

18 июля 2016 года

Дело № 1 /08- 2016

г. Владивосток

Резолютивная часть решения оглашена 14 июля 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено 18 июля 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дела № 1/08-2016 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии - заместителя руководителя Приморского УФАС России; членов Комиссии: - начальника отдела контроля органов власти; - специалиста-эксперта отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы,

рассмотрев дело № 1/08-2016, возбужденное по признакам нарушения Департаментом лесного хозяйства Приморского края (далее - Департамент, г. Владивосток, ул. Белинского, 3) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии:

от ответчика – Департамента: и.о. директора;

от заинтересованного лица – ОАО «Приморавтотранс»: начальника юридического отдела ОАО «Приморавтотранс» ;

от заинтересованного лица-ООО «Лориен»: генерального директора

иные заинтересованные лица: не явились, надлежаще извещены

УСТАНОВИЛА:

Приморским УФАС России по результатам рассмотрения материалов (документов, информации, пояснений) были установлены признаки нарушения Департаментом части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в совершении ограничивающих конкуренцию действий по созданию для арендаторов лесных участков дискриминационных (неравных) условий на товарном рынке по осуществлению рекреационной деятельности путем необоснованного установления арендной платы, превышающей предусмотренный ст. 73 Лесного кодекса РФ минимальный размер арендной платы, в договорах аренды лесных участков от 30.12.2008 № 66/41 с гр. <.....>., от 30.12.2008 № 64/41 с АНО «Спортивно-оздоровительный клуб «Алексеевский», от 30.12.2008 № 63/41 с ЗАО «Новый Век», от 30.12.2008 № 61/41 с ИП Зайцевой О.В., от 07.11.2008 № 47/41 с ИП Забродиной Э.И., от 28.10.2008 № 46/41 с гр. <.....>., от 28.10.2008 № 44/41 и №

43/41 с НП «Спортивный клуб тхэквондо «Восток», от 26.12.2008 № 60/41 с ОАО «Приморавтотранс», от 16.12.2008 № 59/41 с ИП Корневой Т.И., от 16.12.2008 № 58/41 и № 57/41 с ООО «Клуб «Родео» города Находки», от 16.2.2008 № 56/41 с Некоммерческим социальным фондом профилактики наркозависимости «Солнечный луч», от 16.12.2008 № 55/41 с ООО «Южмортурсервис», от 03.12.2008 № 54/41 с ООО «Телекомпания», от 30.12.2008 № 68/41 с ИП Васильченко О.Б., от 02.07.2008 № 30/41 с гр. <.....>, от 25.08.2008 № 35/41 с ООО «Лориен».

В связи с этим и на основании ст. 39.1 Закона о защите конкуренции Приморское УФАС России предупредило Департамент, выдав предупреждение от 03.02.2016 № 664/08, о необходимости в срок до 15 марта 2016 года прекращения указанных действий путём приведения договоров аренды лесных участков для осуществления рекреационной деятельности от 14.04.2008 № 8/41 с ЗАО «Санаторий «Седанка», от 30.12.2008 № 66/41 с гр. <.....>, от 30.12.2008 № 64/41 с АНО «Спортивно-оздоровительный клуб «Алексеевский», от 30.12.2008 № 63/41 с ЗАО «Новый Век», от 30.12.2008 № 61/41 с ИП Зайцевой О.В., от 07.11.2008 № 47/41 с ИП Забродиной Э.И., от 28.10.2008 № 46/41 с гр. <.....>, от 28.10.2008 № 44/41 и № 43/41 с НП « Спортивный клуб тхэквондо «Восток», от 26.12.2008 № 60/41 с ОАО «Приморавтотранс», от 16.12.2008 № 59/41 с ИП Корневой Т.И., от 16.12.2008 № 58/41 и № 57/41 с ООО «Клуб «Родео» города Находки», от 16.2.2008 № 56/41 с Некоммерческим социальным фондом профилактики наркозависимости «Солнечный луч», от 16.12.2008 № 55/41 с ООО «Южмортурсервис», от 03.12.2008 № 54/41 с ООО «Телекомпания», от 30.12.2008 № 68/41 с ИП Васильченко О.Б., от 02.07.2008 № 30/41 с гр. <.....>, от 25.08.2008 № 35/41 с ООО «Лориен» в части арендной платы, превышающей минимальный размер арендной платы, в соответствии с действующим лесным законодательством Российской Федерации (ст. 73 Лесного кодекса Российской Федерации, постановлением Правительства Российской Федерации от 22 мая 2007 г. № 310).

