

ООО «Аэропорт Емельяново»

663021, Красноярский край,

Емельяновский район,

Аэропорт «Красноярск»

ООО «ЭРА Терминал»

663021, Красноярский край,

Емельяновский район,

Аэропорт «Красноярск», стр. 56

РЕШЕНИЕ № 277-28-12

«24» августа 2012 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена «23» августа 2012 года.

В полном объеме решение изготовлено «24» августа 2012 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела № 277-28-12 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии: Харченко О.П., заместитель руководителя управления – начальник аналитического отдела, члены Комиссии: Гнедина А.Ю., начальник отдела естественных монополий, Ковалевская И.Н., государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа, рассмотрев дело № 277-28-12 по признакам нарушения ООО «Аэропорт Емельяново» (663021, Красноярский край, Емельяновский район, аэропорт «Красноярск») части 1 статьи 28 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), установила следующее.

Рассматриваемое дело было возбуждено в отношении ООО «Аэропорт Емельяново» приказом Красноярского УФАС России от 04.07.2012 № 463 «О возбуждении дела и о создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» на основании части 1 статьи 23, статьи 39

Федерального закона «О защите конкуренции» в связи с непредставлением в адрес антимонопольного органа ходатайства о даче предварительного согласия на осуществление сделки по приобретению прав, позволяющих осуществлять функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал» (663021, Красноярский край, Емельяновский район, аэропорт «Красноярск», строение № 56).

На основании статьи 42 Федерального закона «О защите конкуренции» к участию в деле № 277-28-12 в качестве заинтересованного лица привлечено ООО «ЭРА Терминал».

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 277-28-12 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

В соответствии с требованиями пункта 5 части 1 статьи 30 Федерального закона «О защите конкуренции» в адрес Красноярского УФАС России поступило уведомление

ООО «Аэропорт Емельяново» о приобретении прав, позволяющих осуществлять функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал» (исх. от 03.05.2012 № АЕ-12-472, от 15.05.2012 № АЕ-12-515; вх. от 03.05.2012 № 7092, от 15.05.2012 № 7863).

В ходе рассмотрения указанного уведомления о совершении сделки Красноярским УФАС России установлено следующее.

Правовым основанием приобретения ООО «Аэропорт Емельяново» вышеуказанных прав в отношении ООО «ЭРА Терминал» явилось заключение дополнительного соглашения

№ 3 от 19.03.2012 о продлении срока действия договора № АЕ-10-Д48/ЭТ-10-Д29 от 17.03.2010, предметом которого являлось осуществление ООО «Аэропорт Емельяново» полномочий единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал».

ООО «Аэропорт Емельяново» и ООО «ЭРА Терминал» не включены в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов.

В соответствии с положениями статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «ЭРА Терминал» и ООО «Аэропорт Емельяново» являются лицами, входящими в одну группу (ООО «Аэропорт Емельяново» осуществляет функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал»).

В соответствии с информацией, представленной ООО «Аэропорт Емельяново», по состоянию на дату, предшествующую дате совершения сделки, в одну группу лиц

с ООО «Аэропорт Емельяново» и ООО «ЭРА Терминал» входили следующие юридические лица: ГПКС «Центр транспортной логистики», ЗАО «ЭРА Групп», ООО «ЭРА Карго».

В ходе рассмотрения уведомления Красноярским УФАС России также установлено наличие оснований вхождения в одну группу лиц с ООО «Аэропорт Емельяново» и ООО «ЭРА Терминал» следующих юридических лиц: ОАО «ПассажирРечТранс», ОАО «МАК «Красноярск», ООО «Дворец труда», ООО «Красноярская региональная энергетическая компания», ООО «КТК - сервис», ООО «Краевой инжиниринговый центр», ООО «Краевая энергосберегающая компания», ООО «Красноярский завод элементов трубопроводов», ООО «Современные технологии экопереработки», ООО «Макропроф», ОАО «Восточно-Сибирский завод металлоконструкций», ООО «ИСУ», ООО «Восточно-Сибирский завод металлоконструкций».

