

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
31.10.2019 № 52

РЕШЕНИЕ № 237/89-2019

31 октября 2019 г. (15.00)

г. Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ) по результатам рассмотрения комиссией МАРТ по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 14 декабря 2016 г. № 133 «О создании комиссии по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства», заявлений иностранного общества с ограниченной ответственностью «ВМГ Индустри» от 19.08.2019 № 2748-01 и иностранного общества с ограниченной ответственностью «СВУДС экспорт» от 20.08.2019 № 2137-01 (далее – заявления), о несоответствии антимонопольному законодательству проекта Указа Президента Республики Беларусь «Об изменении Указа Президента Республики Беларусь», которым планируется утверждение Правил реализации древесины в Республике Беларусь, устанавливающих принципиально новый порядок реализации древесины,

УСТАНОВИЛО:

Сведения о заявителях:

1. Иностранное общество с ограниченной ответственностью «ВМГ Индустри» (далее – ИООО «ВМГ Индустри») зарегистрировано 16 июня 2009 г. Администрацией свободной экономической зоны «Могилев».

Место нахождения: 213105, г. Могилев, пр. Шмидта, 55.

Видами осуществляемой деятельности являются производство прочей мебели, производство шпона, фанеры, плит и панелей из дерева.

Географические границы деятельности – Российская Федерация, Литовская Республика, Словацкая Республика, Республика Польша,

Соединенные Штаты Америки, Федеративная Республика Германия, Австрийская Республика, Французская Республика, Чешская Республика, Королевство Швеция.

2. Иностранное общество с ограниченной ответственностью «СВУДС экспорт» (далее – ИООО «СВУДС экспорт») зарегистрировано 18 августа 2011 г. Минским областным исполнительным комитетом.

Место нахождения: 222518, Минская обл., г. Борисов, ул. Демина, 11А.

Видами осуществляемой деятельности являются лесозаготовка, распиловка, строгание и пропитка древесины, производство шпона, фанеры, плит и панелей из дерева.

Географические границы деятельности – Российская Федерация, Литовская Республика, Словацкая Республика, Республика Польша, Федеративная Республика Германия, Австрийская Республика, Чешская Республика, Королевство Швеция.

Сведения, указанные в заявлениях о нарушении:

Министерством лесного хозяйства Республики Беларусь был подготовлен проект Указа Президента Республики Беларусь «Об изменении Указа Президента Республики Беларусь», которым планируется утверждение Правил реализации древесины в Республике Беларусь, устанавливающих принципиально новый порядок реализации древесины (далее – проект Указа).

В Республике Беларусь существует ряд организаций деревообрабатывающей и целлюлозно-бумажной промышленности, создание (строительство), техническое переоснащение, модернизация и реконструкция которых осуществлены с привлечением кредитов, предоставленных под гарантии Правительства Республики Беларусь при реализации инвестиционных проектов. Как правило, указанные организации включаются в специальные перечни, которые утверждаются Советом Министров Республики Беларусь (далее – Перечень организаций или Организации перечня) (например, перечень кредитов, предоставленных организациям деревообрабатывающей и целлюлозно-бумажной промышленности для реализации инвестиционных проектов и пополнения оборотных средств, по которым в 2017 году возмещается (уплачивается) за счет средств республиканского бюджета часть процентов за пользование ими (приложение к постановлению Совета Министров Республики Беларусь от 15 февраля 2017 г. № 134 «О мерах по реализации организациями деревообрабатывающей и целлюлозно-бумажной промышленности инвестиционных проектов в 2017 году»).

Для Перечня организаций проект Указа предусматривает реализацию деловой древесины в заготовленном виде для обеспечения сырьем их производств по выпуску продукции деревообработки вне

биржевых торгов. Реализация будет производиться ежегодно в период до погашения вышеназванных кредитов в порядке, определенном Правилами (абзац десятый пункта 1 проекта Указа).

Организации перечня смогут предоставлять заявки на объем потребностей в реализации деловой древесины в заготовленном виде (далее – Заявки) в Министерство лесного хозяйства Республики Беларусь в период до проведения годовых биржевых торгов.

