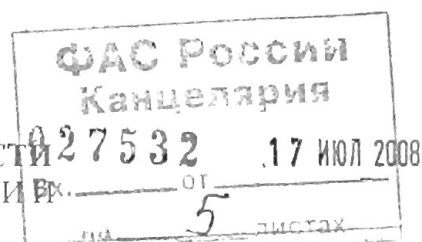




АРБИТРАЖНЫЙ СУД ВОРОНЕЖСКОЙ ОБЛАСТИ
ИМЕНИЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
РЕШЕНИЕ



г.Воронеж

Дело № А14-3648/2008
134/23

« 30 » июня 2008 г.

Резолютивная часть решения объявлена 26 июня 2008г.
В полном объеме решение изготовлено 30 июня 2008г.

Арбитражный суд Воронежской области в составе судьи Максимович Т.Н.

при ведении протокола судебного заседания судьей Максимович Т.Н.

рассмотрев в открытом судебном заседании заявление

ЗАО «Острогожская лизинговая компания», п.Элеваторный Воронежской области

к Федеральной антимонопольной службе России, г. Москва

о признании незаконным и отмене постановления от 23.04.2008г. № АК/9680

при участии в заседании:

от заявителя: Серавина Е. А. - представителя по доверенности от 16.05.2008г., паспорт 45 99 995354, выдан ОВД МР «Лосиноостровский» г.Москвы 09.02.2000г.,

от ФАС России: Попов В. Г. – заместитель руководителя УФАС по Воронежской области по доверенности от 04.06.2008г. № ПС/13541 (в дело, неполная), служебное удостоверение № 0777, выдано 27.02.2007г.,

Михин С. В. – представитель по доверенности от 04.06.2008г. № ПС/13543 (в дело, неполная), служебное удостоверение № 1546, выдано 05.03.2007г.,

установил:

Закрытое акционерное общество «Острогожская лизинговая компания» (далее – заявитель, Общество) обратилось в арбитражный суд с требованиями о признании незаконным и отмене постановления Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации (далее – ФАС России) от 23.04.2008г. № АК/9680.

Рассмотрение дела откладывалось для надлежащего извещения административного органа, в судебном заседании 19.06.2008г. объявлялся перерыв до 26.06.2008г. для представления дополнительных доказательств заявителем.

ФАС России требования заявителя не признает, ссылаясь на правомерность своих действий.

Из материалов дела следует.

14.03.2008г. ФАС России, получив от ЗАО «Острогожская лизинговая компания» уведомление от 18.10.2007г. (вх. № 231530, доп. вх. 37424 от 04.12.2007г.) о получении в собственность основных производственных средств ООО «Компания ТРЕЙД МАРКЕТ» на основании договора купли-пролажи от 05.02.2007 № КП-02 и акта приема-передачи к нему от

06.08.2007, а также договора купли-продажи оборудования № 3008/07-ОБ от 30.08.2007 приема-передачи к нему от 30.08.2007г., установила, что в группу лиц ЗАО «Острожецкая лизинговая компания», ООО «Компания ТРЕЙД МАРКЕТ» и общероссийская общественная благотворительная организация инвалидов «ИНВЕСТО» (далее - ООБОН «ИНВЕСТО») и иные юридические лица, а именно: ЗАО «Орловский комбинат по производству солода», «Острожецкий комбинат по производству солода» и ООО «АГРО-ИНВЕСТ».

Антимонопольный орган, усмотрев в действиях ЗАО «Острожецкая лизинговая компания» признаки нарушения статьи 31 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в представлении недостоверных сведений о группе лиц, представленных вместе с уведомлением, возбужденное 14.03.2008г. в отношении ЗАО «Острожецкая лизинговая компания» дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и провел административное расследование.

По результатам административного расследования, надлежаще уведомив Общество составлении протокола об административном правонарушении, ФАС России 09.04.2008 составила в отношении заявителя протокол № 1 31/103-08 об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ, за нарушение Общества требований статьи 31 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в представлении недостоверных сведений о группе лиц, представленных вместе с уведомлением.