Балансовая стоимость активов ООО «Аэропорт Емельяново» по состоянию на 31.03.2012 составила «...» рублей. Балансовая стоимость активов ООО «ЭРА Терминал» по состоянию на 31.03.2012 составила «...» рублей.

Суммарная балансовая стоимость активов ООО «Аэропорт Емельяново», ООО «ЭРА Терминал», а также вышеуказанных лиц, входящих в одну группу с ООО «Аэропорт Емельяново» и ООО «ЭРА Терминал», по состоянию на 31.03.2012 (последняя отчетная дата, предшествующая дате приобретения прав) превысила семь миллиардов рублей.

По результатам рассмотрения информации и материалов уведомления ООО «Аэропорт Емельяново» информация о сделке принята Красноярским УФАС России к сведению.

В соответствии с пояснениями, представленными ООО «Аэропорт Емельяново» относительно правомерности действий общества по предоставлению в антимонопольный орган уведомления о совершении сделки, ООО «Аэропорт Емельяново» руководствовалось положением части 2 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции», в соответствии с которым требование о получении предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление сделок не применяется, если сделки осуществляются с соблюдением условий, предусмотренных [статьей 31](#) Федерального закона «О защите конкуренции».

Кроме того, в соответствии с пояснениями ООО «Аэропорт Емельяново», при рассмотрении настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства следует учитывать выводы комиссии Красноярского УФАС России, изложенные в решении и предписании от 12.10.2011 по делу № 259-28-11, относительно соответствия сделки по приобретению прав, позволяющих осуществлять функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал» на основании договора № АЕ-10-Д48/ЭТ-10-Д29 от 17.03.2010, требованиям части 1 статьи 30 Федерального закона «О защите конкуренции». Следовательно, по мнению ООО «Аэропорт Емельяново», указанное решение Красноярского УФАС России в дальнейшем исключает необходимость получения предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление ООО «Аэропорт Емельяново» типичных видов сделок по приобретению прав исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал».

По результатам анализа материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия пришла к следующим выводам.

Положения пункта 8 части 1 статьи 28, пункта 5 части 1 статьи 30 Федерального закона «О защите конкуренции» определяют требования о получении предварительного согласия либо уведомлении антимонопольного органа об осуществлении сделок по приобретению лицом прав, позволяющих осуществлять функции исполнительного органа зарегистрированного на территории Российской Федерации хозяйствующего субъекта.

Согласно [пункту 1 статьи 420](#) Гражданского кодекса Российской Федерации договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Таким образом, заключение дополнительного соглашения о продлении срока действия договора передачи полномочий единоличного исполнительного органа является сделкой, в отношении которой распространяются требования статей 28, 30 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции» вышеуказанные сделки осуществляются с предварительного согласия антимонопольного органа путем подачи ходатайства в случае, если суммарная стоимость активов по последним балансам лица, приобретающего права, и его группы лиц, а также лица, являющегося объектом экономической концентрации (лица, 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, являющегося объектом экономической концентрации, и его группы лиц превышает двести пятьдесят миллионов рублей либо если одно из указанных лиц включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 1 статьи 30 Федерального закона «О защите конкуренции» вышеуказанные сделки по приобретению прав, позволяющих осуществлять функции единоличного исполнительного органа хозяйствующего субъекта, осуществляются с последующим уведомлением антимонопольного органа, в случае если суммарная стоимость активов по последнему балансу или суммарная выручка от реализации товаров лица, приобретающего права, и его группы лиц и лица, права в отношении которого приобретаются, и его группы лиц за календарный год, предшествующий году осуществления сделок, иных действий, превышает четыреста миллионов рублей и при этом суммарная стоимость активов по последнему балансу лица, права в отношении которого приобретаются, и его группы лиц превышает шестьдесят миллионов рублей.

