

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: **29.09.2017**. Зареєстровано: **01.10.2017**. Оприлюднено: **03.10.2017**.



ПОСТАНОВА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

26 вересня 2017 року Справа № 803/1099/17

Волинський окружний адміністративний суд у складі:

головуючого - судді Ковальчука В.Д.,

при секретарі судового засідання Головатій І.В.,

за участю представників позивача Гришка В.М., Корзаченка В.М.,

представників відповідача Кресака Ю.Ю., Захарунь І.О.,

представника третьої особи Тертичного Ю.В.,

розглянувши у відкритому судовому засіданні в місті Луцьку адміністративну справу за позовом Представництва "ЛІВ & Інвестмент СП. З О.О." до Управління 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

ВСТАНОВИВ:

Представництво "ЛІВ & Інвестмент СП. З О.О." звернулося з адміністративним позовом до Управління 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 обгрунтовуючи свої позовні вимоги тим, що в

порушення статті 18 Закону України "Про інвестиційну діяльність", пункту 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, без належних для цього підстав Управлінням розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації листом за № 778/05-9/2-17 від 21 серпня 2017 року було відмовлено позивачу у здійсненні державної реєстрації договору (контракту) на здійснення спільної діяльності №3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31 липня 2017 року укладеним з Комунальним підприємством "Волиньприродресурс" . Позивач вважає таку відмову протиправною, оскільки ним із заявою було подано до Управління розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації 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 копій 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 відповідні функції для виконання робіт за спеціальними дозволами є лише у Комунального підприємства "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 Управління 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'язати Управління 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.

В запереченні на адміністративний позов Управління розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації зазначає, 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 невід'ємну 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. Враховуючи, що умови контракту не відповідають законодавству України було відмовлено позивачу у здійсненні державної реєстрації договору на здійснення спільної діяльності №3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31 липня 2017 року. Просить в задоволенні адміністративного позову відмовити.

В судовому засіданні представники позивача адміністративний позов підтримали з підстав, викладених у позовній заяві, просили адміністративний позов задовольнити.

Представник третьої особи, вважає, що адміністративний позов підлягає задоволенню, оскільки інвестиційний договір не суперечить законодавству України.

Представники відповідача адміністративний позов не визнали, з підстав, викладених у запереченні, просили в задоволенні адміністративного позову відмовити.

Суд, заслухавши пояснення сторін, дослідивши письмові докази вважає, що адміністративний позов підлягає задоволенню з наступних підстав.

Частиною 4 статті 13 Конституції України передбачено, що держава забезпечує захист прав усіх суб'єктів права власності і господарювання, а частина 2 статті 19 Конституції України зобов'язує органи державної влади діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

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 ("ноу-хау"); спрямовуються на створення (придбання), реконструкцію, технічне переоснащення основних засобів, очікуваний строк корисної експлуатації яких перевищує один рік, здійснюються у формі капітальних вкладень.

Пунктом другим частини першої статті 1 Закону України "Про режим іноземного інвестування" визначено, що іноземними інвестиціями є цінності, які вкладаються іноземними інвесторами в об'єкти інвестиційної діяльності відповідно до законодавства України з метою отримання прибутку або досягнення соціального ефекту.

Згідно зі статтею 3 Закону України "Про режим іноземного інвестування" іноземні інвестиції можуть здійснюватися, зокрема, 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.

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

Відповідно до положень статті 6 Закону України "Про режим іноземного інвестування" відносини, пов'язані з іноземними інвестиціями в Україні, регулюються цим Законом, іншими законодавчими актами та міжнародними договорами України. Якщо міжнародним договором України встановлені інші правила, ніж ті, що передбачені законодавством України про іноземні інвестиції, застосовуються правила міжнародного договору.

Частинами першою, другою та третьою статті 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, зокрема, 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 приписами частини першої статті 9 Закону України "Про інвестиційну діяльність" основним правовим документом, який регулює взаємовідносини між суб'єктами інвестиційної діяльності, є договір (угода).

Судом встановлено, що за результатами розгляду заяви позивача Управлінням розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації листом за № 778/05-9/2-17 від 21 серпня 2017 року було відмовлено позивачу у здійсненні державної реєстрації договору (контракту) на здійснення спільної діяльності №3 (про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора) від 31 липня 2017 року укладеним з Комунальним підприємством "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 невід'ємну 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.

Позивач, не погодившись з таким рішенням, звернувся до суду.

Відповідно до частин першої, другої статті 71 КАС України кожна сторона повинна довести ті обставини, на яких ґрунтуються її вимоги та заперечення, крім випадків, встановлених статтею 72 цього Кодексу. В адміністративних справах про протиправність рішень, дій чи бездіяльності суб'єкта владних повноважень обов'язок щодо доказування правомірності свого рішення, дії чи бездіяльності покладається на відповідача, якщо він заперечує проти адміністративного позову.

На думку суду, відповідач не довів правомірність оскаржуваної в даній адміністративній справі відмови у здійсненні державної реєстрації договору (контракту) на здійснення інвестиційної діяльності №3 від 31 липня 2017 року з огляду на таке.

Відповідно до розділу 3 Статуту Комунального підприємства "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 травня 2017 року тимчасова контрольна комісія Волинської обласної ради з питань інвестиційної діяльності, розглянувши клопотання директора КП "Волиньприродресурс" щодо співпраці з Представництвом "ЛАВ & Інвестмент СП. З О.О." винесла рішення № 1/4, рекомендувати директору КП "Волиньприродресурс" Столяру В.А. вжити всіх організаційно-правових заходів щодо співпраці з Представництвом "ЛАВ & Інвестмент СП. З О.О." в частині інвестиційної діяльності, в тому числі розробити і підписати договори про спільну діяльність та інвестиційну діяльність.