Срок выполнения предупреждения по ходатайству Департамента был продлен до 22.04.2016 (письмо от 22.03.2016 № 1854/08).

К указанному сроку предупреждение Департаментом выполнено не было.

В связи с невыполнением предупреждения и на основании части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции приказом от 4 мая 2016 № 68 в отношении Департамента было возбуждено дело № 1/08-2016 по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Определением от 05.05.2016 № 3171/08 рассмотрение дела было назначено к рассмотрению.

При рассмотрении 22.06.2016 дела в заседании Комиссии Департамент поддержал доводы, изложенные в письменном пояснении, из которого следует, что при приведении договоров аренды лесных участков, заключенных (действовавших) до 01.01.2007, в соответствии с Лесным кодексом РФ рассчитывался минимальный размер арендной платы, а дополнительная сверхминимальная часть определялась директивно в процентном соотношении к минимальному размеру, в котором она находилась в договорах аренды, право устанавливать сверхминимальный размер арендной платы следует из статьи 78 ЛК РФ.

Определением от 22.06.2016 № 5145/08-17 рассмотрение дела отложила на основании пункта 3 части 1.1 статьи 47 и части 3 статьи 48.1 Закона о защите

конкуренции для принятия заключения об обстоятельствах дела.

Заключение об обстоятельствах дела № 1/08-2016 от 22.06.2016 № 5146/08-2017 было направлено лицам, участвующим в рассмотрении дела.

До окончания рассмотрения дела и оглашения резолютивной части решения лицами, участвующими в рассмотрении дела, какие-либо пояснения, доказательства в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, представлены не были.

Комиссия, оценив доводы лиц, участвующих в деле, исследовав материалы дела, установила следующее.

Часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает органам власти (государственным органам и органам местного самоуправления) совершать действия (бездействие), которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, в частности запрещается создание дискриминационных условий (пункт 8).

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия определяются как 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.

Исходя из указанных норм, для признания рассматриваемых действий (бездействия) органов власти нарушающими часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции необходимо наличие в совокупности двух условий: действие (бездействие) органов власти является незаконным (не основано на нормах федерального закона); такое действие ограничивает конкуренцию или может привести к ограничению конкуренции, в частности такое действие создает дискриминационные условия деятельности хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке.

В силу статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 4 декабря 2006 г. № 201-ФЗ «О введении в действие Лесного кодекса Российской Федерации» (далее-Закон № 201-ФЗ) договоры аренды участков лесного фонда и договоры безвозмездного пользования участками лесного фонда должны быть приведены в соответствие с Лесным кодексом Российской Федерации до 1 января 2009 года.

Порядок приведения договоров аренды участков лесного фонда и договоров

безвозмездного пользования лесного фонда в соответствии с Лесным кодексом Российской Федерации утвержден приказом Министерства природных ресурсов Российской Федерации от 04.10.2007 г. № 258 (далее по тексту – «приказ МПР»).

Согласно пункту 10 приказа МПР при приведении договоров аренды участков лесного фонда, договоров безвозмездного пользования участками лесного фонда в соответствии с Лесным кодексом Российской Федерации не допускается изменение в одностороннем порядке ранее установленных объемов лесопользования, а также размера арендной платы.

При этом пункт 11 приказа МПР устанавливает, что при переоформлении таких договоров размер арендной платы определяется в соответствии со статьей 73 ЛК РФ, ставками платы за единицу объема лесных ресурсов и ставками платы за единицу площади лесного участка, находящегося в федеральной собственности, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22 мая 2007 г. № 310 .

Пунктом 1 статьи 73 ЛК РФ установлено, что размер арендной платы определяется на основе минимального размера арендной платы. При использовании лесного участка без изъятия лесных ресурсов минимальный размер арендной платы определяется как произведение ставки платы за единицу площади лесного участка и площади арендуемого лесного участка (пункт 3 настоящей статьи).