Учитывая изложенное, принимая во внимание то обстоятельство, что суммарная балансовая стоимость активов ООО «Аэропорт Емельяново», ООО «ЭРА Терминал» и лиц, входящих в одну группу с ООО «Аэропорт Емельяново» и ООО «ЭРА Терминал», по последним балансам превышала семь миллиардов рублей, действия по приобретению ООО «Аэропорт Емельяново» прав, позволяющих

осуществлять функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал», на основании дополнительного соглашения № 3 от 19.03.2012 о продлении срока действия договора № АЕ-10-Д48/ЭТ-10-Д29 от 17.03.2010 соответствовали положениям пункта 8 части 1 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции», устанавливающим обязанность представления в адрес антимонопольного органа ходатайства о даче согласия на совершение указанных действий.

Следует обратить внимание на то обстоятельство, что сделки, соответствующие нормам, предусматривающим обязанность получения предварительного согласия антимонопольного органа, могут осуществляться с последующим уведомлением в случаях, предусмотренных частью 2 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 2 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции» требование о получении предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление сделок не применяется, если указанные в части 1 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции» сделки осуществляются лицами, входящими в одну группу лиц по основаниям, предусмотренным [пунктом 1 части 1 статьи 9](#) Федерального закона «О защите конкуренции», или если указанные сделки осуществляются с соблюдением условий, предусмотренных [статьей 31](#) настоящего Федерального закона, либо если их осуществление предусмотрено актами Президента Российской Федерации или актами Правительства Российской Федерации либо если сделки осуществляются в отношении акций (долей) финансовой организации.

В рассматриваемом случае положения части 2 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции» в части осуществления сделки с последующим уведомлением антимонопольного органа с соблюдением условий, предусмотренных статьей 31 указанного закона, не применяются по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона «О защите конкуренции» сделки, соответствующие положениям статьи 28 указанного закона, осуществляются без предварительного согласия антимонопольного органа, но с последующим его уведомлением, в случае соблюдения в совокупности следующих условий:

- сделки осуществляются лицами, входящими в одну группу лиц;
- перечень лиц, входящих в одну группу, с указанием оснований, по которым такие лица входят в эту группу, был представлен любым входящим в эту группу лицом (заявителем) в федеральный антимонопольный орган не позднее чем за один месяц до осуществления сделок;
- перечень лиц, входящих в эту группу, на момент осуществления сделок, иных действий не изменился по сравнению с представленным в федеральный антимонопольный орган перечнем таких лиц.

Исходя из вышеуказанных положений статьи 31 Федерального закона «О защите

конкуренции» необходимый перечень лиц, входящих в одну группу, должен быть представлен в федеральный антимонопольный орган. Территориальный антимонопольный орган не уполномочен на рассмотрение представленного перечня лиц в порядке статьи 31 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пояснениями, представленными ООО «Аэропорт Емельяново», перечень лиц, входящих в одну группу с ООО «Аэропорт Емельяново» и ООО «ЭРА Терминал» представлен обществом в адрес территориального антимонопольного органа - Красноярского УФАС России 27.02.2012 (исх. № АЕ-12-160). Кроме того, указанный перечень лиц представлялся ранее в адрес управления в приложениях к следующим письмам: исх. от 01.02.2012 № АЕ-12-98, от 10.08.2011 № АЕ-11-561, от 10.08.2011 № АЕ-11-564, от 10.08.2011 № АЕ-11-563, от 10.08.2011 № АЕ-11-560.

Таким образом, довод ООО «Аэропорт Емельяново» о совершении сделки по приобретению прав, позволяющих осуществлять функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал» на основании дополнительного соглашения к договору с последующим уведомлением антимонопольного органа в порядке, предусмотренном статьей 31 Федерального закона «О защите конкуренции», не основан на нормах действующего законодательства.

Довод ООО «Аэропорт Емельяново» о необходимости применения выводов, изложенных в решении и предписании Красноярского УФАС России от 12.10.2011 по делу № 259-28-11, при рассмотрении настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства противоречит положениям статей 28, 30 Федерального закона «О защите конкуренции».

