

# Решение и предписание по делу № 1 10/129-09

РЕШЕНИЕ по делу № 1 17/227-09

29 марта 2010 г. г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 16 марта 2010 г.

В полном объеме решение изготовлено 29 марта 2010 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации по рассмотрению дела № 1 17/227-09 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе: Председателя Комиссии - заместителя руководителя Федеральной антимонопольной службы Кашеварова А.Б.; членов Комиссии: начальника Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Овчинникова М.А., начальника Аналитического управления Сушкевича А.Г., заместителя начальника отдела металлургии Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Галимхановой Н.Ф., старшего государственного инспектора отдела металлургии Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Самойлова С.В.,

в присутствии:

представителей ответчиков - от ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический Холдинг", ЗАО "Металл-Е": Ведерникова Александра Геннадьевича и Бобиной Екатерины Валерьевны (доверенности от 15.01.2010 г. и 30.12.2009 г.);

заинтересованных лиц - от ЗАО "Уральский завод прецизионных сплавов": Ведерникова Александра Геннадьевича (доверенность от 30.12.2009 г. №127-09); ОАО "Новолипецкий металлургический комбинат": Дегоева Марата Петровича (доверенность от 29.12.2009 г.); ОАО "СКБ-Банк": Титлиновой Екатерины Валерьевны (доверенность от 17.12.2009 г. № 1540); Максимова Н.В.: Казанковой Елены Владимировны (доверенность от 14.07.2009 г.),

рассмотрев дело № 1 17/227-09 по признакам нарушения ЗАО "МеталлФинанс" (место нахождения: ул. Новинская, д. 13, комната 408, г. Екатеринбург, Свердловская обл., 620024), ЗАО "Свердлвтормет" (место нахождения: ул. Новинская, д. 3, г. Екатеринбург, Свердловская обл., 620024), ОАО "Металлургический Холдинг" (место нахождения: ул. Блюхера, д. 26, комн. 231, г.

Екатеринбург, Свердловская обл., 620137), ЗАО "Металл-Е" (место нахождения: ул. Новинская, д. 3, г. Екатеринбург, Свердловская область, 620024) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (Далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

I. Основанием для возбуждения дела № 1 17/227-09 в отношении ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический холдинг", ЗАО "Металл - Е" послужило заявление гражданина Российской Федерации Максимова Н.В. в ФАС России вх. №34683 от 07.08.2009 относительно порядка и условий проведения аукциона по продаже пакетов акций ОАО "Нижнесергинский метизно-металлургический завод", ЗАО "Уралвторчермет", ЗАО "Уральский завод прецизионных сплавов", состоявшегося 25 июня 2009 г. в г. Екатеринбурге.

В данном заявлении указывалось, что 25 июня 2009 года в г. Екатеринбурге состоялся открытый аукцион по продаже пакетов акций ОАО "Нижнесергинский метизно-металлургический завод", ЗАО "Уралвторчермет", ЗАО "Уральский завод прецизионных сплавов". В извещении о проведении аукциона содержались квалификационные требования, которые, по мнению Максимова Н.В., допускали к участию в конкурсе только российские юридические лица, входящие в одну группу лиц с ОАО "НЛМК".

Данное извещение было опубликовано в периодическом издании "Ведомости - Уральский выпуск".

Таким образом, круг лиц, у которых имелась возможность принять участие в открытом аукционе, был ограничен, что, по мнению Максимова Н.В., является нарушением статей 11 и 17 Закона о защите конкуренции.

II. В ходе рассмотрения заявления Максимова Н.В. и представленных материалов со стороны ОАО "СКБ-Банк" и ОАО "Новолипецкий металлургический комбинат", ФАС России было установлено следующее.

ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический холдинг" и ЗАО "Металл-Е" 22.11.2007 г. заключили договоры залога ценных бумаг с ОАО "Новолипецкий металлургический комбинат" в обеспечение исполнения обязательств ОАО "Макси-Групп" по своевременному возврату ОАО "Новолипецкий металлургический комбинат" займа по договору займа от 22.11.2007 г.

Согласно вышеуказанным договорам залога от 22.11.2007 г. "при обращении Залогодержателем (ОАО "Новолипецкий металлургический комбинат") взыскания на ценные бумаги их реализация проводится на публичных торгах".