Деловая древесина в заготовленном виде может реализовываться Перечню организаций в период до погашения вышеуказанных кредитов, предоставленных под гарантии Правительства Республики Беларусь.

Объем потребностей в реализации древесины в заготовленном виде вне биржевых торгов Организаций перечня определяется на очередной год на основании их обоснованных Заявок, представляемых в Министерство лесного хозяйства до 1 июля года, предшествующего году поставки.

При этом объем определяется из обоснованной потребности в деловой древесине в заготовленном виде каждой из Организаций перечня, исходя из имеющихся производственных мощностей, созданных при реализации инвестиционных проектов по созданию (строительству), техническому переоснащению, модернизации и реконструкции производств, и с учетом объемов заготовки каждой из указанных организаций древесины из участков лесного фонда, предоставленных им в аренду в установленном порядке.

Реализация деловой древесины в заготовленном виде вне биржевых торгов Организациям перечня будет осуществляться по ценам, установленным в особом порядке.

Проектом Указа ограничиваются права организаций деревообрабатывающей отрасли, не входящих в Перечень организаций, на приобретение деловой древесины в заготовленном виде.

В результате принятия проекта Указа организации деревообрабатывающей промышленности, не входящие в Перечень организаций, могут лишиться права на заключение сделок по приобретению деловой древесины в заготовленном виде. Это может произойти ввиду того, что первоочередное право на заключение сделок будет предоставлено Организациям перечня. Остальные организации будут приобретать древесину на бирже в условиях повышенного спроса.

Организации перечня будут иметь возможность приоритетного заключения договоров на приобретение деловой древесины в заготовленном виде вне биржевых торгов в необходимом им объеме по рыночной цене.

Проект Указа создает дискриминационные условия:

доступа на товарный рынок древесины, в результате которых ряд хозяйствующих субъектов будет поставлен в неравное положение по сравнению с Организациями перечня;

приобретения, продажи, иной передачи товара – деловой древесины в заготовленном виде.

Организациям перечня проект Указа предоставит преимущества, обеспечивающие им более выгодные условия деятельности. Проект Указа позволяет таким организациям приобретать деловую древесину в необходимых объемах, соответствующих производственным мощностям. Оставшиеся предприятия будут нести риски, связанные как с невозможностью приобретения необходимого объема древесины, вытекающей из этого простого производства, так и с невозможностью приобретения древесины по цене, которая складывается в нормальных рыночных условиях. Таким образом, проект Указа предусматривает различный подход к участникам одного и того же рынка.

Помимо изложенного, принятие проекта Указа может повлечь следующие негативные последствия.

Репутационные потери Республики Беларусь в связи с изменением регулирования.

В последние годы Республика Беларусь достигла значительных успехов в повышении инвестиционной привлекательности. Увеличение объема прямых иностранных инвестиций происходит благодаря постоянной работе государственных органов как над упрощением и совершенствованием законодательного регулирования, так и над улучшением репутации страны и созданием благоприятных и стабильных условий ведения бизнеса.

В реализации многих инвестиционных проектов в Республике Беларусь, в том числе и ИООО «СВУДС экспорт», и ИООО «ВМГ Индустри», используются средства международных кредитно-финансовых учреждений, включая Европейский банк реконструкции и развития (ЕБРР).

Резкое изменение регулирования обесценит достигнутые успехи и вызовет беспокойство инвесторов во всех отраслях, иностранных государств и международных кредитно-финансовых учреждений, что поставит под угрозу их участие в проектах в Республике Беларусь.

Нарушение условий инвестиционного договора с ЗАО «VMG».

Пункт 11.1 инвестиционного договора от 28 февраля 2011 г. № ИД-462, заключенного между группой компаний Vakarų Medienos Grupe и Республикой Беларусь (далее – Инвестиционный договор), гарантирует право на приобретение сырья на рыночных условиях не хуже тех, которые предоставлены для промышленных потребителей Республики Беларусь.

Подписываясь под условиями Инвестиционного договора, Республика Беларусь гарантировала выставление древесины в заготовленном виде на биржевые торги ОАО «Белорусская универсальная товарная биржа» в необходимых объемах.

При этом согласно пункту 12 Инвестиционного договора стороны обязались возместить реальный ущерб, понесенный в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения виновной стороной обязательств по договору.

