Р Е Ш Е Н И Е

о рассмотрении жалобы на постановление по делу

об административном правонарушении

№ 05/04/19.8-2/2019

«03» октября 2019 г. г. Москва

Я, заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Пузыревский Сергей Анатольевич, рассмотрев жалобу на постановление от 11.06.2019 о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 05/04/19.8-2/2019, вынесенное начальником Правового управления Федеральной антимонопольной службы А.В. Молчановым в отношении закрытого акционерного общества «Эдельвейс» (адрес: 105275, Москва, улица Уткина, дом 48, строение 4; ИНН 7720823716; ОГРН 1147746970128; дата регистрации в качестве юридического лица — 26.08.2014) (далее — ЗАО «Эдельвейс»), в отсутствие законного представителя ЗАО «Эдельвейс», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

**У С Т А Н О В И Л:**

Как следует из материалов дела об административном правонарушении, 11.06.2019 (резолютивная часть оглашена 07.06.2019) начальником Правового управления ФАС России А.В. Молчановым было вынесено постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 05/04/19.8-2/2019 (далее — Постановление), которым ЗАО «Эдельвейс» (далее также — Общество) признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Обществу назначено наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей 00 копеек.

Не согласившись с Постановлением, Общество подало в ФАС России

жалобу (вх. от 28.06.2019 № 111950/19).

Исследовав материалы дела об административном правонарушении, проверив законность обжалуемого Постановления, устанавливая правильность применения норм материального и процессуального права при рассмотрении дела и вынесении Постановления, а также соответствие выводов, содержащихся в обжалуемом Постановлении, установленным по делу фактическим обстоятельствам и имеющимся в деле доказательствам и исходя из доводов, содержащихся в жалобе, оснований для удовлетворения жалобы и отмены Постановления не установлено.

Согласно материалам дела об административном правонарушении, в связи с рассмотрением ходатайства закрытого акционерного общества «Лайнен», на основании статей 22, 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) письмом ФАС России от 23.12.2014 № АД/53115/14 направлено мотивированное требование в адрес закрытого акционерного общества «СТАТУС» (далее — ЗАО «СТАТУС»), в котором указано на необходимость представить в ФАС России копию реестра акционеров акционерного общества «Ступинская металлургическая компания» (ИНН 5045023416) (далее — АО «СМК») по состоянию на дату получения указанного мотивированного требования.

В соответствии с письмом ЗАО «СТАТУС» исх. От 12.01.2015 № 04 01/322 (вх. ФАС России от 19.01.2015 № 3955/15) по состоянию на 29.12.2014:

- небанковская кредитная организация закрытое акционерное общество «Национальный расчетный депозитарий» распоряжалась 18,05% голосующих акций АО «СМК»;

- акционерное общество «Акционерный Банк «Россия» (далее - АО «АБ «Россия») распоряжалось 66,66% голосующих акций АО «СМК»;

- Российская Федерация в лице Федерального агентства по управлению государственным имуществом распоряжалась 15,28% голосующих акций АО «СМК».

Кроме того, письмом ФАС России от 23.12.2014 № АД/53113/14 направлено мотивированное требование в адрес АО «СМК», в котором указано на необходимость представить в том числе сведения о лицах, в интересах которых осуществляется владение более чем пятью процентами акций АО «СМК» их номинальными держателями, в том числе о таких лицах, зарегистрированных в государстве, которое предоставляет льготный налоговый режим и (или) законодательством которого не предусматриваются раскрытие и предоставление

информации о юридическом лице (оффшорные зоны), сведения о конечных выгодоприобретателях (действительных владельцах, лицах, фактически контролирующих) АО «СМК», а также перечень лиц, которые распоряжаются на любом основании более чем пятью процентами акций АО «СМК», по состоянию на дату получения указанного мотивированного требования.