Рассмотрев материалы административного дела № 1 31/103-08, заместитель руководителя ФАС России 22.04.2008г., установил, что ЗАО «Острожецкая лизинговая компания» представило в антимонопольный орган уведомление (вх. № 231530 от 18.10.2007г.) содержащее заведомо недостоверные сведения о группе лиц Общества и вынес постановление о привлечении ЗАО «Острожецкая лизинговая компания» к административной ответственности по основаниям части 4 статьи 19.8 КоАП РФ, назначив Обществу штраф в сумме 150 000 рублей.

Не согласившись с вынесенным постановлением, ЗАО «Острожецкая лизинговая компания» обратилось в арбитражный суд с настоящими требованиями.

Обосновывая заявленные требования, Общество ссылается на то, что сделка, о которой им было сообщено в ФАС России, была заключена между юридическими лицами, входящими в одну группу лиц на основании пункта 1 части 2 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ, перечень лиц, входящих в данную группу был представлен в ФАС России, размещен на официальном сайте ФАС России и на момент осуществления сделки не изменился. Именно поэтому ЗАО «Острожецкая лизинговая компания» руководствуясь пунктом 3 статьи 31 и пунктом 3 статьи 32 Федерального закона «О защите конкуренции» уведомила ФАС России о состоявшейся сделке, а не ходатайствовало о согласии на ее заключение до совершения сделки.

Кроме того, заявитель обращает внимание на то, что иные входящие с ЗАО «Острогожская лизинговая компания» и ООО «Компания ТРЕЙД МАРКЕТ» в одну группу лица, входят в эту группу на основании пункта 14 части 1 статьи 9 Федерального закона № 135-ФЗ, а приказ ФАС России № 293 от 20.11.2006 «Об утверждении формы представления перечня лиц, входящих в одну группу лиц» не предусматривает указание в качестве основания вхождения в группу пункта 14 части статьи 9 Закона. Уведомление о несоблюдении заявителем условий части 1 статьи 31 Федерального закона «О защите конкуренции» ФАС России в адрес ЗАО «Острогожская лизинговая компания» направлено не было.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения участвующих в деле лиц, оценив представленные доказательства, суд считает, что заявленные требования подлежат удовлетворению, исходя из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 207 АПК РФ дела об оспаривании решений государственных органов, иных органов, должностных лиц, уполномоченных в соответствии с Федеральным законом рассматривать дела об административных правонарушениях, о привлечении к административной ответственности лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, предусмотренным настоящим Кодексом, с особенностями, установленными в настоящей главе и федеральном законе об административных правонарушениях.

Заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном Арбитражным процессуальным кодексом (статья 4 АПК РФ).

В соответствии с пунктами 5.3, 5.3.1.1 Положения «О Федеральной антимонопольной службе» (утверждено постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331), статьей 23.48 КоАП РФ, Федеральная антимонопольная служба на основании федеральных законов, актов Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации и в порядке, установленном ими, осуществляет полномочия по контролю в установленной сфере деятельности за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления антимонопольного законодательства, законодательства о естественных монополиях, законодательства о рекламе (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа).

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 4 статьи 19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган уведомлений, предусмотренных

антимонопольным законодательством Российской Федерации, представление уведомлений, содержащих заведомо недостоверные сведения, а равно нарушение установленного антимонопольным законодательством Российской Федерации порядка и сроков подачи уведомлений, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от пятидесяти тысяч до двухсот пятидесяти тысяч рублей.

+ В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 28 Федерального закона «О защите конкуренции», с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляются сделки по получению в собственность, пользование или во владение хозяйствующим субъектом (группой лиц) основных производственных средств 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 и передачу имущества.

+ Из материалов дела видно, что суммарная балансовая стоимость активов по последним балансам ЗАО «Острогожская лизинговая компания», ООО «Компания ТРЕЙД МАРКЕТ» и группы лиц составляет 3 475 476 000 руб., а стоимость активов по последнему балансу ООО «Компания «ТРЕЙД МАРКЕТ» - 1 177 199 000 руб.

Антимонопольный орган, полагая, что поскольку о выявленной ФАС России группе лиц до совершения сделки сообщено не было, то, по мнению ФАС России, ЗАО «Острогожская лизинговая компания» должно было представить ходатайство и получить предварительное согласие ФАС России на совершение сделки по получению в пользование основных производственных фондов (имущества), балансовая стоимость которых составляет 100% балансовой стоимости основных производственных средств и нематериальных активов ООО «Компания ТРЕЙД МАРКЕТ» в соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 28 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Так как ЗАО «Острогожская лизинговая компания» не представила в ФАС России указанное ходатайство, Общество было привлечено к административной ответственности по основаниям части 3 статьи 19.8 КоАП РФ постановлением ФАС России от 22.02.2008г. по делу № 1 28/561-07.

