федеральнаяантимонопольнаяслужба

**Управление по борьбе с картелями**

г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11 тел. (499) 755-23-23

**Аналитический отчет**

**по результатам анализа состояния конкуренции на торгах**

**по продаже 100% акций ОАО «Хлебозавод № 9»**

**посредством публичного предложения**

**от 21.06.2017**

Начальник управления А.П. Тенишев

исп.: Босомыкин А.С.

**Москва, 2017 год**

**Оглавление**

[1. Общие положения](#_Toc458507126) 3

[*1.1. Основание, цель и порядок исследования*](#_Toc458507127) 3-5

[2. Источники исходной информации](#_Toc458507129) 5

[3.   Определение временного интервала исследования](#_Toc458507130) 5-6

[4. Определение предмета торгов](#_Toc458507131) 6

[5. Определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах](#_Toc458507132) 6-11

[6. Выводы](#_Toc458507132)  11

# **ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

## **ОСНОВАНИЕ, ЦЕЛЬ И ПОРЯДОК ИССЛЕДОВАНИЯ**

Приказом ФАС России от 18.10.2016 № 1480/16 возбуждено дело № 1-11-161/00-22-16 по признакам нарушения Маловым Михаилом Владимировичем, ООО «Градострой-Инвест» и ООО «Новое Завидово» пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившихся в заключении антиконкурентного соглашения, которое привело к снижению цен на торгах по продаже 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9».

АО «Хлебозавод № 9» (ИНН 7715626920) 10.04.2017 прекратило свою деятельность путем реорганизации в форме присоединения к обществу с ограниченной ответственностью «Хлебозавод № 9» (ИНН 9715299280), о чем 10.04.2017 внесена запись в ЕГРЮЛ.

Определением ФАС России от 28.04.2017 № 22/29815/17 Кулакова Анна Валерьевна привлечена к участию в деле № 1-11-161/00-22-16 в качестве ответчика, в чьих действиях также содержатся признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением ФАС России от 02.06.2017 № 22/38304/17 ПАО «Межтопэнергобанк» привлечено к участию в деле № 1-11-161/00-22-16 в качестве ответчика, в чьих действиях содержатся признаки нарушения части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Целью настоящего исследования является анализ состояния конкуренции при проведении Федеральным агентством по управлению государственным имуществом (далее – Росимущество) торгов по продаже 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9» посредством публичного предложения (извещение № 290615/2605471/04 опубликовано 29.06.2015 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru) (далее также – Торги).

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» анализ состояния конкуренции проведен в объеме, необходимом для принятия решения по делу № 1-11-161/00-22-16.

Согласно пункту 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок проведения анализа состояния конкуренции), по делам, возбужденным по признакам нарушения [пункта 2 части 1](consultantplus://offline/ref=B0A87CA3970A7C13451B554729C457894BF5170B18107CEA8308EBB6CB243464C978158F94p3R6L), [части 5](consultantplus://offline/ref=B0A87CA3970A7C13451B554729C457894BF5170B18107CEA8308EBB6CB243464C978158F95p3R9L) (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) [статьи 11](consultantplus://offline/ref=B0A87CA3970A7C13451B554729C457894BF5170B18107CEA8308EBB6CB243464C978158F94p3R3L) Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции проводится в объеме, установленном [пунктом 10.9](consultantplus://offline/ref=B0A87CA3970A7C13451B554729C457894BF51407191B7CEA8308EBB6CB243464C978158D97p3R4L) настоящего Порядка.

В соответствии с пунктом 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции по делам, возбужденным по признакам нарушения [пункта 2 части 1](consultantplus://offline/ref=13C27FB007EE383C68FE06473611D43B35A1BDC70C6813DA708A590D07964FB44A7CCE15DDG9TBL), [части 5](consultantplus://offline/ref=13C27FB007EE383C68FE06473611D43B35A1BDC70C6813DA708A590D07964FB44A7CCE15DCG9T4L) (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) [статьи 11](consultantplus://offline/ref=13C27FB007EE383C68FE06473611D43B35A1BDC70C6813DA708A590D07964FB44A7CCE15DDG9TEL) Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов;

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов, которые предусмотрены документацией о торгах, - в случаях, возбуждения дел по признакам нарушения [пункта 2 части 1 статьи 11](consultantplus://offline/ref=13C27FB007EE383C68FE06473611D43B35A1BDC70C6813DA708A590D07964FB44A7CCE15DDG9TBL) Закона о защите конкуренции.

Анализ состояния конкурентной среды осуществлен в соответствии со следующими нормативными актами:

1. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Федеральный закон от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее - Закон о приватизации).
3. Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об акционерных обществах).
4. Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (ред. от 20.07.2016).
5. Источники исходной информации

В целях анализа состояния конкуренции в качестве исходной информации использованы:

- материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-11-161/00-22-16;

- данные, полученные от электронных торговых площадок, налоговых органов и иных организаций по запросам ФАС России;

- Закон о приватизации;

- иные документы и сведения, предоставленные в антимонопольный орган в рамках рассмотрения дела № 1-11-161/00-22-16;

- информация, размещенная в телекоммуникационной сети интернет на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов ([http://torgi.gov.ru](http://torgi.gov.ru/)).