Залогодержатель (ОАО "Новолипецкий металлургический комбинат") воспользовался правом обращения взыскания на заложенные акции, в результате чего 25.06.2009 г. в г. Екатеринбурге состоялся открытый аукцион по продаже пакетов акций ОАО "Нижнесергинский метизно-металлургический завод", ЗАО

"Уралвторчермет", ЗАО "Уральский завод прецизионных сплавов".

Продавцами вышеуказанных пакетов акций и заказчиками аукциона являлись ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический холдинг" и ЗАО "Металл-Е".

В качестве организатора аукциона по продаже заложенных ценных бумаг заказчиками и залогодержателем (ОАО "Новолипецкий металлургический комбинат") согласован и утвержден ОАО "СКБ-Банк" (г. Екатеринбург).

На основании договоров на оказание услуг по организации и проведению торгов по продаже ценных бумаг, заключенных между ОАО "СКБ-Банк" и ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ЗАО "Металл-Е", ОАО "Металлургический Холдинг", ОАО "СКБ-Банк" опубликовало извещение о проведении аукциона в периодическом печатном издании "Ведомости-Уральский выпуск" от 21 мая 2009 г. В соответствии с вышеуказанным извещением, срок окончания приема заявок на участие в аукционе - 22 июня 2009 г.

В соответствии с условиями договоров на оказанием услуг по организации и проведению торгов по продаже ценных бумаг, а также в соответствии с актом согласования информационного извещения о проведении торгов, обязанность разработки квалификационных требований, предъявляемых к претендентам на участие в торгах, лежит на Исполнителе - ОАО "СКБ-Банк", обязанность согласования и утверждения квалификационных требований - на Заказчике (ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический Холдинг", ЗАО "Металл-Е"). При этом квалификационные требования устанавливаются Исполнителем в соответствии с инструкциями Заказчика.

Продавцы акций - ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический Холдинг", ЗАО "Металл-Е", установили следующие квалификационные требования, необходимые для участия в аукционе по продаже вышеуказанных акций (далее - Квалификационные требования):

1. только юридические лица, созданные и зарегистрированные в Российской Федерации;
2. только лица, осуществляющие в течение последних 5 лет деятельность в следующих отраслях: черная/цветная металлургия, заготовка и переработка металлолома, горнодобыча;
3. только лица, величина балансовой стоимости активов которых на последнюю отчетную дату составляет не менее стартовой цены соответствующего лота умноженной на три;
4. только лица, не имеющие задолженности по обязательным платежам перед федеральным и региональным бюджетами;
5. только лица, имеющие на расчетных счетах денежные средства в размере, не менее начальной цены продажи соответствующего лота;
6. только лица, имеющие разрешение антимонопольного органа на приобретение

акций в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Установив вышеизложенные Квалификационные требования к участникам аукциона, ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический холдинг", ЗАО "Металл-Е" ограничили круг лиц, имеющих возможность принять участие в аукционе, создав для ОАО "Новолипецкий металлургический комплекс" и ООО "ВИЗ-Сталь" преимущественные условия участия в торгах.

В указанных действиях ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический холдинг", ЗАО "Металл-Е" усматривались признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части совершения действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

По результатам рассмотрения указанного заявления ФАС России приказом от 01 декабря 2009 г. № 795 было возбуждено дело № 1 17/227-09 по признакам нарушения ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический холдинг", ЗАО "Металл - Е" части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Также, определением от 04.12.2009 г. № АК/43457, Комиссия привлекла к участию в рассмотрении дела № 1 17/227-09 в качестве заинтересованных лиц Максимова Н.В., ОАО "Нижнесергинский метизно-металлургический завод", ЗАО "Уралвторчермет", ЗАО "Уральский завод прецизионных сплавов", ОАО "Новолипецкий металлургический комбинат", ООО "ВИЗ-Сталь", ОАО "СКБ-Банк".

III. Комиссия рассмотрела представленные материалы, выслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле № 1 17/227-09, и установила следующее.