Споры по Инвестиционному договору передаются на арбитражное разрешение в суд, созданный согласно регламенту (правилам) Международного центра по разрешению инвестиционных споров (ICSID).

На основании подпункта 7.1 пункта 7 статьи 40 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон) и в соответствии с приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 5 сентября 2019 г. № 257 «О подготовке материалов к рассмотрению» проведено совместное рассмотрение заявлений.

Сведения, установленные в ходе рассмотрения заявлений:

В настоящее время порядок реализации древесины на корню и в заготовленном виде на внутреннем рынке Республики Беларусь определен Правилами реализации древесины на внутреннем рынке Республики Беларусь, утвержденными Указом Президента Республики Беларусь от 7 мая 2007 г. № 214 (далее – Правила реализации).

В Республике Беларусь древесина в заготовленном виде реализуется на биржевых торгах и вне биржевых торгов (по гражданско-правовым договорам).

Порядок реализации деловой древесины в заготовленном виде на биржевых торгах установлен главой Правил реализации.

Пунктом 31 Правил реализации установлен перечень хозяйствующих субъектов, физических лиц и государственных органов, которым деловая древесина в заготовленном виде может реализовываться вне биржевых торгов (по гражданско-правовым договорам).

Справочно:

В соответствии с пунктом 31 Правил реализации по гражданско-правовым договорам может реализовываться деловая древесина в заготовленном виде:

физическим лицам для собственного потребления по ценам организаций-изготовителей, сформированным в соответствии с законодательством;

организациям уголовно-исполнительной системы и лечебно-трудовых профилакториев Министерства внутренних дел для собственного производства и (или) потребления;

по решению райисполкомов для удовлетворения местных нужд, полученная организациями, осуществляющими на участках лесного фонда строительство и текущее содержание дорог, инженерных коммуникаций, других линейных сооружений, объектов, связанных с разведкой месторождений полезных ископаемых, в соответствии с проектами строительства и условиями эксплуатации указанных объектов, при проведении рубки опасных в отношении автомобильных дорог, воздушных линий связи и электропередачи деревьев, а также организациями, осуществляющими рубку леса на основании гражданско-правового договора на оказание услуг по рубке опасных в отношении автомобильных дорог, воздушных линий связи и электропередачи деревьев. Под местными нуждами понимаются потребности административно-территориальных единиц в деловой древесине в заготовленном виде, необходимые для решения социальных и экономических вопросов местного значения исходя из общегосударственных интересов, интересов населения, проживающего на соответствующей территории, и особенностей развития административно-территориальных единиц;

изъятая или конфискованная;

приобретенная на биржевых торгах открытого акционерного общества «Белорусская универсальная товарная биржа» и не использованная по назначению;

из объемов древесины на корню, приобретенных на биржевых торгах открытого акционерного общества «Белорусская универсальная товарная биржа»;

организациями Министерства обороны - воинским частям и организациям этого Министерства для собственного производства и (или) потребления;

юридическими лицами, ведущими лесное хозяйство, подчиненными Управлению делами Президента Республики Беларусь, - его деревообрабатывающим организациям, а также передаваемая в пределах данных юридических лиц для собственного производства и (или) потребления по ценам организаций-изготовителей, сформированным в соответствии с законодательством;

из объемов древесины на корню на арендованных участках лесного фонда, не используемая арендатором на собственные производственно-технологические нужды, - деревообрабатывающим организациям Белорусского производственно-торгового концерна лесной, деревообрабатывающей и целлюлозно-бумажной промышленности, деревообрабатывающим организациям, акции которых переданы в управление открытому акционерному обществу «Банк развития Республики Беларусь» в соответствии с распоряжением Президента Республики Беларусь от 7 июля 2016 г. № 112рп, для собственного производства и (или) потребления;

юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям с ее целевым использованием для производства товаров, предназначенных для реализации в розничной торговле. При этом общий объем реализации деловой древесины в заготовленном виде одним юридическим лицом, ведущим лесное хозяйство, подчиненным Министерству лесного хозяйства, всем таким юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям должен составлять не более 100 куб. метров в месяц.