Указанное постановление было признано незаконным и отменено решением Арбитражного суда Воронежской области от 04.06.2008г. по делу №А14-2647/2008-126/10.

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 настоящего Федерального закона, в случае если соблюдаются в совокупности следующие условия:

1) сделки, иные действия, указанные в статьях 27 - 29 настоящего Федерального закона, 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 (пункт 1 статьи 31 Закона).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ группой лиц признаются хозяйственные общества (товарищества), в которых одно и то же физическое лицо или одно и то же юридическое лицо имеет в силу своего участия в этих хозяйственных обществах (товариществах) либо в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале каждого из этих хозяйственных обществ (товариществ).

ЗАО «Острогожская лизинговая компания» входит в одну группу с ООО «Компания ТРЕЙД МАРКЕТ» по указанному основанию, поскольку ООО «НИЛВТО» имеет в силу своего участия в вышеуказанных обществах более 50% от общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале.

Перечень лиц, входящих в данную группу был представлен ООО «Компания ТРЕЙД МАРКЕТ» в ФАС России 05.04.2007г. (вх. № 8932 и дополнение № 9448 от 10.04.2007г.), представленная информация была признана соответствующей форме, установленной приказом ФАС России от 20.11.2006г. №293 (письмо ФАС России от 12.04.2007г. №АЦ/5094, л.д. 44), перечень лиц был опубликован на официальном сайте ФАС России и на момент фактического осуществления сделок не изменился.

ЗАО «Острогожская лизинговая компания» входит также в группу лиц с ЗАО «Орловский комбинат по производству солода», ОАО «Острогожский комбинат по производству солода», ООО «АГРО-ИНВЕСТ» по пункту 4 части 1 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ (хозяйственные общества, в которых одно и то же физическое лицо или одно и то же юридическое лицо осуществляет функции единоличного исполнительного органа), в силу того, что генеральным директором данных хозяйствующих субъектов является одно и то же физическое лицо - Грачев М.Ю.

Из материалов дела видно, что ЗАО «Острогожская лизинговая компания» направила в ФАС России уведомление от 11.10.2007г. № 11-10 (получено 18.10.2007г. вх. № 231530, доп. вх. 37424 от 04.12.2007г.) о получении в собственность основных производственных средств ООО «Компания ТРЕЙД МАРКЕТ», сообщив, что сделка осуществлена лицами, входящими в одну группу лиц, перечень лиц, входящих в одну группу, размещен на сайте ФАС России (письмо ФАС России от 12.04.2007г. №АЦ/5094). При этом Общество в параграфе 3 (Информация о получателе основных производственных средств или нематериальных активов).

также сообщило, что генеральный директор ЗАО «Острогожская лизинговая компания» Грачев М.Ю. одновременно является генеральным директором ЗАО «Орловский комбинат по производству солода», ОАО «Острогожский комбинат по производству солода», ООО «АГРО-ИНВЕСТ».

04.12.2007г. по запросу ФАС России от 06.11.2007г. Общество представило дополнительную информацию в установленной форме, в том числе перечень лиц, входящих в одну группу, содержащий сведения об обществах, генеральным директором которых является Грачев М.Ю.

Вместе с тем из содержания оспариваемого постановления ФАС России от 22.04.2008г., следует, что ЗАО «Острогожская лизинговая компания» представило в антимонопольный орган уведомление (вх. № 231530 от 18.10.2007г.), содержащее заведомо недостоверные сведения о группе лиц Общества.

Суд считает, что данное утверждение антимонопольного органа противоречит материалам дела, поскольку сведения, представленные Обществом 18.10.2007г. с дополнениями от 04.12.2007г., содержат достоверные сведения о группе лиц.