Письмом исх. от 13.01.2015 № 11 (вх. ФАС России от 13.01.2015 № 966/15) АО «СМК» представило перечень лиц, входящих в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции в одну группу лиц с АО «СМК», перечень лиц, которые распоряжаются на любом основании более чем пятью процентами акций АО «СМК», сведения о лицах, в интересах которых осуществляется владение более чем пятью процентами акций АО «СМК» по состоянию на 29.12.2014.

Так, согласно указанному письму, по состоянию на 29.12.2014 лицами, в интересах которых осуществляется владение более чем пятью процентами акций АО «СМК» являлись:

- компания «Галравия Коммершиал Лтд» (Galravia Commercial Ltd),

- компания «Браэрфилд Интернешнл Лимитед» (Briarfield International Limited),

- компания «Данедин Финанс Лимитед» (Dunedin Finance Limited),

- компания «Сегито Лимитед» (Segito Limited),

- компания «Хазелдин Финанс Лтд» (Hazeldine Finance Ltd),

- компания «Этокси Лимитед» (Ethoxy Limited),

- компания «Карвер Инвестментс Лимитед» (Karver Investsments Limited).

Таким образом, на основании документов и сведений, представленных ЗАО «СТАТУС» письмом исх. От 12.01.2015 № 04-01/322 (вх. ФАС России от 19.01.2015 № 3955/15) и АО «СМК» письмом исх. от 13.01.2015 № 11 (вх. ФАС России от 13.01.2015 № 966/15), ФАС России установила, что по состоянию на 29.12.2014 66,66% голосующих акций АО «СМК» распоряжался номинальный держатель указанных акций — АО «АБ «Россия».

Собственниками 66,66% голосующих акций АО «СМК» на 29.12.2014 являлись клиенты АО «АБ «Россия», заключившие с ним депозитарные договоры.

26.11.2018 в ФАС России поступило ходатайство <...> исх. от б/д № б/н

(вх. ФАС России от 26.11.2018 № 194410/18) о приобретении 79,2902% голосующих акций открытого акционерного общества «Всероссийский институт легких сплавов» (ИНН 7731008209) (далее — Ходатайство).

Согласно перечню лиц, входящих в одну группу лиц с <...>, представленному в материалах Ходатайства, <...> распоряжается 100% голосующих акций ЗАО «Эдельвейс», которое, в свою очередь, распоряжается 67,18% голосующих акций АО «СМК».

В связи с изменением акционеров АО «СМК» по состоянию на 29.12.2014 и на дату подачи Ходатайства, на основании статей 22, 25 Закона о защите конкуренции, ФАС России направлены мотивированные требования:

- в адрес <...> (письмо ФАС России от 26.12.2018 № АД/107042/18);

- в адрес АО «АБ «Россия» как номинального держателя 66,66% голосующих акций АО «СМК» по состоянию на 29.12.2014 (письмо ФАС России от 26.12.2018 № АД/107048/18), в которых указывалось на необходимость представить в ФАС России в том числе сведения о сделках, в результате осуществления которых <...> приобрел права, позволяющие определять условия осуществления предпринимательской деятельности АО «СМК»; копии договоров купли-продажи и (или) иных соглашений со всеми неотъемлемыми приложениями, предметом которых является отчуждение АО «АБ «Россия» голосующих акций АО «СМК».

По результатам анализа сведений, представленных <...> письмом исх. от 09.01.2019 № б/н (вх. ФАС России от 22.01.2019 № 10123/19), установлено.

26.09.2016 между ЗАО «Эдельвейс» и акционерным обществом «Алюминий Металлург Рус» заключен договор купли-продажи, в соответствии с которым акционерное общество «Алюминий Металлург Рус» продает, а ЗАО «Эдельвейс» приобретает 22 штуки (15,28%) голосующих акций АО «СМК».

Кроме того, 12.04.2018 между АО «СМК» и ЗАО «Эдельвейс» заключен договор купли продажи 66 штук голосующих акций АО «СМК», дополнительно выпущенных АО «СМК» и размещаемых путем закрытой подписки среди всех акционеров АО «СМК» пропорционально количеству принадлежащих им акций.

