

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 4-19.8-1335/00-26-15
об административном правонарушении

05 февраля 2016 г.

г. Москва

Я, начальник отдела контроля военной техники связи В.Б. Шаманов, рассмотрев материалы дела № 4-19.8-1335/00-26-15, возбужденного в отношении генерального директора АО «Концерн Радиоэлектронные технологии» (далее — ОАО «КРЭТ») <...> по факту административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

В Федеральную антимонопольную службу (ФАС России) в соответствии со статьей 28 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 - ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) поступило ходатайство АО «Раменское приборостроительное конструкторское бюро» о получении предварительного согласия антимонопольного органа на приобретение 100% голосующих акций АО «Научно-производственный центр «Алмаз-Фазотрон» (далее - АО «НПЦ «Алмаз-Фазотрон»).

В ходе рассмотрения представленных вместе с указанным ходатайством документов и сведений ФАС России, в том числе, установлено, что между АО «КРЭТ», осуществлявшего функции единоличного исполнительного органа ОАО «Корпорация «Фазотрон - Научно - исследовательский институт радиостроения», выступавшего продавцом по заявленной в ходатайстве сделке, и приобретаемым обществом - АО «НПЦ «Алмаз-Фазотрон» заключен договор от 19.03.2015 б/н о праве АО «КРЭТ» давать указания, обязательные для выполнения АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон» (далее - Договор).

Согласно пункту 1.1. Договора АО «КРЭТ», в целях реализации определенных им функций и задач, вправе давать указания, обязательные для выполнения АО «НПЦ «Алмаз-Фазотрон», контролировать выполнение указаний, а АО «НПЦ «Алмаз-Фазотрон» обязано выполнять такие указания и предоставлять достоверную информацию об их выполнении.

Таким образом, в результате заключения указанного договора АО «КРЭТ» получило права, позволяющие определять условия осуществления предпринимательской деятельности АО «НПЦ «Алмаз-Фазотрон».

В соответствии с частью 1 статьи 26.1 Закона о защите конкуренции, государственному контролю подлежат сделки в отношении российских



коммерческих организаций.

Пунктом 8 части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если суммарная стоимость активов по последним балансам лица, приобретающего права и его группы лиц, лица, являющегося объектом экономической концентрации, и его группы лиц превышает семь 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, приобретение лицом прав, позволяющих определять условия осуществления зарегистрированным на территории Российской Федерации хозяйствующим субъектом (за исключением финансовой организации) предпринимательской деятельности осуществляется с предварительного согласия антимонопольного органа.

Из документов и сведений, представленных АО «КРЭТ» в адрес антимонопольного органа письмами от 23.09.2015 № РЭТ - ВЗ-4803 и от 14.10.2015 № РЭТ-ВЗ-5159, ФАС России установлено следующее.

АО «КРЭТ» и АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон» входят в одну группу лиц с Государственной корпорацией по содействию разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции «Ростех» (далее — ГК «Ростех»).

На момент заключения Договора ГК «Ростех» владело 100% голосующих акций АО «КРЭТ» которое, в свою очередь, осуществляло функции единоличного исполнительного органа ОАО «Корпорация «Фазотрон - Научно - исследовательский институт радиостроения» - единственного акционера АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон».

Таким образом, на момент совершения сделки АО «КРЭТ» и АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон» входили между собой в одну группу лиц по основанию, предусмотренному пунктом 8 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, согласно которому, группой лиц признается, в том числе, совокупность лиц, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Согласно копиям бухгалтерских балансов АО «КРЭТ» и АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон», на момент заключения Договора суммарная стоимость активов по последним балансам данных хозяйствующих субъектов и их группы лиц, то есть группы лиц ГК «Ростех», превышала семь миллиардов рублей и при этом суммарная стоимость активов по последнему балансу АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон» и его группы лиц превышала двести пятьдесят миллионов рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 28 Закона о защите конкуренции предусмотренное частью 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции требование

о получении предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление сделок не применяется, если указанные в части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции сделки осуществляются лицами, входящими в одну группу лиц по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, или если указанные в части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции сделки осуществляются с соблюдением условий, предусмотренных статьей 31 Закона о защите конкуренции, 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 соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, группой лиц признается хозяйственное общество и юридическое лицо, если 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).

Согласно схематическому изображению, представленному АО «КРЭТ» в ФАС России письмом от 14.10.2015 № РЭТ-В3-5159, на момент совершения сделки, то есть 19 марта 2015 г., АО «КРЭТ» и АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон» не входили между собой в одну группу лиц по основанию, предусмотренному пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, АО «КРЭТ» какими - либо правами в отношении голосующих акций АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон» не обладало.

В соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о защите конкуренции сделки, иные действия, указанные в статьях 27 - 29 Закона о защите конкуренции, осуществляются без предварительного согласия антимонопольного органа, но с последующим его уведомлением об их осуществлении в порядке, предусмотренном статьей 32 Закона о защите конкуренции, в случае если соблюдаются в совокупности следующие условия:

1) сделки, иные действия, указанные в статьях 27 - 29 Закона о защите конкуренции, осуществляются лицами, входящими в одну группу лиц;

2) 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 в утвержденной им форме не позднее чем за один месяц до осуществления сделок, иных действий;

3) 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.

Перечень лиц, входящих в одну группу с АО «КРЭТ» и АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон» не представлялся любым входящим в эту группу лицом в федеральный антимонопольный орган в порядке, предусмотренном статьей 31 Закона о защите конкуренции.

Осуществление сделки не было предусмотрено актами Президента Российской Федерации или актами Правительства Российской Федерации, сделка не осуществлялась в отношении акций (долей) финансовой организации.

Ходатайство о получении АО «КРЭТ» предварительного согласия антимонопольного органа на приобретение прав, позволяющих определять условия осуществления предпринимательской деятельности АО «НПЦ «Алмаз-Фазотрон» в антимонопольный орган не поступало.

Таким образом, непредставление в антимонопольный орган ходатайств, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации имело признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 19.8 КоАП.

Со стороны АО «КРЭТ» Договор подписан генеральным директором общества — Николаем Александровичем Колесовым (решение единственного акционера от 04.03.2015 № 43-Р об избрании генеральным директором; приказ о вступлении в должность генерального директора от 19.02.2009 № 1).

Согласно подпункту 2 пункта 12.2 Устава АО «КРЭТ», исполнительный орган АО «КРЭТ», его генеральный директор, заключает договоры и совершает иные сделки в порядке, предусмотренном Федеральным законом «Об акционерных обществах» и Уставом.

Подпунктом 13 пункта 12.2. Устава АО «КРЭТ» установлено, что исполнительный орган АО «КРЭТ» обеспечивает организацию и планирование работы подразделений, филиалов и представительств общества, осуществляет контроль за их деятельностью.

Кроме того, исполнительный орган АО «КРЭТ» решает другие вопросы текущей деятельности общества, а также без доверенности действует от имени общества (подпункт 20 пункта 12.2 и пункт 12.3 Устава АО «КРЭТ» соответственно).

Ответственность должностных лиц хозяйствующих субъектов за непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган ходатайств, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, установлена частью 3 статьи 19.8 КоАП.

Определением от 10.12.2015 № 26/70954/15 в отношении <...> возбуждено дело об административном правонарушении № 4-19.8-1335/00-26-15 по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции, выразившегося в непредставлении в антимонопольный орган ходатайства о совершении сделки по приобретению прав, позволяющих определять условия осуществления ОАО «Корпорация «Фазотрон — НИИР» предпринимательской деятельности, и начато административное расследование.

Вместе с тем, в ходе административного расследования по делу № 4 - 19.8-1335/00-26-15 защитником <...> дополнительно представлена, в том числе, копия доверенности б/н от 22.04.2014 (далее - Доверенность), выданная АО «КРЭТ» генеральным директором АО «Корпорация Фазотрон — НИИР», согласно которой, АО «КРЭТ», сроком до 31.12.2016, уполномочивается принимать участие во всех годовых и внеочередных общих собраниях акционеров АО «Корпорация Фазотрон — НИИР», с правом голоса по всем находящимся в его собственности обыкновенным именованным бездокументарным акциям, в том числе 100% голосующих акций АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон».

Учитывая изложенное, на момент заключения Договора АО «КРЭТ» и АО «НПЦ «Алмаз - Фазотрон» входили между собой в одну группу лиц по основанию, предусмотренному пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, защитником <...> заявлено ходатайство о продлении срока проведения административного расследования по делу № 4-19.8-1335/00-26-15 в связи с необходимостью в дополнительном выяснении обстоятельств.

В этой связи, на основании части 2 статьи 29.6 КоАП, определением от 28.12.2015 № 26/75569/15 продлен срок проведения административного расследования по делу № 4-19.8-1335/00-26-15 об административном правонарушении.

В соответствии с частью 2 статьи 28 Закона о защите конкуренции предусмотренное частью 1 указанной статьи требование о получении предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление сделок не применяется, в том числе, если указанные в части 1 данной статьи сделки осуществляются лицами, входящими в одну группу лиц по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, заключение Договора не требовало получения предварительного согласия антимонопольного органа.

Настоящее Постановление вынесено в присутствии защитника <...>, уполномоченной на основании доверенности от 08.12.2015 № 481.

В соответствии со статьей 24.5 КоАП производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 24.5, части 6 статьи 28.7 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу № 4-19.8-1335/00-26-15 об административном правонарушении, возбужденному в отношении <...>, прекратить в связи с

отсутствием состава административного правонарушения.

В соответствии со статьей 30.1 КоАП, частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.