Министерство лесного хозяйства Республики Беларусь (далее – Минлесхоз) во исполнение поручений Совета Министров Республики Беларусь от 9 апреля 2019 г. № 06/201-76/4129р, от 24 апреля 2019 г. № 06/111-433/4800р разработало проект Указа Президента Республики Беларусь «Об изменении Указа Президента Республики Беларусь».

Проектом Указа вносятся изменения, в соответствии с которыми Указ Президента Республики Беларусь от 7 мая 2007 г. № 214 (далее – Указ № 214) в том числе дополняется подпунктом 1.2¹, согласно которому «выделение ежегодно вне биржевых торгов открытому акционерному обществу «Светлогорский целлюлозно-картонный комбинат», а также организациям деревообрабатывающей промышленности, акции которых переданы в управление открытому акционерному обществу «Банк развития Республики Беларусь» в соответствии с решением Президента Республики Беларусь, деловой древесины в заготовленном виде в необходимом объеме для обеспечения сырьем производств по выпуску продукции деревообработки, создание (строительство), техническое переоснащение, модернизация и реконструкция которых осуществлены при реализации инвестиционного проекта «Строительство завода по производству сульфатной беленой целлюлозы на базе открытого акционерного общества «Светлогорский целлюлозно-картонный комбинат» мощностью 400 тыс. тонн в год «под ключ» (с учетом организации производства вискозной целлюлозы) и инвестиционных проектов в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 18 октября 2007 г. № 529 «О некоторых мерах по развитию деревообрабатывающей промышленности», производится в порядке, определенном Правилами реализации древесины в Республике Беларусь, утвержденными настоящим Указом».

В ходе согласования проекта Указа Минлесхозом на согласование направлялись доработанные версии.

МАРТ неоднократно рассматривало проект Указа и письмами от 31.05.2019 № 07-02-06/578К, от 25.06.2019 № 07-02-08/654К, от 08.07.2019 № 07-02-06/717К, от 24.07.2019 № 18-06/7К, от 30.08.2019 № 18-06/30К в адрес Минлесхоза направлялись замечания по проекту Указа, в том числе касательно того, что проектом Указа предлагаемые изменения в части нового порядка реализации древесины в заготовленном виде вне биржевых торгов ставят в неравные условия организации деревообрабатывающей и целлюлозно-бумажной промышленности.

В соответствии с редакцией проекта Указа, направленной письмом Минлесхоза от 09.09.2019 № 04-2-12/5789, Указ № 214 дополняется подпунктом 1.2¹ «реализация вне биржевых торгов организациям деревообрабатывающей и целлюлозно-бумажной промышленности деловой древесины в заготовленном виде в необходимом объеме для

обеспечения сырьем их производств по выпуску продукции деревообработки, создание (строительство), техническое переоснащение, модернизация и реконструкция которых осуществлены с привлечением кредитов, предоставленных под гарантии Правительства Республики Беларусь при реализации инвестиционных проектов, производится ежегодно в период до погашения вышеназванных кредитов, в порядке, определенном Советом Министров Республики Беларусь при формировании и размещении заказов на поставку товаров для республиканских нужд».

В соответствии с пунктом 2 статьи 23 Закона государственным органам **запрещается, если иное не установлено актами Президента Республики Беларусь**, принимать (издавать) акты законодательства, иные правовые акты, совершать действия (бездействие), согласованные действия, заключать соглашения, если такие акты законодательства, иные правовые акты, действия (бездействие), согласованные действия, соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции и (или) причинению вреда правам, свободам и законным интересам юридических или физических лиц.

В настоящее время проект Указа Президента Республики Беларусь «Об изменении Указа Президента Республики Беларусь», подготовленный Минлесхозом, предусматривающий утверждение Правил реализации древесины в Республике Беларусь, устанавливающий принципиально новый порядок реализации древесины, не принят. В случае принятия Указа, запреты, предусмотренные пунктом 2 статьи 23 Закона, на него распространяться не будут. Таким образом, в рассматриваемой ситуации отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 1 статьи 43 Закона в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, причинению вреда правам, свободам и законным интересам юридических или физических лиц **в случае выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства**, указанных в подпунктах 1.5 - 1.8, 1.10 пункта 1 статьи 18 и статье 23 Закона, антимонопольный орган до принятия решения об установлении факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства выдает хозяйствующим субъектам, должностным лицам хозяйствующих субъектов - юридических лиц, государственным органам, их должностным лицам предупреждение в письменной форме.