На основании сведений и информации, содержащихся в материалах Ходатайства, и документов, представленных <...> письмом исх. от 09.01.2019 № б/н (вх. ФАС России от 22.01.2019 № 10123/19), ФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 4-19.8-

161/00-05-19.

По результатам административного расследования, проведенного по делу об административном правонарушении № 4-19.8-161/00-05-19, установлено, что вследствие увеличения уставного капитала АО «СМК» путем выпуска дополнительных голосующих акций АО «СМК» и размещения их среди акционеров, ЗАО «Эдельвейс» приобрело 66 штук голосующих акций АО «СМК».

С учетом ранее приобретенных ЗАО «Эдельвейс» 22 голосующих акций АО «СМК», по состоянию на 26.06.2018 ЗАО «Эдельвейс» распоряжалось 88 голосующими акциями АО «СМК», что в процентном соотношении составляло 41,9% голосующих акций АО «СМК».

Факт приобретения ЗАО «Эдельвейс» 88 штук (41,9%) голосующих акций АО «СМК» установлен протоколом по делу об административном правонарушении № 4-19.8-161/00-05-19 от 28.03.2019 № 05/24958/19.

По результатам анализа сведений, представленных АО «АБ «Россия» письмом исх. от 16.01.2019 № 00-416-исх (вх. ФАС России от 17.01.2019 № 7273/19) (далее — Письмо АО «АБ «Россия»), и сведений, представленных АО «СМК» письмом исх. от 18.03.2019 № 13-149 (вх. ФАС России от 26.03.2019 № 50281/19) (далее — Письмо АО «СМК»), установлено.

Часть голосующих акций АО «СМК», номинальным держателем которых являлось АО «АБ «Россия», была выкуплена эмитентом (АО «СМК») и погашена. Основанием для выкупа акций эмитентом являлись заявление о выкупе акций АО «СМК» от 07.05.2018 и ряд требований о выкупе акций АО «СМК» от 31.07.2018, направленные акционерами АО «СМК».

В материалах к Письму АО «АБ «Россия» содержатся справки от 08.05.2018, от 31.07.2018 о движении ценных бумаг АО «СМК» по счету АО «АБ «Россия», открытому в ЗАО «СТАТУС», которое является регистратором АО «СМК».

В соответствии с указанными справками 07.05.2018 ЗАО «СТАТУС» произведена операция по списанию 14 голосующих акций АО «СМК» со счета АО «АБ «Россия» и зачислению на счет АО «СМК», 30.07.2018 произведена операция по списанию 65 голосующих акций АО «СМК» со счета АО «АБ «Россия» и зачислению на счет эмитента — АО «СМК».

Кроме того, согласно сведениям, представленным Письмом АО «СМК», 25.04.2018 заседанием Совета директоров АО «СМК» утвержден отчет об итогах предъявления акционером АО «СМК» заявления о выкупе принадлежащих ему 14 штук голосующих акций, поступившего в порядке,

предусмотренном статьей 72 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее — Закон об акционерных обществах).

03.07.2018 заседанием Совета директоров АО «СМК» утвержден отчет об итогах предъявления акционерами АО «СМК» требований о выкупе принадлежащих им 65 голосующих акций, поступивших в порядке, предусмотренном статьей 75 Закона об акционерных обществах.

Таким образом, в результате предъявления акционерами АО «СМК» заявления и требований о выкупе принадлежащих им акций, АО «СМК» приобрело 79 штук голосующих акций АО «СМК».

Согласно протоколу общего собрания акционеров АО «СМК» от 07.09.2018, представленному Письмом АО «СМК», акционерами АО «СМК» принято решение об уменьшении уставного капитала АО «СМК», составляющего 525 000 000 рублей на 197 500 000 рублей путем погашения 79 штук голосующих акций номинальной стоимостью 2 500 000 рублей каждая, выкупленных ранее АО «СМК» по требованию его акционеров.

