

Категорія справи № 803/1099/17: **Адміністративні справи; Справи зі спорів з приводу реалізації державної політики у сфері економіки, зокрема зі спорів щодо; організації господарської діяльності, у тому числі.**

Надіслано судом: **12.02.2018**. Зареєстровано: **20.02.2018**. Оприлюднено: **22.02.2018**.

Дата набрання законної сили: **06.02.2018**



ЛЬВІВСЬКИЙ АПЕЛЯЦІЙНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД

ПОСТАНОВА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

06 лютого 2018 року Львів № 876/10475/17

Колегія суддів Львівського апеляційного адміністративного суду у складі:

головуючого судді Гулида Р.М.,

суддів Кузьмича С.М., Довгої О.І.,

при секретарі судового засідання Богдан А.О.,

за участю:

представника позивача ОСОБА_1

представників відповідача ОСОБА_2, ОСОБА_3,

представника третьої особи ОСОБА_4

розглянувши у відкритому судовому засіданні в м. Львові апеляційну скаргу ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації на постанову Волинського окружного адміністративного суду від 26 вересня 2017 року (Головуючий суддя: Ковальчук В.Д., м. Луцьк) у справі за позовом Представництва "ЛАВ & ОСОБА_6 З О.О." до ОСОБА_5

розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації, третя особа - Комунальне підприємство "Волиньприродресурс" Волинської обласної ради про визнання дій протиправними та зобов'язання вчинити дії, -

ВСТАНОВИЛА:

Представництво "ЛАВ & ОСОБА_6 З О.О." звернулося з позовом до ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської ОДА, третя особа КП "Волиньприродресурс" Волинської обласної ради про визнання дій протиправними та зобов'язання вчинити дії.

В обґрунтування позовних вимог покликається на те, що в порушення ст. 18 Закону України "Про інвестиційну діяльність", п. 9 Положення про порядок державної реєстрації договорів (контрактів) про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 30.01.1997р. за № 112, без належних для цього підстав ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації листом за № 778/05-9/2-17 від 21.08.2017р. було відмовлено позивачу у здійсненні державної реєстрації договору (контракту) на здійснення спільної діяльності №3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31.07.2017р., укладеним з КП "Волиньприродресурс". Вважає таку відмову протиправною, оскільки ним було подано до ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської ОДА усі необхідні оригінали та копії нотаріально засвідчених документів, а у відповідача не було необхідності додатково вимагати копії оригіналів спеціальних дозволів на користування надрами, завірених нотаріально, договорів на право постійного користування (оренди) земельних ділянок, оскільки завірених нотаріально копії оригіналів спеціальних дозволів на користування надрами уже були додані до заяви, а документи на право постійного користування (оренди) земельних ділянок не можуть бути у Представництва, оскільки позивач не має жодного відношення до користування (оренди) зазначених земельних ділянок. Позивач зазначає, що функції для виконання робіт за спеціальними дозволами є лише у КП "Волиньприродресурс", в той час як Представництво згідно з умовами договору є лише інвестором і будь-яких прав для користування земельними ділянками чи то надрами не має і за договором не отримує. Стосовно відсутності інших додатків до договору №3, то на виконання умов пункту 2.1.2 Договору додаток №1 був доданий до нього, в той час як інші можливі додатки ще лише будуть укладатися на протязі року, про що і зазначено в пункті 2.7 Договору. Позивач вважає що мало місце втручання державних органів у діяльність суб'єктів інвестиційної діяльності, зокрема обмеженні права інвестора у виборі об'єктів інвестування, а тому просить визнати протиправною відмову ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації у здійсненні державної реєстрації договору (контракту) на здійснення інвестиційної діяльності №3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31.07.2017р., зобов'язати ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації здійснити державну реєстрацію договору на здійснення інвестиційної діяльності № 3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31.07.2017р.

Постановою Волинського окружного адміністративного суду від 26 вересня 2017 року, адміністративний позов задоволено повністю.

Визнано протиправною відмову ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації у здійсненні державної реєстрації договору (контракту) на здійснення інвестиційної діяльності № 3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31 липня 2017 року.

Зобов'язано ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації здійснити державну реєстрацію договору на здійснення інвестиційної діяльності №3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31 липня 2017 року.

Не погодившись із зазначеним судовим рішенням, ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської ОДА подало апеляційну скаргу до Львівського апеляційного адміністративного суду, в якій просить скасувати оскаржувану постанову та прийняти нову, якою в задоволенні позову відмовити в повному обсязі.

