охотничий билет может обратиться только в отдел Министерства по охране, контролю и регулированию использования охотничьих ресурсов, который в период с конца марта по начало мая 2011 года

находился в помещении магазина «Охотник-рыболов».

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Комиссия полагает, что в магазине «Охотник-рыболов» (при прочих равных условиях) существует большая вероятность приобретения охотником (обратившимся в соответствующее подразделение Министерства) реализуемых магазином товаров, нежели чем в других магазинах, которые не могут привлечь внимание охотника в связи с отсутствием у них представителей Министерства.

Таким образом, нахождение государственного органа в помещении магазина «Охотник-рыболов» ставит ООО «На привале» в более выгодные условия осуществления предпринимательской деятельности по отношению ко всем иным хозяйствующим субъектам – конкурентам, что подтверждает нарушение Министерством части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, комиссия пришла к выводу, что действия Министерства и ООО «На привале» противоречат статье 16 Закона о защите конкуренции.

Статьей 16 Закона о защите конкуренции закреплено, что запрещаются соглашения между органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

При квалификации деяния по данной статье необходимо исходить из того, что соглашение между органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации и хозяйствующим субъектом может быть установлено и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности.

Нижегородским УФАС России установлено, что между Министерством и ООО «На привале» существовала устная договоренность по размещению сотрудников Нижегородского межрайонного отдела по охране, контролю и регулированию использования охотничьих ресурсов в помещении магазина «Охотник-рыболов».

Без существования такой договоренности размещение сотрудников Министерства в упомянутом магазине было бы невозможным, поскольку этого нельзя достичь действиями (решениями) только одной стороны.

В рассматриваемой ситуации заключение Министерством и ООО «На привале» устного соглашения носит антиконкурентный характер, поскольку приводит к возникновению внешних условий (кроме самостоятельных действий хозяйствующих субъектов), способных определить выбор покупателя в пользу общества.

Таким образом, комиссия приходит к итоговому выводу о том, что ООО «На привале» и Министерством нарушена статья 16 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

Поскольку в настоящее время сотрудники Министерства прекратили осуществлять государственные функции в помещении магазина «Охотник-рыболов», комиссия прекращает рассмотрение данного дела на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции с одновременным указанием в резолютивной части настоящего решения об установлении факта нарушения Министерством и ООО «На привале» статьи 16 Закона о защите конкуренции и части 1 статьи 15 того же закона Министерством.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 48, 49 Закона о защите конкуренции, комиссия

решила:

1. Признать факт нарушения Министерством экологии и природных ресурсов Нижегородской области и обществом с ограниченной ответственностью «На привале» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и части 1 статьи 15 того же закона Министерством экологии и природных ресурсов Нижегородской области.

2. Рассмотрение дела №682-ФАС52-02/11 прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства ответчиками по делу.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.