Згідно положення про Представництво "ЛАВ & Інвестмент СП. 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.

Представництво "ЛАВ & Інвестмент СП. З О.О." зареєстроване 22 березня 2017 року та взято на облік платника податків з 14 квітня 2017 року.

02 серпня 2017 року Представництво "ЛАВ & Інвестмент СП. З О.О." звернулося з заявою до керівника Управління розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації щодо реєстрації договору №3 про спільну діяльність від 31 липня 2017 року. 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 & Інвестмент СП. 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 серпня 2017 року Управління розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації 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 січня 1997 року за №112 зобов'язало позивача надати наступні правовстановлюючі документи: копії оригіналів спеціальних дозволів на користування надрами, завірених нотаріально, на право постійного користування оренди земельних ділянок.

Суд вважає, такі дії відповідача щодо направлення листа позивачу необґрунтованими, оскільки, завірени 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 (оренди) зазначених земельних ділянок.

Згідно з частиною 2 статті 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 статтею 37 Закону України "Про зовнішньоекономічну діяльність", існує заборона на передбачений вид спільної діяльності згідно із законодавством України.

Відповідачем було відмовлено позивачу у реєстрації договору (контракту) на здійснення спільної інвестиційної діяльності з тієї підстави, що умови договору (контракту) не відповідають законодавству України.

31 липня 2017 року між Комунальним підприємством "Волиньприродресурс" та Представництвом "ЛАВ & Інвестмент СП. 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 Стороною №2 усіх необхідних платежів для проведення розвідки та видобування бурштину.

Отже, відповідно до пункту 2.2 зазначеного Договору, Сторона 2 інвестує кошти у спільну діяльність для здійснення всього комплексу організаційних, будівельно-монтажних та геологорозвідувальних робіт на визначених ділянках, а сторона №1 робить внесок у спільну діяльність нематеріальними активами, а саме 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 договору Представництво "ЛАВ & Інвестмент СП. З О.О." інвестує кошти у спільну діяльність, а спеціальні дозволи на користування надрами та оренди землею надає Комунальне підприємство "Волиньприродресурс".

Дослідивши договір на здійснення спільної діяльності №3, суд не знаходить умов договору, які б не відповідали законодавству України, а відмова відповідача у реєстрації зазначеного договору з цієї підстави є надуманою та необґрунтованою.

З врахуванням викладеного, позовна вимога про визнання протиправною відмову Управління 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 підлягає задоволенню.

Відповідно до пункту 2 частини 2 статті 162 Кодексу адміністративного судочинства України, у разі задоволення адміністративного позову суд може прийняти постанову про зобов'язання відповідача вчинити певні дії.

Зважаючи на встановленні порушення при реєстрації договору на здійснення спільної діяльності №3, з метою повного захисту прав, свобод, інтересів позивача від порушень з боку відповідача, суд зобов'язує Управління 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.

Згідно із частиною першою статті 94 Кодексу адміністративного судочинства України якщо судові рішення ухвалені на користь сторони, яка не є суб'єктом владних повноважень, суд присуджує всі здійснені нею документально підтверджені судові витрати за рахунок бюджетних асигнувань суб'єкта владних повноважень, що виступав стороною у справі, або якщо стороною у справі виступала його посадова чи службова особа.

З врахуванням вищевикладеного, суд дійшов висновку, що на користь Представництва "ЛАВ & Інвестмент СП. З О.О." за рахунок бюджетних асигнувань Управління розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації слід присудити судовий збір у розмірі 3200 грн., сплачений при подачі позовної заяви до суду згідно платіжного доручення №54 від 31 серпня 2017 року.

Керуючись статтями 160 частиною 3, 162, 163 Кодексу адміністративного судочинства України, на підставі Конституції України, Закону України "Про інвестиційну діяльність", Закону України "Про режим іноземного інвестування", 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, суд

ПОСТАНОВИВ:

Адміністративний позов задовольнити повністю.

Визнати протиправною відмову Управління 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'язати Управління 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.

Присудити на користь Представництва "ЛАВ & Інвестмент СП. З О.О." за рахунок бюджетних асигнувань Управління розвитку, інвестицій, європейської інтеграції Волинської обласної державної адміністрації судовий збір у розмірі 3200 грн. (три тисячі двісті гривень).

Постанова набирає законної сили після закінчення строку подання апеляційної скарги, встановленого статтею 186 КАС України, якщо таку апеляційну скаргу не було подано. У разі подання апеляційної скарги постанова, якщо її не скасовано, набирає законної сили після

повернення апеляційної скарги, відмови у відкритті апеляційного провадження або набрання законної сили рішенням за наслідками апеляційного провадження.

Постанова може бути оскаржена в апеляційному порядку повністю або частково шляхом подання апеляційної скарги до Львівського апеляційного адміністративного суду через Волинський окружний адміністративний суд. Апеляційна скарга на постанову суду подається протягом десяти днів з дня отримання копії постанови, яка буде складена у повному обсязі 29 вересня 2017 року. Копія апеляційної скарги одночасно надсилається особою, яка її подає, до Львівського апеляційного адміністративного суду.

Суддя

В.Д. Ковальчук