Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 049-11/02 АЗ

20 апреля 2011 г. г. Орел

Резолютивная часть решения оглашена 07 апреля 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 20 апреля 2011 года.

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Бубенцовой Л.Н. - председателя Комиссии, заместителя руководителя управления; членов Комиссии: Шишкиной Т.М., заместителя начальника отдела антимонопольного контроля, товарных и финансовых рынков; Каюковой Г.В., главного специалиста–эксперта отдела антимонопольного контроля, товарных и финансовых рынков; Гладких Т.А., специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля, товарных и финансовых рынков;

в отсутствии ответчика по делу Афониной Е.В. (ходатайство вх. № 2140 от 01.04.2011г.),

рассмотрев дело № 049-11/02 АЗ по признакам нарушения Афониной Е.В. (125284, г. Москва, ул. Беговая, дом 6, корпус 3, кв. 188) пункта 1 части 1 статьи 28 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

Приказом Орловского УФАС России (далее – Управление) от 17.03.2011г. № 143 было возбуждено дело № 049-11/02 АЗ по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 28 Закона «О защите конкуренции» в отношении физического лица Афониной Е.В.

Основанием для возбуждения дела № 049-11/02 АЗ послужили признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 28 Закона «О защите конкуренции» при приобретении (покупке) Афониной Е.В. дополнительно 28.03.2008г. 1,56 % голосующих акций в уставном капитале ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» (далее – Общество, «ОКНМ»), что с уже имеющимися акциями у группы лиц (Синько В.П. и Афониной Е.В.) составило более чем двадцать пять процентов голосующих акций (25,23%), уставного капитала (далее УК) Общества, которые были выявлены в результате проводимой Управлением проверки.

Данная проверка проводилась в связи с поступившими в адрес управления из прокуратуры Орловской области обращениями граждан, имеющих акции в УК ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов»: Поцелуева В.М.; Богдановского Г.С.; Кривова В.Н. и Стебакова Н.В.

В связи с необходимостью получения дополнительной информации на предмет наличия или отсутствия обязательных требований антимонопольного законодательства при совершении сделок с акциями ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» проверка продлялась (Приказ

управления от 17.02.2011г. № 68).

В рамках указанной проверки у ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» Управлением (письмами от 21.01.2011г. № 100/02; от 17.02.2011г. № 464/02) была запрошена информация и копии документов: бухгалтерские балансы за 2006год; за 2007год; за 2008 год; за 2009 год; за 9 месяцев 2010 года; (с приложениями пояснительных записок к ним); копии Уставов Общества с приложениями и дополнениями действовавших в 2007 – 2010 годах; копия регистрационного журнала операций по движению акций акционеров ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» совершенных с 01.01.2007г. по 01.10.2010г., в том числе справки об операциях по лицевым счетам акционеров Синько В.П. и Афониной Е.В.

Из информации, представленной ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» письмами б/н от 02.02.2011 г. и от 18.02.2011г. установлено следующее.

На 01.01. 2007 г. Уставный капитал Открытого акционерного общества «Орловский комбинат нерудных материалов» составлял 86 716 (восемьдесят шесть тысяч семьсот шестнадцать) рублей, состоящий из 91 280 (девяносто одной тысячи двести восемьдесят) штук именных бездокументарных акций, номинальной стоимостью 0-95руб. (девяносто пять) копеек каждая акция (Устав в новой редакции утвержден Общим собранием акционеров Протокол № 1 от 28.06.2002г.).

22.02.2008г. Обществом был увеличен уставный капитал путем дополнительного выпуска обыкновенных именных бездокументарных акций (дополнительный выпуск акций был зарегистрирован 22.02.2008г. Региональным отделением Федеральной службы по финансовым рынкам в Юго-Западном регионе (далее РО ФСФР в ЮЗР). Уставный капитал ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» после регистрации дополнительного выпуска акций, стал составлять 260 148 (двести шестьдесят тысяч сто сорок восемь) рублей, состоящий из 273 840 (двести семьдесят три тысячи восемьсот сорок) штук именных бездокументарных акций, номинальной стоимостью 0-95руб. (девяносто пять) копеек каждая акция.

Держателем реестра акционеров ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» является само Общество.

Согласно представленного ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» Регистрационного журнала в Реестре владельцев именных ценных бумаг Общества зарегистрированы Синько В.П. и Афонина Е.В.

Исходя из понятий установленных пунктом 13 части 1 статьи 9 (Закона «О защите конкуренции», физические лица Синько Виктор Петрович и Афонина Елена Валерьевна относятся к одной группе лиц (их брак зарегистрирован 28.04.1990г.). Сведения о том, что Синько и Афонина являются супругами, были представлены Синько В.П. (запрос Управления от 04.02.2011г. № 277/02).

При осуществлении анализа сделок по приобретению голосующих акций в УК ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» совершенных указанной группой лиц (Синько В.П. и Афониной Е.В.) на их соответствие обязательным требованиям антимонопольного законодательства установлено.

01.02.2007г. ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов издан приказ «О восстановлении системы ведения реестра владельцев именных ценных бумаг» (копия приказа № 5 от 01.02.2007г. имеется в материалах проверки), иных документов, касающихся регистрации операций, по движению акций акционеров Общества до 01.02.2007г. представлено не было, в связи с частичной их утратой.

В соответствии с Приказом ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» «О восстановлении системы ведения реестра владельцев именных ценных бумаг» от 01.02.2007г. № 5 на лицевой счет Синько В.П., было зачислено 27000 обыкновенных именных бездокументарных акций Общества, на лицевой счет Афониной Е.В. (его супруги) зачислено 23515 обыкновенных именных бездокументарных акций Общества, что составило 29,58% и 25,76% от общего количества в УК акционерного общества.