В обґрунтування доводів апеляційної скарги зазначає, що приймаючи оскаржуване рішення суд першої інстанції порушив норми матеріального права, а допущена упереджена оцінка зібраних доказів та довільне трактування законодавства за текстом постанови, не відповідає фактичним обставинам справи, що призвело до неправильного вирішення справи по суті позовних вимог.

Заслухавши доповідача - суддю Львівського апеляційного адміністративного суду, дослідивши матеріали справи, колегія суддів вважає, що апеляційну скаргу слід задоволити частково, а постанову суду першої інстанції скасувати та ухвалити нову, якою позов задоволити частково, мотивуючи це наступним.

Судом першої інстанції встановлено, що 02.08.2017р. Представництво "ЛАВ & ОСОБА_6 З О.О." звернулося з заявою до керівника ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської ОДА щодо реєстрації договору №3 про спільну діяльність від 31.07.2017р. До заяви позивачем було додано: інформаційну картку договору, оригінал договору №3 про спільну діяльність, копія договору №3 про спільну діяльність, статут КП "Волиньприродресурс", витяг КП "Волиньприродресурс" з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб підприємців, рішення інвестиційної комісії Волинської обласної ради щодо дозволу на підписання договору про спільну діяльність за участю іноземного інвестора, витяг з судового реєстру польської фірми, свідоцтво про реєстрацію представництва польської фірми, положення про представництво польської фірми, відомості Представництва "ЛАВ & ОСОБА_6 З О.О." з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб підприємців, довідка форми 34-ОПП, довіреність від польської фірми, копії договорів про користування надрами, платіжне доручення про оплату послуг про державну реєстрацію договору.

Листом за №768/06-4/2-17 від 16.08.2017р. ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської ОДА з посиланням на пункт 5 Положення про порядок державної реєстрації договорів (контрактів) про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 30.01.1997 за №112 зобов'язало позивача надати до 18.08.2017 року наступні правовстановлюючі документи: копії оригіналів спеціальних дозволів на користування надрами, завірених нотаріально та на право постійного користування оренди земельних ділянок.

21.08.2017р. за результатами розгляду заяви позивача ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської ОДА листом за № 778/05-9/2-17 відмовило позивачу у здійсненні державної реєстрації договору (контракту) на здійснення спільної діяльності № 3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31.07.2017р. укладеним з КП "Волиньприродресурс" з тих підстав, що умови договору не відповідають законодавству України, зокрема не було надано додатків до договору обумовлених пунктами 1.1, 2.1.2, та 2.7 Договору, хоча додатки до цього Договору складають невідемну його частину. У

тексті договору відсутні посилання на документи, які засвідчують згідно чинного законодавства право користування або оренди землею загальною площею 50688,90 га стороною 1 договору. Згідно частини 6 статті 16 Кодексу України про надра, власник спеціального дозволу на користування надрами не може дарувати, продавати або в інший спосіб відчужувати права, надані йому спеціальним дозволом на користування надрами, іншій фізичній чи юридичній особі, в тому числі передавати їх до статутних капіталів створюваних за його участю суб'єктів господарювання, а також вноситися як вклад у спільну діяльність.

Згідно з статтею 1 Закону України "Про інвестиційну діяльність", інвестиціями є всі види майнових та інтелектуальних цінностей, що вкладаються в об'єкти підприємницької та інших видів діяльності, в результаті якої створюється прибуток (доход) та/або досягається соціальний та екологічний ефект. Такими цінностями можуть бути: кошти, цільові банківські вклади, паї, акції та інші цінні папери (крім векселів); рухоме та нерухоме майно (будинки, споруди, устаткування та інші матеріальні цінності); майнові права інтелектуальної власності; сукупність технічних, технологічних, комерційних та інших знань, оформлених у вигляді технічної документації, навиків та виробничого досвіду, необхідних для організації того чи іншого виду виробництва, але не запатентованих; спрямовуються на створення, реконструкцію, технічне переоснащення основних засобів, очікуваний строк корисної експлуатації яких перевищує один рік, здійснюються у формі капітальних вкладень.

Відповідно до ст. 3 Закону України "Про режим іноземного інвестування", іноземні інвестиції можуть здійснюватися у формі придбання не забороненого законами України нерухомого чи рухомого майна, включаючи будинки, квартири, приміщення, обладнання, транспортні засоби та інші об'єкти власності, шляхом прямого одержання майна та майнових комплексів або у вигляді акцій, облігацій та інших цінних паперів.