В результате указанного уменьшения уставный капитал АО «СМК» составил 131 голосующую акцию АО «СМК» номинальной стоимостью 2 500 000 рублей каждая (327 500 000 рублей).

Согласно информации, содержащейся в Едином государственном реестре юридических лиц (далее — ЕГРЮЛ), датой внесения записи в ЕГРЮЛ об уменьшении уставного капитала и, соответственно, погашении 79 голосующих акций АО «СМК», является 18.12.2018, запись ГРН 2185022270772.

В соответствии с информацией, содержащейся в выписке со счета депо, представленной АО «АБ «Россия» письмом исх. от 12.04.2019 № 0-4658-исх (вх. ФАС России от 15.04.2019 № 64311 -ЭГТ/19), по состоянию на 19.12.2018 ЗАО «Эдельвейс» владело 88 голосующих акций АО «СМК» через номинального держателя — АО «АБ «Россия».

Таким образом, в результате погашения приобретенных у акционеров АО «СМК» голосующих акций уставный капитал АО «СМК» составил 131 голосующую акцию, 88 из которых принадлежало ЗАО «Эдельвейс», что в процентном соотношении составляет 67,18% голосующих акций АО «СМК».

Согласно части 1 статьи 75, части 6 статьи 76 Закона об акционерных обществах акционеры - владельцы голосующих акций вправе требовать выкупа обществом всех или части принадлежащих им акций в случаях,

предусмотренных частью 1 статьи 75 Закона об акционерных обществах. Акции, выкупленные обществом, поступают в его распоряжение. Указанные акции не предоставляют право голоса, не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды. Указанные акции должны быть реализованы по цене не ниже их рыночной стоимости не позднее чем через один год со дня перехода права собственности на выкупаемые акции к обществу, в ином случае общее собрание акционеров должно принять решение об уменьшении уставного капитала общества путем погашения указанных акций.

В соответствии с пунктами к), у) части 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее — Закон № 129) в Едином государственном реестре юридических лиц содержатся сведения и документы о юридическом лице, в том числе размер указанного в учредительных документах коммерческой организации уставного капитала (складочного капитала, уставного фонда, паевых взносов или другого).

В силу части 2 статьи 11, части 5 статьи 18 Закона № 129 в случае государственной регистрации изменений, внесенных в учредительный документ юридического лица, и (или) в случае внесения в единый государственный реестр юридических лиц изменений, касающихся сведений о юридическом лице, но не связанных с изменениями, внесенными в учредительный документ юридического лица, в единый государственный реестр юридических лиц вносится соответствующая запись. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в соответствующий государственный реестр.

Согласно материалам Ходатайства суммарная балансовая стоимость активов ЗАО «Эдельвейс» и его группы лиц, АО «СМК» и его группы лиц по состоянию на 31.12.2017 превышает семь миллиардов рублей, при этом

балансовая стоимость активов АО «СМК» превышает четыреста миллионов рублей.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции в случае, если суммарная стоимость активов по последним балансам лица, приобретающего акции, и его группы лиц, лица, являющегося объектом экономической концентрации, и его группы лиц превышает семь миллиардов рублей или если их суммарная выручка от реализации товаров за последний календарный год превышает десять миллиардов рублей и при этом суммарная стоимость активов по последнему

балансу лица, являющегося объектом экономической концентрации, и его группы лиц превышает четыреста миллионов рублей, с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляется приобретение голосующих акций зарегистрированного на территории Российской Федерации акционерного общества лицом (группой лиц), распоряжающимся не менее чем двадцатью пятью процентами и не более чем пятьюдесятью процентами голосующих акций акционерного общества, если это лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем пятьюдесятью процентами таких голосующих акций.

