Управляющему директора – первому заместителю генерального директора АО «Тываэнерго"

"..."

адрес регистрации места жительства:: "..."

адрес места работы: "..."

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 017/04/19.5-222/2019)

г. Кызыл

27.09.2019 г. ул. Комсомольская, д. 122 «а», 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 26 сентября 2019 года

Постановление изготовлено в полном объеме 27 сентября 2019 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) "...", руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 12.09.2019 года и иные материалы дела № 017/04/19.5-222/2019 об административном правонарушении в отношении должностного лица – управляющего директора – первого заместителя генерального директора Акционерного общества «Тываэнерго» "..." (далее – директор – первый заместитель генерального директора АО «Тываэнерго» "..."), "..." года рождения, уроженца "...", имеющего паспорт серии "..." № "...", выдан "..." года, выданный "...", зарегистрированного по адресу: "...", по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 017/04/19.5-222/2019 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенного должностного лица – управляющего директора – первого заместителя генерального директора АО «Тываэнерго» "..." (почтовое уведомление с идентификатором № "...", отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором "...", отчет о доставки телеграммы от 25.09.2019 года), в присутствии представителя "...", действующего на основании доверенности от "..." года.

В ходе рассмотрения дела № 017/04/19.5-222/2019 представитель должностного лица поддержал ранее заявленные доводы, с вменяемым правонарушением не согласился, в связи с тем, что решение и предписание по делу № 04-06-08/06-10-18 было обжаловано в Арбитражный суд Республики Тыва.

Событие административного правонарушения: неисполнение предписания Тывинского УФАС России от 10.01.2019 года по делу № 04-06-08/06-10-18.

Решением Тывинского УФАС России от 10.01.2019 года по делу № 04-06-08/06-10-18 АО «Тываэнерго» признано нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части нарушения порядка составления акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии от 09.06.2018 г. в отношении Профессионального образовательного учреждения Кызылская объединенная техническая школа Регионального отделения «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» Республики Тыва, что привело к ущемлению интересов указанного лица в сфере предпринимательской деятельности.

На основании пункта 2 указанного решения Тывинским УФАС России АО «Тываэнерго» выдано предписание от 10.01.2019 года по делу № 04-06-08/06-10-18, согласно пункту 1 которого АО «Тываэнерго» надлежало в течение тридцати дней с момента получения предписания устранить нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем совершения следующих действий:

1.1. Отозвать Акт о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии № 923 от 09.06.2018 г. в отношении

Профессионального образовательного учреждения Кызылская объединенная техническая школа Регионального отделения «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» Республики Тыва по объекту, расположенному по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Интернациональная, д. 49.

1.2. Направить в адрес Акционерного общества «Тываэнергосбыт» письмо о сторнировании киловатт по Акту о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 923 от 09.06.2018 г. с финансово-лицевого счета Профессионального образовательного учреждения Кызылская объединенная техническая школа Регионального отделения «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» Республики Тыва.

В соответствии с пунктом 2 данного предписания АО «Тываэнерго» необходимо было в течение семи дней с момента исполнения предписания представить в адрес Тывинского УФАС России документальные доказательства его исполнения.

Решение и предписание Тывинского УФАС России от 10.01.2019 года по делу № 04-06-08/06-10-18 от 10.01.2019 года направлено по юридическому адресу АО «Тываэнерго» посредством услуг почтовой связи и получено 15.01.2019 года, что подтверждается почтовым уведомлением № 80084132087302.

Таким образом, срок исполнения предписания от 10.01.2019 года по делу № 04-06-08/06-10-18 истек 14.02.2019 года.

Однако, в установленный срок документальные доказательства исполнения предписания от 10.01.2019 года по делу № 04-06-08/06-10-18 АО «Тываэнерго» в адрес Тывинского УФАС России не представлены.

В силу действующего законодательства за неисполнение законного предписания антимонопольного органа о прекращении злоупотребления доминирующим положением предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке и совершении

предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации действий, направленных на обеспечение конкуренции, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ, состоит в бездействии АО «Тываэнерго», выразившемся в неисполнении в установленный срок законного предписания Тывинского УФАС России от 15.12.2016 года по делу № 04-06-08/10-10-16.

Субъектами данного правонарушения являются должностные и юридические лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В примечании статьи 2.4 КоАП РФ указывается, что под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 13.25, 14.24, 14.55, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.29 - 15.31, 15.37, частью 9 статьи 19.5, статьей 19.7.3 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий,

ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, несут административную ответственность как должностные лица. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно приказу АО «Тываэнрего» от "..." года № "..." л/с "..." является управляющим директора – первым заместителем генерального директора АО «Тываэнерго» с "..." года.

Таким образом, должностное лицо – управляющий директор – первый заместитель генерального директора АО «Тываэнерго» "..." совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ, выразившееся в неисполнении в установленный срок законного предписания Тывинского УФАС России от 10.01.2019 года по делу № 04-06-08/06-10-18.

Определяя степень виновности управляющего директора – первого заместителя генерального директора АО «Тываэнерго» "..." следует отметить, что ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей обусловило не выполнение АО «Тываэнерго» установленных действующими нормативными правовыми актами обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность должностного лица, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность должностного лица, является

совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, впервые.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5.КоАП РФ, не установлено.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

Временем совершения административного правонарушения является день, следующий за днем окончания установленного срока для исполнения предписания от 10.01.2019 года по делу № 04-06-08/06-10-18, то есть 15 февраля 2019 года.

Доводы представителя должностного лица о том, что решение и предписание по делу № 04-06-08/06-10-18 было обжаловано отклоняются, на основании следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 52 Закона о защите конкуренции решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Согласно части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

В силу буквального толкования части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции в качестве имеющего правовое значение факта для приостановления исполнения предписания антимонопольного органа указывает **не на подачу заявления** об оспаривании предписания, а на **принятие такого заявления** к производству арбитражным судом, путем вынесения соответствующего определения.

Заявление АО «Тываэнерго» о признании решения и предписания по делу № 04-06-08/06-10-18 принято к производству Арбитражным судом Республики Тыва **06.03.2019 года,** при этом срок исполнения предписания Тывинского УФАС России от 10.01.2019 года по делу № 04-06-08/06-10-18 истек **14.02.2019 года.**

Кроме того, решением Арбитражного суда Республика Тыва от 01.08.2019 года по делу № А69-335/2019 в удовлетворении заявления АО «Тываэнерго» о признании незаконным решения от 10.01.2019 года по делу № 04-06-08/06-10-18 отказано полностью, и считается вступившим в законную силу 02.09.2019 года.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 2.2 статьи 19.5, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – управляющего директора – первого заместителя генерального директора Акционерного общества «Тываэнерго» "..." виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

2. Наложить на управляющего директора – первого заместителя генерального директора Акционерного общества «Тываэнерго» "..." административный штраф в размере 16 000 (шестнадцать тысяч) рублей.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ постановление, об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного на его обжалование, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Примечание:

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Штраф должен быть перечислен в бюджет Российской Федерации по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России, адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Красноармейская, 100, 4 этаж).

ИНН 1701044223 КПП 170101001

Код бюджетной классификации: 161 1 16 02010 01 6000 140

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810050049510001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК 049304001

ОКТМО: 93701000

УИН: 16100500000000241409

Назначение платежа: денежные взыскания за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен, налагаемые федеральными органами государственной власти.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, должно будет принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Согласно части 1, 2 статьи 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. Также с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Руководитель управления "..."