

РЕШЕНИЕ

по делу № 114-10/02 АЗ

03 сентября 2010 г.

г. Орел

Резолютивная часть решения оглашена 24 августа 2010 года.

В полном объеме решение изготовлено 03 сентября 2010 года.

Комиссия Орловского (далее - Комиссия) УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>;

с участием представителей ответчика: директора ООО «Болховский хлебокомбинат» <...> (приказ о назначении от 01.02.2010г. № 1-к); директора ООО «Мценский кондитер» <...> (приказ о назначении от 01.02.2010г. № 1); директора ООО «Колпнянский хлебозавод» <...> (приказ о назначении от 01.02.2010г. № 1); директора ООО «Залегощенский хлебозавод» <...> (приказ о назначении от 01.02.2010г. № 1-к); директора ООО «Дмитровский хлебозавод» <...> (приказ о назначении от 21.01.2010г. № 6-пс), представителя ОАО «Орелоблхлеб» <...>. (доверенность от 30.08 2009г.),

рассмотрев дело № 114-10/02 АЗ, возбужденное по признакам нарушения группой лиц: ООО «Болховский хлебокомбинат» (Орловская область, г. Болхов, ул. Тургенева, д. 80), ООО «Мценский кондитер» (Орловская область, г. Мценск, ул. Красноармейская, д. 2), ООО «Колпнянский хлебозавод» (Орловская область, Колпнянский район, пгт. Колпна, ул. Чкалова, д. 27), ООО «Залегощенский хлебозавод» (Орловская область, пгт. Залегощь; ул. М. Горького, д. 49) и ООО «Дмитровский хлебозавод» (Орловская область, г. Дмитровск, ул. Красная, д. 193) пункта 7 части 1 статьи 28 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в несоблюдении порядка установленного антимонопольным законодательством при получении в собственность, пользование или во владение группой лиц более 20 процентов основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб» (далее – Общество, ОАО «Орелоблхлеб»),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 114-10/02АЗ было возбуждено 29.07.2010г. в отношении группы лиц в составе: ООО «Болховский хлебокомбинат», ООО «Мценский кондитер», ООО «Колпнянский хлебозавод», ООО «Залегощенский хлебозавод» и ООО «Дмитровский хлебозавод» на основании приказа № 356 от 29.07.2010г. по результатам проведенной Орловским УФАС России (далее – Управление) проверки в отношении ОАО «Орелоблхлеб».

Основанием для возбуждения дела № 114-10/02 АЗ послужили выявленные в результате проводимой Управлением проверки признаки нарушения пункта 7 части 1 статьи 28 Закона «О защите конкуренции» при получении в собственность, пользование или во владение указанной группой лиц более 20 процентов основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб».

Проверка проводилась по инициативе Управления в связи с многочисленными публикациями в печатных средствах массовой информации (СМИ).

В процессе проведения проверки было выявлено, что в 2010 году физическое лицо – гражданин Будагов П.С. и ОАО «Орелоблхлеб» на базе своих филиалов, расположенных на территории муниципальных образований Орловской области (г. Дмитровск, г. Болхов, г. Мценск, п. Залегощь, п. Колпна) и осуществляющих производство хлебобулочных изделий, создало новые юридические лица (общества) и передало им основные производственные средства, изъятые из технологического процесса производства хлеба и хлебобулочной продукции у филиалов Общества.

ОАО «Орелоблхлеб» в составе филиалов: Болховский хлебокомбинат, Ливенский хлебокомбинат, Мценский хлебокомбинат, Залегощенский хлебозавод, Дмитровский хлебозавод, Колпнянский хлебозавод включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов» (далее – Реестр) по товарной группе - оптовая торговля хлебобулочными изделиями в географических границах нахождения указанных филиалов.

В ходе проводимой Управлением проверки у ОАО «Орелоблхлеб» была запрошена информация, касающаяся создания новых юридических лиц на базе своих филиалов: ООО «Болховский хлебокомбинат», ООО «Мценский кондитер», ООО «Дмитровский хлебокомбинат», ООО «Залегощенский хлебокомбинат», ООО «Колпнянский хлебозавод», в том числе документы о передаче в собственность, пользование или во владение основных производственных средств общества созданным юридическим лицам.