1. Одновременно с подачей заявления в ФАС России, Максимов Н.В. обратился в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением к ОАО "Новолипецкий металлургический комбинат", ОАО "Акционерный банк содействия коммерции и бизнесу", ОАО "Макси-Групп" о признании недействительным открытого аукциона по продаже акций ОАО "Нижнесергинский метизно-металлургический завод", ЗАО "Уралвторчермет", ЗАО "Уральский завод прецизионных сплавов", проведенного 25.06.2009 г.; о признании недействительным договора купли-продажи акций ОАО "Нижнесергинский метизно-металлургический завод", ЗАО "Уралвторчермет", ЗАО "Уральский завод прецизионных сплавов", заключенного в виде протокола проведения открытого аукциона от 25.06.2009 г.; о применении последствий недействительности договора купли-продажи 75 898 акций ОАО "НСММЗ", принадлежащих ЗАО "МеталлФинанс", 242 102 акций ОАО "НСММЗ", принадлежащих ЗАО "МеталлФинанс", 1 акции ЗАО "Уралвторчермет", принадлежащей ЗАО "Свердлвтормет", 299 999 акций ЗАО "Уралвторчермет", принадлежащих ОАО "Металлургический холдинг", 500 000 акций ЗАО "Уралвторчермет", принадлежащих ЗАО "Металл-Е", 1 439 999 акций ЗАО "УЗПС", принадлежащих ОАО "Металлургический холдинг" в виде возврата всего полученного по сделке.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 09.11.2009 по делу № А40-91561/09-119-660 в удовлетворении исковых требований Максимова Н.В. отказано.

Суд в своем решении указал на то, что установление квалификационных требований к участникам аукциона не свидетельствует о том, что на аукцион были приглашены только заранее определенные лица.

Опубликование сообщения о проведении конкурса в открытом средстве массовой информации свидетельствует о том, что аукцион ориентирован на участие в нем не специально приглашенных лиц, а неопределенного круга лиц, отвечающих квалификационным требованиям.

2. С указанным решением Арбитражного суда г. Москвы Максимов Н.В. не согласился и обратился с жалобой в Девятый арбитражный апелляционный суд, который, рассмотрев все обстоятельства дела, изучив доводы жалобы, заслушав объяснения представителей истца и ответчиков, исследовав и оценив представленные доказательства, пришел к выводу об отсутствии оснований для отмены или изменения обжалуемого решения.

Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 04.03.2010 г. № 09 АП-26689/2009-ГК решение Арбитражного суда г. Москвы от 09.11.2009 по делу № А40-91561/09-119-660 оставлено без изменений.

IV. После полного и всестороннего изучения доказательств и обстоятельств по делу № 1 17/227-09 Комиссия пришла к следующим выводам.

Обстоятельства и доводы, изложенные Максимовым Н.В. в заявлении в ФАС России, в том числе и установление Квалификационных требований, были подробно изучены Арбитражным судом г. Москвы в рамках рассмотрения дела № А40-91561/09-119-660.

В соответствии с пунктом 1 статьи 449 Гражданского кодекса Российской Федерации торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица.

Арбитражный суд г. Москвы, отказав в удовлетворении исковых требований Максиму Н.В., установил, что порядок проведения аукциона по продаже пакетов акций ОАО "Нижнесергинский метизно-металлургический завод", ЗАО "Уралвторчермет", ЗАО "Уральский завод прецизионных сплавов" соответствует законодательству Российской Федерации.

Девятый арбитражный апелляционный суд в своем постановлении от 04.03.2010 г. № 09 АП-26689/2009-ГК согласился с выводами Арбитражного суда г. Москвы.

Таким образом, в действиях ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический холдинг", ЗАО "Металл - Е" по проведению аукциона по продаже пакетов акций ОАО "Нижнесергинский метизно-металлургический завод", ЗАО "Уралвторчермет", ЗАО "Уральский завод прецизионных сплавов" отсутствуют нарушения законодательства, в том числе антимонопольного.

Руководствуясь статьями 17, 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить дело № 1 17/227-09 на основании п. 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции ввиду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в действиях ЗАО "МеталлФинанс", ЗАО "Свердлвтормет", ОАО "Металлургический холдинг", ЗАО "Металл - Е" по проведению аукциона по продаже пакетов акций ОАО "Нижнесергинский метизно-металлургический завод", ЗАО "Уралвторчермет", ЗАО "Уральский завод прецизионных сплавов", состоявшегося 25.06.2009 г. в г. Екатеринбурге.

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.