Предметом рассмотрения дела № 259-28-11 явилось непредставление ООО «Аэропорт Емельяново» в антимонопольный орган ходатайства о даче предварительного согласия на приобретение прав, позволяющих осуществлять функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал» на основании договора от 17.03.2010 № АЕ-10-Д48/ЭТ-10-Д29. В ходе рассмотрения дела № 259-28-11 комиссия пришла к выводу о том, что указанная сделка должна была осуществляться с последующим уведомлением антимонопольного органа в порядке части 1 статьи 30 Федерального закона «О защите конкуренции».

Вышеуказанный вывод комиссии по делу № 259-28-11 не является основанием для исключения обязанности получения ООО «Аэропорт Емельяново» предварительного согласия антимонопольного органа на совершение в дальнейшем сделок по приобретению прав, позволяющих осуществлять функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал», в случае соответствия таких сделок положениям части 1 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции» в связи со следующим.

Обязанность получения предварительного согласия на совершение действий, указанный в части 1 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции», либо последующего уведомления об осуществлении сделок определяется в том числе исходя из показателей суммарной балансовой стоимости активов лиц по последним балансам обществ. Следовательно, характер согласования действий, подлежащих государственному контролю (предварительный либо уведомительный), может меняться в зависимости от изменения указанных показателей сделок.

Относительно правомерности действий ООО «Аэропорт Емельяново» по представлению в адрес Красноярского УФАС России уведомления о приобретении прав, позволяющих осуществлять функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал» на основании дополнительного соглашения к договору, Комиссия пришла к следующим выводам.

Частью 2 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции» также предусмотрена возможность уведомления антимонопольного органа о совершении действий, соответствующих положениям части 1 указанной статьи, при условии осуществления сделки лицами, входящими в одну группу лиц по основаниям, предусмотренным [пунктом 1 части 1 статьи 9](#) Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции» группой лиц признаются хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

ООО «Аэропорт Емельяново» и ООО «ЭРА Терминал» образуют группу лиц по основанию, предусмотренному пунктом 2 части 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции» (хозяйственное общество и юридическое лицо, если такое юридическое лицо осуществляет функции единоличного исполнительного органа этого хозяйственного общества).

Кроме того указанные лица, являющиеся сторонами рассматриваемой сделки, входят в одну группу через следующих юридических лиц: ГПКК «Центр транспортной логистики» и ЗАО «Эра Групп». ГПКК «Центр транспортной логистики» является единственным участником ООО «Аэропорт Емельяново» и ЗАО «Эра Групп». ЗАО «Эра Групп» распоряжается долей в уставном капитале ООО «ЭРА Терминал» в размере 98 процентов.

Таким образом, ООО «Аэропорт Емельяново» и ООО «ЭРА Терминал» образуют группу опосредованно через лиц, объединенных между собой по основанию, предусмотренному пунктом 1 части 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

Следовательно, в рассматриваемом случае применяется положение части 2 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции», устанавливающее возможность уведомления антимонопольного органа об осуществлении сделки, подлежащей предварительному государственному контролю за экономической концентрацией, при условии совершения соответствующих действий лицами, входящими в одну группу по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

Учитывая изложенное, возможно сделать вывод о том, что действия ООО «Аэропорт Емельяново» по предоставлению в адрес Красноярского УФАС России уведомления о совершении сделки по приобретению прав, позволяющих осуществлять функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал» на основании дополнительного соглашения № 3 от 19.03.2012 о продлении срока действия договора № АЕ-10-Д48/ЭТ-10-Д29 от 17.03.2010, предметом которого являлось осуществление ООО «Аэропорт Емельяново» полномочий единоличного исполнительного органа ООО «ЭРА Терминал», являются соответствующими требованиям антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» одним из оснований для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства является отсутствие нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Принимая во внимание изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 277-28-12 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях ООО «Аэропорт Емельяново».

Председатель Комиссии	Харченко	О.П.
Члены Комиссии:	Гнедина	А.Ю.
	Ковалевская	И.Н.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его (решения) принятия.

- [5.reshenie_po_delu_277-28-12.doc](#)