Таким образом вследствие уменьшения уставного капитала АО «СМК» ЗАО «Эдельвейс» приобрело контроль над субъектом предпринимательской деятельности в размере более 50% голосующих акций АО «СМК» без получения предварительного согласия антимонопольного органа, необходимого в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 16 части 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции, под приобретением акций (долей) хозяйственных обществ понимается покупка, а также получение иной возможности осуществления предоставленного акциями (долями) хозяйственных обществ права голоса на основании договоров доверительного управления имуществом, договоров о совместной деятельности, договоров поручения, других сделок или по иным основаниям.

Под сделками по смыслу пункта 8 части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции понимается покупка, а также получение иной возможности осуществления предоставленного акциями (долями) хозяйственных обществ права голоса на основании договоров доверительного управления имуществом, договоров о совместной деятельности, договоров поручения, других сделок или по иным основаниям (в результате слияния, присоединения, создания).

Осуществление сделки без получения предварительного согласия антимонопольного органа не позволяет антимонопольному органу произвести анализ влияния указанной сделки на состояние конкуренции.

Учитывая изложенное, ЗАО «Эдельвейс» совершило правонарушение, выразившиеся в непредставлении в антимонопольный орган ходатайства, предусмотренного антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 3 статьи 19.8 КоАП.

Как следует из материалов дела об административном правонарушении № 05/04/19.8-2/2019 и установленных обстоятельств, у ЗАО «Эдельвейс» имелась возможность для подачи ходатайства в установленном порядке и в установленные сроки. Однако, ЗАО «Эдельвейс» не предприняло всех зависящих от него мер по соблюдению требований, предусмотренных статьей 28 Закона о защите конкуренции, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью частью 3 статьи 19.8 КоАП.

Материалами дела № 05/04/19.8-2/2019 об административном правонарушении доказаны событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 19.8 КоАП, совершение его Обществом, а также наличие всех необходимых оснований для его привлечения к административной ответственности на основании части 3 статьи 19.8 КоАП.

Процессуальных нарушений, не позволяющих объективно, полно и всесторонне рассмотреть материалы дела об административном правонарушении и принять правильное решение, должностным лицом ФАС России не допущено.

Оспариваемое Постановление вынесено в пределах срока давности привлечения к административной ответственности, предусмотренного статьей 4.5 КоАП.

Исключительные обстоятельства, свидетельствующие о наличии по настоящему делу предусмотренных статьей 2.9 КоАП признаков малозначительности совершенного административного правонарушения, не установлены.

Вопрос о наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, был исследован должностным лицом при вынесении постановления по делу об административном правонарушении. В соответствии с положениями статьи 4.2, 4.3 КоАП обстоятельств, отягчающих или смягчающих административную ответственность Общества, установлено не было.

Учитывая, что имеющимися в материалах дела доказательствами подтвержден факт совершенного противоправного деяния и не установлено нарушения порядка привлечения ЗАО «Эдельвейс» к административной ответственности и назначения наказания, следовательно, правовых оснований для отмены оспариваемого Постановления не имеется.

Из вышесказанного следует, что должностное лицо ФАС России,

рассматривая дело об административном правонарушении полно и всесторонне исследовало представленные доказательства, установило все имеющие значение для дела обстоятельства, сделало правильные выводы по существу дела, а также не допустило при этом неправильного применения норм материального и процессуального права.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 30.7 КоАП,

**Р Е Ш И Л:**

Постановление о наложении штрафа по делу об административных правонарушениях от 11.06.2019 по делу о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 05/04/19.8-2/2019, вынесенное начальником Правового управления Федеральной антимонопольной службы А.В. Молчановым в отношении закрытого акционерного общества «Эдельвейс» (адрес: 105275, Москва, улица Уткина, дом 48, строение 4; ИНН 7720823716; ОГРН 1147746970128; дата регистрации в качестве юридического лица — 26.08.2014), оставить без изменения, а жалобу ЗАО «Эдельвейс» без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП решение о рассмотрении жалобы на постановление об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы в течение 10 суток со дня вручения или получения копии решения.

С.А. Пузыревский