Как следовало из представленной ОАО «Орелоблхлеб» информации в соответствии с протоколом заседания Совета директоров Общества от 18.12.2009 года было принято решение о создании на базе филиалов ОАО «Орелоблхлеб» коммерческих организаций ООО «Болховский хлебокомбинат» (Орловская область, г. Болхов, ул. Тургенева, д. 80), ООО «Мценский кондитер» (Орловская область, г. Мценск, ул. Красноармейская, д. 2), ООО «Колпнянский хлебозавод» (Орловская область, Колпнянский район, пгт. Колпна, ул. Чкалова, д. 27), ООО «Залегощенский хлебозавод» (Орловская область, пгт. Залегощь; ул. М. Горького, д. 49) и ООО «Дмитровский хлебозавод» (Орловская область, г. Дмитровск, ул. Красная, д. 193) с долей участия ОАО «Орелоблхлеб» 24,9% уставного капитала в каждом Обществе и с долей участия физического лица – гражданина Будагова П.С. 75,1% уставного капитала в каждом из обществ с ограниченной ответственностью.

В соответствии с частью 1 статьи 9 Закона «О защите конкуренции» созданные ООО «Болховский хлебокомбинат», ООО «Мценский кондитер», ООО «Колпнянский хлебозавод», ООО «Залегощенский хлебозавод», ООО «Дмитровский хлебозавод», ОАО «Орелоблхлеб» и физическое лицо – гражданин Будагов П.С. составляли одну группу лиц.

Размер уставного капитала каждой созданной коммерческой организации был определен в сумме 10 000 (десять тысяч) рублей и был оплачен денежными средствами.

Согласно утвержденных общим собранием участников обществ Уставов, основными видами деятельности созданных обществ является:

- производство хлеба и мучных кондитерских изделий недлительного хранения;

- производство сухих хлебобулочных изделий и мучных кондитерских изделий длительного хранения;

- оптовая торговля хлебом и хлебобулочными изделиями.

По информации представленной ОАО «Орелоблхлеб» (письмо от 07.04.2010 №470), балансовая стоимость имущества, переданного в аренду созданным Обществам, составляла: ООО «Болховский хлебокомбинат» 3,18% (1682,0 тыс.руб.); ООО «Мценский кондитер» 3,4 % (1800,0 тыс.руб.); ООО «Дмитровский хлебокомбинат» 3,5% (1850,0 тыс.руб.); ООО «Залегощенский хлебокомбинат» 7,24% (3837,0 тыс.руб.); ООО «Колпнянский хлебозавод» 2,53% (1344,0 тыс.руб.) балансовой стоимости ОАО «Орелоблхлеб». Таким образом, как указало Общество в аренду указанным обществам с ограниченной ответственностью (группе лиц) было сдано ОПС на сумму 10513 тыс.руб., что составило 19,85% от основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб». В связи с передачей основных производственных средств (ОПС) филиалы ОАО «Орелоблхлеб» Залегощенский хлебозавод, Дмитровский хлебозавод и Колпнянский полностью прекратили производство хлеба, хлебобулочных и кондитерских изделий, Мценский хлебокомбинат и Болховский хлебокомбинат - частично.

Таким образом, сделки, совершенные указанной группой лиц по приобретению основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб», создавали возможность для хозяйствующих субъектов «Болховский хлебокомбинат», ООО «Мценский кондитер», ООО «Колпнянский хлебозавод», ООО «Залегощенский хлебозавод», ООО «Дмитровский хлебозавод», в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на рынке хлеба и хлебобулочных изделий в географических границах их расположения.

19.04.2010 в адрес управления поступило письмо от прокуратуры Орловской области (исх. №7-15-10 от 14.04.2010) о проведении совместных проверочных мероприятий в отношении ОАО «Орелоблхлеб».

В апреле – мае 2010 года были осуществлены совместные выездные проверки сотрудниками органов прокуратуры, УВД и Управления.