Пункт 4 указанной статьи устанавливает, что для аренды лесного участка, находящегося в федеральной собственности, собственности субъекта Российской Федерации, муниципальной собственности, ставки платы за единицу объема лесных ресурсов и ставки платы за единицу площади лесного участка устанавливаются соответственно Правительством Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления.

Соответствующие ставки определены Постановлением Правительства РФ от 22.05.2007 № 310 «О ставках платы за единицу объема лесных ресурсов и ставках платы за единицу площади лесного участка, находящегося в федеральной собственности» (далее - постановление № 310).

Возможность применения каких-либо коэффициентов (процентов) или иных составляющих арендной платы, в том числе сверхминимальных ни ст. 73 ЛК РФ, ни постановлением Правительства № 310, ни иными нормативными правовыми актами не предусмотрена.

Исходя из этого, установление и взимание арендной платы в размере, превышающем установленные ст. 73 Лесного кодекса и постановлением Правительства РФ № 310 ставки в договорах, переоформленных в соответствии со ст.4 Федерального закона № 201-ФЗ, является незаконным.

Материалами дела установлено, что Управлением лесным хозяйством, правопреемником которого является Департамент, договоры аренды лесных участков в целях осуществления рекреационной деятельности от 30.12.2008 № 66/41 с гр. <.....>., от 30.12.2008 № 64/41 с АНО «Спортивно-оздоровительный клуб «Алексеевский», от 30.12.2008 № 63/41 с ЗАО «Новый Век», от 30.12.2008 № 61/41 с ИП Зайцевой О.В., от 07.11.2008 № 47/41 с ИП Забродиной Э.И., от 28.10.2008 № 46/41 с

гр. <.....>, от 28.10.2008 № 44/41 и № 43/41 с НП « Спортивный клуб тхэквондо «Восток», от 26.12.2008 № 60/41 с ОАО «Приморавтотранс», от 16.12.2008 № 59/41 с ИП Корневой Т.И., от 16.12.2008 № 58/41 и № 57/41 с ОО «Клуб «Родео» города Находки», от 16.2.2008 № 56/41 с Некоммерческим социальным фондом профилактики наркозависимости «Солнечный луч», от 16.12.2008 № 55/41 с ООО «Южмортурсервис», от 03.12.2008 № 54/41 с ООО «Телекомпания», от 30.12.2008 № 68/41 с ИП Васильченко О.Б., от 02.07.2008 № 30/41 с гр. <.....>, от 25.08.2008 № 35/41 с ООО «Лориен» переоформлены в соответствии со ст. 4 Закона № 201-ФЗ. Установленная в пункте 5 договоров и в приложении № 4 к договорам арендная плата превышает минимальный размер, исчисление арендной платы осуществлялось не только исходя из минимальной ставки, но и включало дополнительную сумму, перечисляемую в краевой бюджет.

Довод Департамента, изложенный в письменном пояснении, и поддержанный в заседании по рассмотрению дела, подлежит отклонению, так как нормативного обоснования установления в перечисленных договорах арендной платы сверх минимального размера, предусмотренного лесным законодательством РФ, не представлено. Департаментом подтверждено, что установление сверхминимального размера арендной платы при приведении договоров аренды лесных участков законодательно не предусмотрено. Ссылка на статью 78 ЛК РФ неосновательна, так как указанная норма предусматривает возможность установления начальной цены договора аренды сверх минимального размера арендной платы только при проведении аукциона.

Таким образом, установление уполномоченным органом по распоряжению лесными участками на территории Приморского края (Управлением лесным хозяйством, с 01.01.2013 –Департаментом) в пункте 5 указанных договоров и в Приложении № 4 к указанным договорам арендной платы, превышающей минимальный размер, предусмотренный ст. 73 ЛК РФ и постановлением Правительства РФ № 310, а также бездействие Департамента – неприведение указанных договоров в соответствие с требованиями, предусмотренными ст. 73 ЛК РФ и постановлением Правительства РФ № 310, в части арендной платы, являются незаконными, не соответствующими лесному законодательству.

Анализ состояния конкуренции показал, что указанные хозяйствующие субъекты – арендаторы используемых для рекреационной деятельности лесных участков, заключившие договоры аренды до 01.01.2007 и переоформившие их в соответствии со ст. 4 Закона № 201-ФЗ, являются участниками товарного рынка по предоставлению (оказанию) услуг рекреационного назначения, географические границы этого рынка – территория Приморского края.