Таким образом, указанная группа лиц по состоянию на 01.02.2007г. распоряжалась 55,34% акций в УК акционерного общества.

В связи с отсутствием у общества необходимых сведений (утрате документов), установить, что данный пакет акций, был приобретен группой лиц (Синько В.П. и Афониной Е.В.) в соответствии с действующим на тот момент антимонопольным законодательством, не представилось возможным.

В дальнейшем, указанной группой лиц, было приобретено следующее количество акций в уставном капитале указанного акционерного общества.

18.05.2007г. Синько В.П. дополнительно было приобретено 3319 штук голосующих акций ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов», что составляло 3,64% от уставного капитала акционерного общества. В результате чего, группа лиц получила право распоряжаться 58,98% голосующих акций акционерного общества.

21.05.2007г. Синько В.П. дополнительно были приобретены 10812 штук голосующих акций ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов», что составляло 11,84% от уставного капитала акционерного общества. Таким образом, группа лиц получила право распоряжаться 70,82% голосующих акций акционерного общества.

23.05.2007г. Синько В.П. дополнительно были приобретены 160 штук голосующих акций ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов», что составляло 0,17% от уставного капитала акционерного общества. Следовательно, группа лиц получила право распоряжаться 70,99% голосующих акций акционерного общества.

Согласно действующего антимонопольного законодательства, на момент сделок совершенных группой лиц: 18.05.2007г.; 21.05.2007г.; 23.05.2007г. по приобретению дополнительно голосующих акций в уставном капитале ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов», не требовалось получения предварительного согласия антимонопольного органа (пункт 6 часть 1 статьи 28 Закона «О защите конкуренции»).

22.02.2008г. ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» был увеличен уставный капитал путем дополнительного выпуска акций. В результате проведенной эмиссии совместная доля указанной группы лиц уменьшилась и составила в уставном капитале данного Общества 23,67%, а каждого в отдельности Синько В.П. - 15,08% и Афониной Е.В. – 8,59%.

28.03.2008г. Афониной Е.В. были приобретены 4267 штук голосующих акций ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов», что составляло 1,56% уставного капитала акционерного общества. На момент совершения данной сделки группа лиц уже распоряжалась 23,67% голосующих акций акционерного общества. Таким образом, приобретая дополнительно 1,56 % голосующих акций, группа лиц получила право распоряжаться более чем двадцатью пятью процентами голосующих акций данного акционерного общества (25,23%).

На момент проверки, доля принадлежащих группе лиц - Синько В.П. (15,08%) и Афониной Е.В. (10,14%) обыкновенных именных бездокументарных акций Общества не изменилась и составляла 25,23%, что подтверждается информацией, указанной в списке аффилированных лиц

Общества по состоянию на 31.12.2010г., доступ к которому Общество обеспечивает на странице в сети Интернет http: | | www.orelcontract.ru/.

Согласно пункта 1 части 1 статьи 28 Федерального Закона от 26 июля 2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае, если суммарная стоимость активов по последним балансам лиц (групп лиц), приобретающих акции (доли), права и (или) имущество, и лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество, которого и (или) права, в отношении которого приобретаются, превышает три миллиарда рублей или если их суммарная выручка от реализации товаров за последний календарный год превышает шесть миллиардов рублей и при этом стоимость активов по последнему балансу лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество, которого и (или) права, в отношении которого приобретаются, превышает сто пятьдесят миллионов рублей, либо если одно из указанных лиц включено в реестр, с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляются следующие сделки с акциями:

- приобретение лицом (группой лиц) голосующих акций акционерного общества, если такое лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем двадцатью пятью процентами указанных акций при условии, что до этого приобретения такое лицо (группа лиц) не распоряжалось голосующими акциями данного акционерного общества или распоряжалось менее чем двадцатью пятью процентами голосующих акций данного акционерного общества.

ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов» на момент осуществления сделки, совершенной 28.03.2008г. группой лиц в составе: Синько В.П. и Афониной Е.В., находилось в Региональном разделе Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов (далее – Реестр) (справочно: акционерное общество было включено в Реестр приказом Управления от 12.04.1996 г. № 37; исключено из Реестра приказом Управления от 22.05.2008г. № 185).

В соответствии с требованиями статьи 28 Закона «О защите конкуренции» Афонина Е.В. обязана была обратиться в антимонопольный орган с предварительным ходатайством на приобретение более 25% голосующих акций ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов».

За получением предварительного согласия на совершение сделки 28.03.2008г. Афонина Е.В. в антимонопольный орган не обращалась.

В своем письменном объяснении к поданному ходатайству (вх. № 2140 от 01.04.2011г.) Афонина Е.В. поясняет, что причинами нарушения антимонопольного законодательства послужило, то, что ей не было известно, что, приобретая дополнительно 1,56% акций от УК «ОКНМ», что в сумме с уже имеющимся пакетом акций у ее мужа, общее количество акций им принадлежащих превысит 25,0% от общего количества голосующих акций ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов».

Таким образом, сделка о приобретении 28.03.2008г. 1,56 % голосующих акций в уставном капитале ОАО «Орловский комбинат нерудных материалов», что с уже имеющимися акциями у группы лиц (Синько В.П. и Афониной Е.В.) составило более чем двадцать пять процентов голосующих акций

(25,23%), совершена Афониной Е.В. с нарушением требований пункта 1 части 1 статьи 28 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. Факт нарушения Афониной Е.В. пункта 1 части 1 статьи 28 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признать.

2. Вопрос о привлечении Афониной Е.В. к административной ответственности рассмотреть в установленном порядке.