Из материалов проверок, проведенных прокуратурой Орловской области совместно с сотрудниками УВД по Орловской области и Управления, а также проверок межрайонных прокуратур с выездом на место расположения филиалов ОАО «Орелоблхлеб» и созданных обществ (материалы проверок имеются в материалах приложенных к акту проверки Орловского УФАС России № 141-1-/02-ВнВП) было установлено:

- между ОАО «Орелоблхлеб» и ООО «Залегощенский хлебозавод» заключен договор аренды нежилого имущества от 29.01.2010 №11-а и договор аренды оборудования от 15.01.2010 №12-а на общую балансовую стоимость 3837 тыс. руб., что составляет **7,24 процента** от балансовой стоимости ОПС ОАО «Орелоблхлеб» (соответствующая информация приведена в письме ОАО «Орелоблхлеб» № 470 от 07.04.2010г.), **а фактически** ООО «Залегощенский хлебозавод» использует имущество ОАО «Орелоблхлеб» общей балансовой стоимостью 4400 тыс. руб., что составляет **8,3 процента** от балансовой стоимости ОПС Общества;

- между ОАО «Орелоблхлеб» и ООО «Колпнянский хлебозавод» заключены договор аренды нежилого имущества от 15.01.2010 №7-а и договор аренды оборудования от 15.01.2010 №8-а на общую балансовую стоимость 1344 тыс. руб., что составляет **2,53 процента** от стоимости ОПС ОАО «Орелоблхлеб» (соответствующая информация приведена в письме ОАО «Орелоблхлеб» № 470 от 07.04.2010г.), **а фактически** ООО «Колпнянский хлебозавод» использует имущество ОАО «Орелоблхлеб» общей балансовой стоимостью 1663,6 тыс. руб., что составляет **3,1 процента** от балансовой стоимости ОПС Общества;

- между ОАО «Орелоблхлеб» и ООО «Дмитровский хлебозавод» заключены договор аренды нежилого имущества от

15.01.2010 №9-а и договор аренды оборудования от 15.01.2010 №10-а на общую балансовую стоимость 1850 тыс. руб., что составляет **3,5 процента** от стоимости ОПС ОАО «Орелоблхлеб» (соответствующая информация приведена в письме ОАО «Орелоблхлеб» № 470 от 07.04.2010г.), а **фактически** ООО «Дмитровский хлебозавод» использует имущество ОАО «Орелоблхлеб» общей балансовой стоимостью 1934,6 тыс. руб., что составляет **3,6 процента** от балансовой стоимости ОПС Общества;

- между ОАО «Орелоблхлеб» и ООО «Мценский кондитер» заключены договор аренды нежилого имущества от 29.01.2010 №15-а и договор аренды оборудования от 29.01.2010 №16-а на общую балансовую стоимость 1800 тыс. руб., что составляет **3,4 процента** от стоимости ОПС ОАО «Орелоблхлеб» (соответствующая информация приведена в письме ОАО «Орелоблхлеб» № 470 от 07.04.2010г.), а **фактически** ООО «Мценский кондитер» использует имущество ОАО «Орелоблхлеб» общей балансовой стоимостью 3070,3 тыс. руб., что составляет **5,8 процента** от балансовой стоимости ОПС Общества;

- ООО «Болховский хлебокомбинат» фактически использует имущество, поименованное в договорах аренды от 29.01.2010 №13-а и №14-а, что составляет 3,18 процента от ОПС акционерного общества. Как следует из акта прокуратуры, полученного обществом с ограниченной ответственностью в аренду имущества и оборудования достаточно для полного технологического процесса по производству хлебобулочной, кондитерской и сдобной мелкоштучной продукции. ООО «Болховский хлебокомбинат» производит хлебобулочную продукцию, отличающуюся от хлебобулочных изделий выпускаемых филиалом ОАО «Орелоблхлеб», о чем свидетельствуют прайс-листы на производимую хлебобулочную продукцию филиалом и Обществом.

Следовательно, группа лиц в составе: ООО «Болховский хлебокомбинат», ООО «Мценский кондитер», ООО «Колпнянский хлебозавод», ООО «Залегощенский хлебозавод» и ООО «Дмитровский хлебозавод» **фактически получила в пользование 23,98%** ОПС от балансовой стоимости основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб».