Исследованием материалов дела установлено, что процент превышения над минимальным размером арендной платы по указанным договорам аренды лесных участков составляет:

Наименование арендатора	№ и дата договора аренды	Размер арендной платы / в т.ч. минимальный (руб.)	Процент (округленный) превышения минимальной цены
<.....>	от 30.12.2008 № 66/41	3500/1985	76%

АНО «Спортивно-оздоровительный клуб «Алексеевский»	от 30.12.2008 № 64/41	№ 12000/9662	24%
ЗАО «Новый век»	от 30.12.2008 № 63/41	№ 41584/34945	19%
ИП Зайцева О.В.	от 30.12.2008 № 61/41	№ 4197/3640	15%
ИП Забродина Э.И.	от 07.11.2008 № 47/41	№ 77132/69488	11%
<.....>.	от 29.10.2008 № 4641	№ 3500/3309	0,5%
НП «Спортивный клуб тхэквондо «Восток»	от 28.10.2008 № 44/41	№ 12000/10589	13%
НП «Спортивный клуб тхэквондо «Восток»	от 28.10.2008 № 43/41	№ 18745/16545	13%
ОАО «Приморавтотранс»	от 26.12.2008 № 60/41	№ 23000/7942	89%
ИП Корнева Т.И.	от 16.12.2008 № 5941	№ 4080/2978	37%
ОО «Клуб «Родео» города Находки»	от 16.12.2008 № 58/41	№ 31812/28920	10%
Социальный фонд профилактики наркозависимости «Солнечный луч»	от 16.12.2008 № 56/41	№ 118146/84379	40%
ОО «Клуб «Родео» города Находки»	от 16.12.2008 № 57/41	№ 74126/71275	0,4 %
ООО «Южмортурсервис»	от 16.12.2008 № 55/41	№ 26000/8272	14%
ООО «Телекомпания»	от 03.12.2008 № 54/41	№ 35000/6618	428%
ИП Васильченко О.Б.	от 30.12.2008 № 68/41	№ 9000/8387	0,7%
<.....>	от 02.07.2008 № 30/41	№ 6700/3639	84%
ООО «Лориен»	от 25.08.2008 № 35/41	№ 29000/15221	90%

При этом арендная плата по договорам аренды лесных участков для осуществления рекреационной деятельности от 02.12.2008 № 53/41 с ИП Гнатенко В.М., от 30.12.2008 № 70/41 с ООО «Сихотэ-Алинь», от 30.12.2008 № 69/41 с ООО «Тахинка», от 30.05.2012 № 21/41 с ООО «Гелеон», от 19.11.2008 № 51/41 с гр. <.....> и <.....>, от 22.05.2008 № 17/41 с ИП Шестопаловым А.А., от 30.12.2008 № 62/41 с ОАО «Арсеньевская авиационная компания «Прогресс» при их переоформлении установлена только в размере минимальной ставки, предусмотренной ст. 73 Лесного кодекса РФ и постановлением Правительства РФ № 310.

Исходя из этих данных, сверхминимальная часть арендной платы по переоформленным в соответствии с Лесным кодексом договорам аренды лесных участков для использования в целях осуществления рекреационной деятельности установлена Департаментом произвольно, нормативно не обоснованна.

Таким образом, действия Департамента по установлению в указанных договорах аренды лесных участков арендной платы, в части, превышающей предусмотренный лесным законодательством минимальный размер арендной платы, а также бездействие Департамента – неприведение эти договоров в соответствие со ст. 73 Лесного кодекса РФ и постановлением Правительства РФ № 310 создают дискриминационные (неравные) условия осуществления <.....>, АНО «Спортивно-оздоровительный клуб «Алексеевский», ЗАО «Новый Век», ИП Зайцевой О.В., ИП Забродиной Э.И., гр. <.....>, НП «Спортивный клуб тхэквондо «Восток», ОАО «Приморавтотранс», ИП Корневой Т.И., ООО «Клуб «Родео» города Находки», Некоммерческим социальным фондом профилактики наркозависимости «Солнечный луч», ООО «Южмортурсервис», ООО «Телекомпания», ИП Васильченко О.Б., <.....>, ООО «Лориен» деятельности на товарном рынке по оказанию услуг рекреационного назначения в границах Приморского края.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в рассматриваемых действиях (бездействии) Департамента.