1. Определение временного интервала исследования

Извещение о проведении Торгов было размещено в телекоммуникационной сети интернет заказчиком на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов по адресу http://torgi.gov.ru 29.06.2015.

Согласно извещению, датой начала срока подачи заявок на участие в Торгах было установлено 30.06.2015, датой окончания срока подачи заявок – 21.09.2015, датой проведения Торгов – 14.10.2015.

В соответствии с частью 13 статьи 23 Закона о приватизации не позднее чем через пять рабочих дней с даты проведения продажи посредством публичного предложения с победителем заключается договор купли-продажи.

Договор № 01-14/404 купли-продажи (далее – Договор) 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9» между Росимуществом и Маловым М.В. (победитель Торгов) заключен 15.10.2015.

В соответствии с частью 3.3 статьи 3 Договора моментом исполнения обязательств Малова М.В. по оплате акций считается день зачисления в федеральный бюджет денежных средств, но не позднее 23.11.2015.

В соответствии с частью 4.1 статьи 4 Договора переход права собственности на акции от Росимущества к Малову М.В. осуществляется после полной оплаты самих акций.

Полная оплата Маловым М.В. 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9» в соответствии с платежным поручением № 297185 состоялась 20.11.2015

***Таким образом***, ***временной интервал настоящего исследования определен с 29.06.2015 (с даты публикации извещения о проведении аукциона) по 20.11.2015 включительно (по дату полной оплаты 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9»).***

1. **Определение предмета торгов**

В соответствии с размещенной в телекоммуникационной сети интернет заказчиком на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов по адресу http://torgi.gov.ru предметом Торгов является 100 % акций (1 007 210 обыкновенных именных акций в бездокументарной форме) ОАО «Хлебозавод № 9».

***Таким образом, предметом Торгов является 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9».***

1. Определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах

Из положений подпункта «в» пункта 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции следует, что состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах, определяется, исходя из субъектов, принявших участие в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов, которые предусмотрены документацией о торгах.

Учитывая положения подпункта «в» пункта 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции, в рамках настоящего анализа состав хозяйствующих субъектов определен исходя из состава субъектов, участвовавших в торгах по продаже 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9» посредством публичного предложения (извещение № 290615/2605471/04).

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о приватизации покупателями государственного и муниципального имущества могут быть любые физические и юридические лица, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий, государственных и муниципальных учреждений, а также юридических лиц, в уставном капитале которых доля Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований превышает 25 процентов, кроме случаев, предусмотренных [статьей 25](consultantplus://offline/ref=61AAC668D672EC36EAEAE730A9AB045089674F74BDC02316CEB15078F0B10C6AC45F927B1A31989362R8K) настоящего Федерального закона.

Как следует из материалов дела № 1-11-161/00-22-16, на участие в торгах по продаже 100% акций ОАО «Хлебозавод № 9» (извещение о проведении торгов № 290615/2605471/04) поступили заявки от следующих физических и юридических лиц:

- Малова Михаила Владимировича (ИНН 773004577581);

- Кулаковой Анны Валерьевны (ИНН 7704630315);

- ООО «Новое Завидово» (ИНН 6950157709);

- ООО «Градострой-Инвест» (ИНН 7715428037).

В соответствии с протоколом об итогах продажи акций ОАО «Хлебозавод № 9» посредством публичного предложений от 14.10.2015 г. № 77 (2) в рамках проведения рассматриваемых торгов цена предложения, объявленная ведущим продажи, в размере 216 499 000 руб., была подтверждена только одним участником Торгов. Иные участники торгов данную цену предложения не подтверждали. Учитывая изложенное, Малов М.В. был признан победителем торгов и с ним был заключен договор купли-продажи 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9» от 15.10.2015 № 01-14/404.

Статьей 4 Закона о защите конкуренции определено, что хозяйствующий субъект - это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Таким образом, из системного толкования норм Закона о приватизации и Закона о защите конкуренции следует, что физическое лицо может являться покупателем государственного имущества в рамках приватизации, а также рассматриваться как хозяйствующий субъект по смыслу антимонопольного законодательства.

Физические лица, осуществляющие деятельность, приносящую доход, должны рассматриваться в качестве хозяйствующих субъектов, поскольку Закон о защите конкуренции регулирует правоотношения, возникающие между субъектами предпринимательской деятельности и иными лицами, чья деятельность в той или иной степени имеет определённые признаки предпринимательства. Важным в данном случае является не формальный (например, наличие или отсутствие государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя), а содержательный критерий предпринимательской деятельности (экономическая природа деятельности лица).

Ведение предпринимательской деятельности связано с хозяйственными рисками. В связи с этим для отнесения деятельности к предпринимательской существенное значение имеет не факт получения прибыли, а направленность действий лица на её получение. При наличии достаточных оснований считать, что вышеуказанные признаки имеются в наличии, осуществляемую гражданином деятельность следует признать предпринимательской.