Согласно статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции» в случае, если суммарная стоимость активов по последним балансам лица, приобретающего акции (доли), права и (или) имущество, и его группы лиц и лица, акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права, в отношении которого приобретаются, 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, акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права, в отношении которого приобретаются, и его группы лиц превышает двести пятьдесят миллионов рублей либо если одно из указанных лиц включено в Реестр, с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляются следующие сделки с имуществом:

- получение в собственность, пользование или во владение хозяйствующим субъектом (группой лиц) основных производственных средств (за исключением земельных участков и не имеющих промышленного назначения зданий, строений, сооружений, помещений и частей помещений, объектов незавершенного строительства) и (или) нематериальных активов другого хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), если балансовая стоимость имущества, составляющего предмет сделки или взаимосвязанных сделок, превышает двадцать процентов балансовой стоимости основных производственных средств и нематериальных активов хозяйствующего субъекта, осуществляющего отчуждение или передачу имущества.

Согласно статьи 32 Федерального закона «О защите конкуренции» лица приобретающие имущество ОАО «Орелоблхлеб» должны были в качестве заявителей обратиться в антимонопольный орган за получением предварительного согласия в пользование более 20 процентов основных производственных средств акционерного общества.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено.

В соответствии с договорами аренды сделки на получение в пользование основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб» были осуществлены ООО «Колпнянский хлебозавод», ООО «Залегощенский хлебозавод», ООО «Дмитровский хлебозавод» 15.01.2010г., которыми фактически использовалось имущество ОАО «Орелоблхлеб» на общую сумму 7998,2 тыс.руб., что в сумме составило 15% от балансовой стоимости основных производственных средств акционерного общества.

Следующими приобретателями основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб» являлись: ООО «Болховский хлебокомбинат» и ООО «Мценский кондитер, дата осуществления ими сделок 21.01.2010г.

Если учесть, что первым имуществом ОАО «Орелоблхлеб» приобретало ООО «Болховский хлебокомбинат» общей балансовой стоимостью 1682,0 тыс. руб., что составляет 3,18% (по факту) от балансовой стоимости основных производственных средств акционерного общества, что в сумме с имуществом, приобретенным по состоянию на 15.01.2010г. ООО «Колпнянский хлебозавод», ООО «Залегощенский хлебозавод», ООО «Дмитровский хлебозавод» составило 9680,2 тыс. руб., или 18,18% от балансовой стоимости основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб», что не превышает двадцати процентов балансовой стоимости основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб». Таким образом, в данном случае не требовалась подача ходатайства ООО «Болховский хлебокомбинат» в антимонопольный орган на получение в пользование основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб», так как было приобретено менее 20 процентов основных производственных средств акционерного общества.

А в случае приобретения ООО «Мценский кондитер» основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб» общей балансовой стоимостью 3070,3 тыс.руб., что составляет 5,8% (по факту) от балансовой стоимости основных производственных средств акционерного общества, что в сумме с имуществом, приобретенным по состоянию на 15.01.2010г. ООО «Колпнянский хлебозавод», ООО «Залегощенский хлебозавод», ООО «Дмитровский хлебозавод» составило бы 11068,5 тыс. руб., или 20,8% от балансовой стоимости основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб», что превышает двадцать процентов балансовой стоимости основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб».

Следовательно, в соответствии пунктом 7 части 1 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «Мценский кондитер», при любой очередности совершения сделок обязано было подать предварительное ходатайство в Орловское УФАС России на получение в пользование более 20 процентов основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб».

На заседании Комиссии 24.08.2010 года присутствовавшие руководители: ООО «Болховский хлебокомбинат», ООО «Мценский кондитер», ООО «Колпнянский хлебозавод», ООО «Залегощенский хлебозавод» и ООО «Дмитровский хлебозавод» пояснили, что ими не умышленно были совершены сделки по приобретению в пользование более 20 процентов основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб» с нарушением обязательных требований антимонопольного законодательства.

Также они согласились с тем, что предварительное согласие антимонопольного органа на приобретение фактически 5,8% от балансовой стоимости основных производственных средств ОАО «Орелоблхлеб», должно было получить ООО «Мценский кондитер», входящий в одну группу лиц с: ООО «Колпнянский хлебозавод», ООО «Залегощенский хлебозавод», ООО «Дмитровский хлебозавод», которые уже имели фактически в пользовании 15,0% от балансовой стоимости основных производственных средств акционерного общества.

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:

«О защите конкуренции» признать.

2. Вопрос о привлечении ООО «Мценский кондитер» к административной ответственности рассмотреть в установленном порядке.