Статтею 4 Закону України "Про режим іноземного інвестування" передбачено, що іноземні інвестиції можуть вкладатися в будь-які об'єкти, інвестування в які не заборонено законами України.

Частинами 1,2,3 ст. 2 Закону України "Про інвестиційну діяльність" визначено, що інвестиційною діяльністю є сукупність практичних дій громадян, юридичних осіб і держави щодо реалізації інвестицій. Інвестиційна діяльність здійснюється на основі іноземного інвестування, здійснюваного іноземними громадянами, юридичними особами та державами. Інвестиційна діяльність забезпечується шляхом реалізації інвестиційних проектів і проведення операцій з корпоративними правами та іншими видами майнових та інтелектуальних цінностей.

Водночас, об'єктами інвестиційної діяльності у відповідності із частиною першою статті 4 Закону України "Про інвестиційну діяльність" можуть бути: будь-яке майно, в тому числі основні фонди і оборотні кошти в усіх галузях економіки, цінні папери (крім векселів), цільові грошові вклади, науково-технічна продукція, інтелектуальні цінності, інші об'єкти власності, а також майнові права.

За змістом ч.1 ст. 9 Закону України "Про інвестиційну діяльність", основним правовим документом, який регулює взаємовідносини між суб'єктами інвестиційної діяльності, є договір (угода).

Стосовно правомірності оскаржуваної відмови у здійсненні державної реєстрації договору на здійснення інвестиційної діяльності №3 від 31.07.2017 року, слід вказати наступне.

Згідно з розділом 3 Статуту КП "Волиньприродресурс" Волинської обласної ради, предметом діяльності підприємства є здійснення видобувної, геологорозвідувальної, виробничої, торгівельної, консультацій, посередницької, інвестиційної, інноваційної, інжинірингової, культурно-освітньої та будь-якої іншої господарської та підприємницької діяльності, що не суперечить чинному законодавству України. Згідно з предметом та метою діяльності, підприємство має право здійснювати такі види діяльності як добування корисних копалин, переробка природного каменю, виробництво виробів з природного каменю, видобування дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння, виготовлення та реалізація виробів з їх використанням, пошук (розвідка) та експлуатація родовищ корисних копалин, дорогоцінних металів та дорогоцінного каміння.

25.05.2017 року тимчасова контрольна комісія Волинської обласної ради з питань інвестиційної діяльності, розглянувши клопотання директора КП "Волиньприродресурс" щодо співпраці з Представництвом "ЛАВ & ОСОБА_6 З О.О." винесла рішення № 1/4, рекомендувати директору КП "Волиньприродресурс" ОСОБА_7 вжити усіх організаційно-правових заходів щодо співпраці з Представництвом "ЛАВ & ОСОБА_6 З О.О." в частині інвестиційної діяльності, в тому числі розробити і підписати договори про спільну діяльність та інвестиційну діяльність.

За змістом положення про Представництво "ЛАВ & ОСОБА_6 З О.О.", представництво створене з метою здійснення представництва і захисту інтересів іноземного товариства засновника та здійснення господарської діяльності на території України. Метою та предметом діяльності підприємства є здійснення видобувної, геологорозвідувальної, виробничої, торгівельної, консультаційної, посередницької, інвестиційної, інноваційної, інжинірингової та будь-якої іншої господарської та підприємницької діяльності, що не суперечить чинному законодавству України.

Згідно з ч. 2 ст. 18 Закону України "Про інвестиційну діяльність", державні органи та їх посадові особи не мають права втручатися в діяльність суб'єктів інвестиційної діяльності, крім випадків, коли таке втручання допускається чинним законодавством і здійснюється в межах компетенції цих органів та посадових осіб. Ніхто не має права обмежувати права інвесторів у виборі об'єктів інвестування, за винятком випадків, передбачених цим Законом.

У пункті 9 Положення про порядок державної реєстрації договорів (контрактів) про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 30 січня 1997 року за №112, передбачено виключні підстави для відмови у здійсненні державної реєстрації договору (контракту), а саме: умови договору (контракту) не відповідають законодавству України, до суб'єкта зовнішньоекономічної діяльності України, який подав лист-звернення про реєстрацію договору (контракту), застосовано санкції згідно з ст. 37 Закону України "Про зовнішньоекономічну діяльність", існує заборона на передбачений вид спільної діяльності згідно із законодавством України.