Подпунктом «г» пункта 3 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган наделен полномочием по выдаче органам власти обязательного для исполнения предписания о совершении любых действий, направленных на обеспечение конкуренции (на устранение, пресечение нарушения антимонопольного законодательства).

Комиссия на основании подпункта «г» пункта 3 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции считает необходимым выдать Департаменту обязательное для исполнения предписание, направленное на прекращение нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Комиссия не усматривает оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции.

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»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Департаментом лесного хозяйства Приморского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении ограничивающих конкуренцию действий (бездействия) по созданию для арендаторов лесных участков дискриминационных (неравных) условий осуществления деятельности на товарном рынке по оказанию услуг рекреационного назначения в границах Приморского края путем необоснованного установления арендной платы,

превышающей предусмотренный ст. 73 Лесного кодекса РФ минимальный размер арендной платы, в договорах аренды лесных участков от 30.12.2008 № 66/41 с гр. <.....>, от 30.12.2008 № 64/41 с АНО «Спортивно-оздоровительный клуб «Алексеевский», от 30.12.2008 № 63/41 с ЗАО «Новый Век», от 30.12.2008 № 61/41 с ИП Зайцевой О.В., от 07.11.2008 № 47/41 с ИП Забродиной Э.И., от 28.10.2008 № 46/41 с гр. <.....>, от 28.10.2008 № 44/41 и № 43/41 с НП « Спортивный клуб тхэквондо «Восток», от 26.12.2008 № 60/41 с ОАО «Приморавтотранс», от 16.12.2008 № 59/41 с ИП Корневой Т.И., от 16.12.2008 № 58/41 и № 57/41 с ОО «Клуб «Родео» города Находки», от 16.2.2008 № 56/41 с Некоммерческим социальным фондом профилактики наркозависимости «Солнечный луч», от 16.12.2008 № 55/41 с ООО «Южмортурсервис», от 03.12.2008 № 54/41 с ООО «Телекомпания», от 30.12.2008 № 68/41 с ИП Васильченко О.Б., от 02.07.2008 № 30/41 с <.....>, от 25.08.2008 № 35/41 с ООО «Лориен», и в неприведении указанных договоров в соответствие с требованиями ст. 73 Лесного кодекса РФ в части, устанавливающей арендную плату.

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не имеется.

3. Выдать Департаменту лесного хозяйства Приморского края предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, а именно о совершении следующих действий, направленных на обеспечение конкуренции: в срок до 25 августа 2016 года привести в соответствие договоры аренды лесных участков для осуществления рекреационной деятельности от 30.12.2008 № 66/41 с гр. <.....>, от 30.12.2008 № 64/41 с АНО «Спортивно-оздоровительный клуб «Алексеевский», от 30.12.2008 № 63/41 с ЗАО «Новый Век», от 30.12.2008 № 61/41 с ИП Зайцевой О.В., от 07.11.2008 № 47/41 с ИП Забродиной Э.И., от 28.10.2008 № 46/41 с гр. <.....>, от 28.10.2008 № 44/41 и № 43/41 с НП « Спортивный клуб тхэквондо «Восток», от 26.12.2008 № 60/41 с ОАО «Приморавтотранс», от 16.12.2008 № 59/41 с ИП Корневой Т.И., от 16.12.2008 № 58/41 и № 57/41 с ОО «Клуб «Родео» города Находки», от 16.2.2008 № 56/41 с Некоммерческим социальным фондом профилактики наркозависимости «Солнечный луч», от 16.12.2008 № 55/41 с ООО «Южмортурсервис», от 03.12.2008 № 54/41 с ООО «Телекомпания», от 30.12.2008 № 68/41 с ИП Васильченко О.Б., от 02.07.2008 № 30/41 с гр. <.....>, от 25.08.2008 № 35/41 с ООО «Лориен» в части арендной платы, превышающей минимальный размер арендной платы, в соответствии с действующим лесным законодательством Российской Федерации (ст. 73 Лесного кодекса Российской Федерации, постановлением Правительства Российской Федерации от 22 мая 2007 г. № 310).

Председатель Комиссии

члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в

Арбитражный суд Приморского края.