Несоответствие сведений о группе лиц, представленных 18.10.2007г. ЗАО «Острогожская лизинговая компания», сведениям, размещенным ООО «Компания ТРЕЙД МАРКЕТ» на сайте ФАС России, не может вменяться в вину ЗАО «Острогожская лизинговая компания», поскольку недостоверные по мнению антимонопольного органа сведения были размещены на сайте ФАС России на основании информации, предоставленной ООО «Компания ТРЕЙД МАРКЕТ», кроме того, данные сведения были признаны антимонопольным органом соответствующими установленным требованиям.

Вместе с тем, суд учитывает следующие обстоятельства.

Выявленная УФАС России в ходе проверки группа лиц, представляет собой комбинацию из двух уже описанных базовых групп, связующим звеном которой является ЗАО «Острогожская лизинговая компания».

Юридические лица, входящие в комбинированную группу лиц, объединены между собой исключительно на основании пункта 14 части 1 Федерального закона «О защите конкуренции» (лица, каждое из которых по какому-либо указанному в пунктах 1 - 13 настоящей части основанию входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с каждым из таких лиц в одну группу по какому-либо указанному в пунктах 1 - 13 настоящей части основанию).

Форма представления перечня лиц, входящих в одну группу лиц, с указанием оснований, по которым такие лица входят в эту группу, утверждается Федеральным антимонопольным органом (Закон «О защите конкуренции»).

Приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293 (зарегистрирован в Минюсте РФ 04.12.2006 № 8552) утверждена данная форма, а также примечания по ее заполнению. Исходя из данных

примечаний, форма не предусматривает возможности указания в качестве основания вхождения в одну группу кода 14 – пункт 14 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Более того, согласно изменениям, внесенным в данный приказ, действовавшим на момент вынесения постановления о привлечении ЗАО «Острогожская лизинговая компания» к административной ответственности, не допускается указание в Форме кодов оснований, иных, нежели указанные в пункте 5. В пункте 5 указаны коды основания с 1 по 13, соответствующие пунктам с 1 по 13 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, сам ФАС России изначально поставил юридических лиц, входящих в одну группу по основанию, указанному в пункте 14 части 1 статьи 9 указанного Федерального закона в положение правонарушителей, поскольку исключил возможность подачи сведений о такой группе лиц в порядке, определенном действующим законодательством.

Либо такие юридические лица всегда должны испрашивать согласие ФАС России на совершение сделок, указанных в статьях 27-29 Федерального закона «О защите прав конкуренции», поскольку не могут представить о себе необходимые сведения в установленной форме, что ставит их в неравное положение с иными хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц по иным указанным в статье 9 Закона основаниям.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ, лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Неустрашимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Кроме того, следует учесть, что исходя из положений статьи 32 Федерального закона «О защите конкуренции» представить соответствующее ходатайство в УФАС России имело право и было обязано любое из участвующих в сделке лиц, а не исключительно покупатель:

в целях получения предварительного согласия антимонопольного органа в случаях, указанных в статьях 27 - 29 настоящего Федерального закона, в антимонопольный орган в качестве заявителей обращается одно из лиц, заинтересованных в осуществлении сделок, иных действий, предусмотренных статьями 27 - 29 настоящего Федерального закона.

Лица, заинтересованные в осуществлении сделок, иных действий, предусмотренных статьями 27 - 29 настоящего Федерального закона, представляют в антимонопольный орган ходатайства о даче согласия на осуществление сделок, иных действий (пункт 2 статьи 32 Закона).

На основании изложенного суд считает, что антимонопольный орган не представил достоверных доказательств виновности ЗАО «Острогожская лизинговая компания» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 19.8 КоАП РФ, и в силу правил статьи 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием состава административного правонарушения. Общество не подлежит привлечению к административной ответственности, требования заявителя подлежат удовлетворению.

Руководствуясь статьей 1.5, частью 1 статьи 1.6, статьей 2.1, пунктом 2 статьи 24.5, статьями 26.1, КоАП РФ, статьями 65, 71, 207-211 АПК РФ, арбитражный суд

РЕШИЛ:

Признать незаконным и отменить постановление Федеральной антимонопольной службы России о привлечении к административной ответственности ЗАО «Острогожская лизинговая компания» по основаниям части 4 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 1 31/103-08 от 22.04.2008, исходящий № АК/9680.

Решение может быть обжаловано в течение 10 дней со дня принятия в Девятнадцатый арбитражный апелляционный суд.

Судья

Максимова