Если физическое лицо не зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя и участвует в торгах на приобретение (получение в аренду) нежилого объекта недвижимости, от которого планируется систематически получать доход, то такое лицо будет являться субъектом правоотношений, регулируемых антимонопольным законодательством.

Указанная позиция соответствует и существующей судебной практике (постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 04.03.2016 по делу № А52-706/2015).

Установлено, что по состоянию на 25.11.2013 Малов М.В. (участник торгов с номером карточки 2) с 09.07.2012 являлся лицом, имеющим право распоряжаться 99,01% общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции ОАО «Угличский речной порт» (ИНН 7612011178), а Кулакова А. В. (участник торгов с номером карточки 1) входила в состав совета директоров этого общества, Кулакова А. В. оставалась членом совета директоров ОАО «Угличский речной порт» и в ноябре 2014 г.

Установлено, что Кулакова Анна Валерьевна является с 30.12.2011 учредителем и генеральным директором ООО «Знание» (дата регистрации 25.12.2006), основным видом деятельности которого в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ является предоставление посреднических услуг при купле-продаже недвижимого имущества за вознаграждение или на договорной основе. Помимо этого, также установлено, что Кулакова Анна Валерьевна являлась участником, а в отдельных случаях победителем иных торгов по продаже недвижимого (в т. ч. нежилого) имущества, проводимых Департаментом городского имущества г. Москвы в 2016 году (извещения №№ 178fz31031600012, 178fz23061600010).

Установлено, что Малов Михаил Владимирович является с 21.12.2007 индивидуальным предпринимателем, основным видом деятельности которого в соответствии с ЕГРИП является аренда и управление собственным или арендованным жилым недвижимым имуществом. Помимо этого, также установлено, что Малов Михаил Владимирович являлся участником, а в отдельных случаях победителем иных торгов по продаже недвижимого (в т. ч. нежилого) имущества, проводимых Департаментом городского имущества г. Москвы в 2016 году (извещения №№ 178fz31031600012, 178fz23061600010).

Победа в торгах по продаже 100% акций ОАО «Хлебозавод № 9» предполагала получение контроля за распоряжением имуществом данного акционерного общества, в том числе недвижимым. Указанный факт также подтверждается имеющимися в материалах дела № 1-11-161/00-22-16 решениями Малова Михаила Владимировича, принятыми им как единственным акционером ОАО «Хлебозавод № 9» после победы в Торгах (решения от 15.02.2016 г. № 15/02/16-1 и № 15/02/16).

Таким образом, участие в указанных торгах и М. В. Малова, и А. В. Кулаковой в совокупности с приведёнными фактами систематической деятельности данных лиц на рынке недвижимого имущества свидетельствует о том, что данные лица занимаются предпринимательской деятельностью.

Учитывая изложенное, физических лиц Малова Михаила Владимировича и Кулакову Анну Валерьевну необходимо рассматривать как хозяйствующих субъектов в понимании статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, как указано выше, заявки на участие в рассматриваемых Торгах были поданы также еще двумя хозяйствующими субъектами - ООО «Градострой-Инвест» и ООО «Новое Завидово».

ООО «Новое Завидово» (договор № ДК-5612 от 21.09.2015) и ООО «Градострой-Инвест» (договор № ДК-5611 от 21.09.2015) были получены кредиты в ПАО «Межтопэнергобанк» (далее – Банк) с целью использования данных денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в торгах по продаже 100% акций ОАО «Хлебозавод № 9».

Факт подачи заявок для участия в Торгах свидетельствует о том, что указанные субъекты также намеревались получить контроль над ОАО «Хлебозавод № 9» и, соответственно, осуществлять предпринимательскую деятельность.

Представителями ООО «Новое Завидово» и ООО «Градострой-Инвест» при участии в торгах по продаже 100% акций ОАО «Хлебозавод № 9», являлись сотрудники Банка (Паливода Екатерина Викторовна и Хижова Елена Александровна).

ООО «Новое Завидово» и ООО «Градострой-Инвест» ценовые предложения при проведении Торгов не подавали.

***Таким образом, в состав участников Торгов входили четыре хозяйствующих субъекта: Кулакова Анна Валерьевна, Малов Михаил Владимирович, ООО «Новое Завидово» и ООО «Градострой-Инвест», которые в период проведения Торгов являлись между собой конкурентами на право заключения договора купли-продажи 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9».***

ВЫВОДЫ:

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на торгах установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 29.06.2015 (дата начала подачи заявок)по 20.11.2015 включительно (по дату полной оплаты 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9»).
2. Предмет торгов: 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9».
3. Состав участников торгов:четыре хозяйствующих субъекта, которые в период проведения Торгов являлись между собой конкурентами на право заключения договора купли-продажи 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9» - Кулакова Анна Валерьевна, Малов Михаил Владимирович, ООО «Новое Завидово» и ООО «Градострой-Инвест».
4. Конкуренция между участниками торгов по продаже 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9» отсутствовала.
5. Работники ПАО «Межтопэнергобанк» являлись представителями по дооверенности ООО «Новое Завидово» и ООО «Градострой-Инвест» при участии данных компаний в торгах по продаже 100 % акций ОАО «Хлебозавод № 9».