Учитывая отсутствие признаков нарушения антимонопольного законодательства, основания для выдачи предупреждения отсутствуют.

В части выдачи предостережения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 16 Закона в целях предупреждения нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган вправе направить должностному лицу юридического лица, в том числе государственного органа, предостережение в письменной форме о недопустимости совершения **действий (бездействия), которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.**

В соответствии с пунктом 2 статьи 16 Закона основаниями для выдачи **предостережения должностному лицу государственного органа** являются публичное заявление такого лица о планируемом поведении на товарном рынке, если такое поведение может привести к нарушению антимонопольного законодательства и иная информация о планируемых таким лицом действиях (бездействии), которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

Таким образом, ввиду того, что рассматриваемые в данной ситуации действия не могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, основания для выдачи предостережения отсутствуют.

По результатам рассмотрения проекта Указа МАРТ в адрес **Минлесхоза неоднократно направлялись замечания**, в том числе касательно того, **что предлагаемые изменения** в части нового порядка реализации древесины в заготовленном виде вне биржевых торгов **ставят в неравные условия организации деревообрабатывающей и целлюлозно-бумажной промышленности** по выпуску продукции деревообработки, создание (строительство), техническое переоснащение, модернизация и реконструкция которых осуществлены с привлечением кредитов, предоставленных под гарантии Правительства Республики Беларусь при реализации инвестиционных проектов в соответствии с пунктом 6 приложения 4¹ Государственной программы «Белорусский лес» на 2016-2020 годы, утвержденной постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18 марта 2016 г. № 215, организации деревообрабатывающей и целлюлозно-бумажной промышленности, входящие в состав Белорусского производственно-торгового концерна лесной, деревообрабатывающей и целлюлозно-бумажной промышленности, организации-производители деревообрабатывающей промышленности, входящие в состав холдинга с управляющей компанией, учредителем которой является открытое акционерное общество «Банк развития Республики Беларусь», и иные предприятия деревообрабатывающей отрасли, в том числе с иностранным капиталом, подписавшие с Республикой Беларусь инвестиционные договоры, положения которых предусматривают приобретение инвесторами древесного сырья на рыночных условиях не хуже тех, которые предоставлены для других потребителей.

МАРТ письмом от 11.09.2019 № 18-06/45К в адрес Минлесхоза сообщило о возможности согласовать проект Указа, направленный Минлесхозом письмом от 09.09.2019 № 04-2-12/5789, при условии достижения взаимовыгодных договоренностей с предприятиями деревообрабатывающей отрасли, в том числе с иностранным капиталом, подписавших с Республикой Беларусь инвестиционные договоры, положения которых предусматривают приобретение инвесторами древесного сырья на рыночных условиях не хуже тех, которые предоставлены для других потребителей.

Кроме того, МАРТ проинформировало, что реализация вне биржевых торгов отдельным организациям деревообрабатывающей и целлюлозно-бумажной промышленности деловой древесины в заготовленном виде в необходимом объеме, может привести к ограничению конкурентного доступа к сырью, нарушению принципов рыночного ценообразования, дисбалансам на рынке сырья и как следствие возможным убыткам при осуществлении деятельности по переработке древесины для иных субъектов хозяйствования, что в конечном итоге будет снижать эффективность использования и переработки древесины в стране и может отрицательно сказаться на инвестиционном климате Республики Беларусь.

По результатам рассмотрения материалов по заявлениям ИООО «ВМГ Индустри» и ИООО «СВУДС экспорт» о нарушении антимонопольного законодательства, с учетом отраженных фактов и установленных выше обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

1. Установить факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 23 Закона, в действиях Министерства лесного хозяйства Республики Беларусь.

2. Признать отсутствие оснований для выдачи предписания, а также совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд.

Первый заместитель Министра,
заместитель председателя Комиссии



И.В.Вежновец