Апелянтом було відмовлено позивачу у реєстрації договору (контракту) на здійснення спільної інвестиційної діяльності з упереджено надуманої підстави про те, що умови договору (контракту) не відповідають законодавству України.

31.07.2017 року між КП "Волиньприродресурс" та Представництвом "ЛАВ & ОСОБА_6 З О.О." було укладено договір на здійснення спільної діяльності № 3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора). Предметом цього договору є інвестиційна діяльність, яка здійснюється сторонами відповідно до Закону України "Про інвестиційну діяльність" на засадах фінансування усіх необхідних платежів для проведення розвідки та видобування бурштину.

Згідно пункту 2.2 зазначеного Договору, "ЛАВ & ОСОБА_6 З О.О." інвестує кошти у спільну діяльність для здійснення всього комплексу організаційних, будівельно-монтажних та геологорозвідувальних робіт на визначених ділянках, а КП "Волиньприродресурс" робить внесок у спільну діяльність нематеріальними активами, геологічною інформацією щодо користування надрами з питань видобування бурштину та правом тимчасового користування земельними ділянками для проведення геологознімальних, пошукових, геодезичних та інших розвідувальних робіт.

Отже, відповідно до умов зазначеного договору Представництво "ЛАВ & ОСОБА_6 З О.О." інвестує кошти у спільну діяльність, а спеціальні дозволи на користування надрами та оренди землею надає КП "Волиньприродресурс".

Відтак, дії апелянта щодо направлення листа відмови позивачу є необґрунтованими, оскільки, завірені нотаріально копії оригіналів спеціальних дозволів на користування надрами вже були додані до заяви, а документи на право постійного користування (оренди) земельних ділянок не можуть бути у Представництва, оскільки останнє не має жодного відношення до користування чи оренди зазначених земельних ділянок.

Всебічно та неупереджено з'ясувавши дійсні обставини справи та детально перевіrivши текст договору на здійснення спільної діяльності №3, апеляційний суд не виявив та не знайшов жодних умов чи застережень, які б не відповідали законодавству України, а тому упереджена відмова апелянта в реєстрації зазначеного договору з цієї підстави є явно надуманою та нічим не обґрунтованою.

Таким чином, колегія суддів прийшла до неспростовного переконання про абсолютну підставність задоволення позову в частинні визнання протиправною відмови ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації у здійсненні державної реєстрації договору (контракту) на здійснення інвестиційної діяльності № 3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31.07.2017 р.

Стосовно вимоги про зобов'язання ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської ОДА здійснити державну реєстрацію договору на здійснення інвестиційної діяльності № 3 від 31.07.2017 року, слід зазначити, що така не підлягає до задоволення, оскільки належить до виключних дискреційних повноважень ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації, адже суд не вправі підміняти державний орган, приймаючи замість нього інше рішення, яке б відповідало закону чи давати вказівки, котрі б свідчили про перебрання на себе владних функцій, які належать до компетенції такого суб'єкта владних повноважень.

Відтак, висновок суду першої інстанції по даній справі був зроблений при неповному з'ясуванні судом та недоведеності обставин, які мали значення для справи, внаслідок порушення норм матеріального права що і призвело до неправильного вирішення справи по

суті спору, а у відповідності до вимог ст. 317 КАС України є обов'язковою підставою для скасування постановленого судового рішення і ухвалення нового рішення по справі.

Керуючись ст. 243, ст. 308, ст. 310, п.1 ч.2 ст. 315, п.п. 1, 3, 4 ч.1 ст. 317, ч.1 ст. 321, ст. 322, ст. 325 Кодексу адміністративного судочинства України, колегія суддів, -

ПОСТАНОВИЛА:

Апеляційну скаргу ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації - задоволити частково.

Постанову Волинського окружного адміністративного суду від 26 вересня 2017 року у справі №803/1099/17 в частині зобов'язання ОСОБА_5 розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації здійснити державну реєстрацію договору на здійснення інвестиційної діяльності №3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31 липня 2017 року скасувати та відмовити в задоволенні даної вимоги.

В решті тексту Постанову Волинського окружного адміністративного суду - залишити без зміни.

Постанова апеляційного суду набирає законної сили з дати її прийняття, але може бути оскаржена у касаційному порядку шляхом подачі касаційної скарги безпосередньо до адміністративного суду касаційної інстанції протягом тридцяти днів з дня складення повного судового рішення.

Головуючий суддя ОСОБА_8 судді ОСОБА_9 ОСОБА_10 Повне судове рішення складено 12.02.2018 року