

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №438

17 сентября 2015 года

город Ставрополь

Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю, Сапунов Дмитрий Николаевич,

рассмотрев Протокол №283 от 03.09.2015 года и материалы дела об административном правонарушении №438, возбужденного в отношении АО «Корпорация развития Северного Кавказа» (357625, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 139, ИНН-2632100677, ОГРН-1102632003253, КПП-262601001, поставлено на учет в Межрайонной инспекции ФНС №10 по Ставропольскому краю 15.09.2011 года),

УСТАНОВИЛ:

В Ставропольское УФАС России поступило письмо КГООО «Защита» (вх. №05/1503э от 03.06.2015 года), в котором содержалась информация о том, что 13.03.2014 года между ОАО «Кавминкурортресурсы» и АО «Корпорация развития Северного Кавказа» был заключен договор о передаче полномочий единоличного исполнительного органа.

В ответ на запрос антимонопольного органа ОАО «Кавминкурортресурсы» были получены письма (вх. №05/1847э от 02.07.2015 года и 05/1854э от 02.07.2015 года), к которым были приложены Договор о передаче полномочий единоличного исполнительного органа от 13.03.2014 года, а также Протокол №93 от 13.03.2014 года, которым было оформлено решение акционеров ОАО «Кавминкурортресурсы» о совершении указанной сделки.

Ходатайство о согласовании указанной сделки с антимонопольным органом не направлялось. Согласование не производилось.

Согласно части 3 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган ходатайств, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, представление ходатайств, содержащих заведомо недостоверные сведения, а равно нарушение установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации порядка и сроков подачи ходатайств влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании имеющихся материалов, Определением от 11.08.2015 года №03/8310 было начато административное расследование и возбуждено дело об административном правонарушении №438.

Составление протокола было назначено на 03.09.2015 года.

На рассмотрение прибыл представитель АО «Корпорация развития Северного Кавказа» – <.....>. Была представлена доверенность №Д-10 от 12.01.2015 года.

Доверенность №Д-10 от 12.01.2015 года дает <.....> право представлять интересы АО «Корпорация развития Северного Кавказа» в антимонопольном органе, в том числе давать пояснения от имени общества, но не право на подпись протокола в рамках административного производства.

В письменных пояснениях указано, что согласно статьи 4.5 КоАП РФ истек годичный срок привлечения к административной ответственности.

По результатам рассмотрения был составлен Протокол №283 от 03.09.2015 года, в котором зафиксировано событие и признаки состава административного правонарушения. Протокол представителю под роспись не вручен. Протокол был направлен в адрес АО «Корпорация развития Северного Кавказа» заказным письмом с уведомлением, а также на официальный электронный адрес ([info@krskfo.ru](mailto:info@krskfo.ru)).

На рассмотрение Протокола №283 от 03.09.2015 года прибыл представитель АО «Корпорация развития Северного Кавказа» – <.....> (доверенность №Д-48 от 14.09.2015 года). Представитель подтвердил ранее озвученные доводы.

Проанализировав Протокол №283 от 03.09.2015 года и материалы дела №438, должностное лицо Ставропольского УФАС России, уполномоченное на рассмотрение дел об административных правонарушениях, отмечает следующее.

В Ставропольское УФАС России поступило письмо КГООО «Защита» (вх. №05/1503э от 03.06.2015 года), в котором содержалась информация о том, что 13.03.2014 года между ОАО «Кавминкурортресурсы» и АО «Корпорация развития Северного Кавказа» был заключен договор о передаче полномочий единоличного исполнительного органа.

В ответ на запрос антимонопольного органа ОАО «Кавминкурортресурсы» были получены письма (вх. №05/1847э от 02.07.2015 года и 05/1854э от 02.07.2015 года), к которым были приложены Договор о передаче полномочий единоличного исполнительного органа от 13.03.2014 года, а также Протокол №93 от 13.03.2014 года, которым было оформлено решение акционеров ОАО «Кавминкурортресурсы» о совершении указанной сделки. Таким образом, 02.07.2015 года антимонопольный органом был установлен факт совершения указанной сделки.

ОАО «Кавминкурортресурсы» состоит в Реестре хозяйствующих субъектов (за исключением финансовых организаций), имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов с 01.07.1996 года (Приказ №47).

Согласно пункта 8 части 1 статьи 28 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае, если суммарная стоимость активов по последним балансам лица, приобретающего акции (доли), права и (или) имущество, и его группы лиц, лица, являющегося объектом экономической концентрации, и его группы лиц превышает семь миллиардов рублей или если их суммарная выручка от реализации товаров за последний календарный год

превышает десять 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 либо если одно из указанных лиц включено в реестр, с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляются следующие сделки с акциями (долями), правами и (или) имуществом, в том числе приобретение лицом (группой лиц) в результате одной или нескольких сделок (в том числе на основании договора доверительного управления имуществом, договора о совместной деятельности или договора поручения) прав, позволяющих определять условия осуществления зарегистрированным на территории Российской Федерации хозяйствующим субъектом (за исключением финансовой организации) предпринимательской деятельности или осуществлять функции его исполнительного органа.

Таким образом, сделка по приобретению АО «Корпорация развития Северного Кавказа» функций единоличного исполнительного органа ОАО «Кавминкурортресурсы» должна была быть совершена только после получения предварительного согласия антимонопольного органа.

АО «Корпорация развития Северного Кавказа» в Ставропольское УФАС России за получением предварительного согласия не обращалось.

Согласно части 3 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган ходатайств, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, представление ходатайств, содержащих заведомо недостоверные сведения, а равно нарушение установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации порядка и сроков подачи ходатайств влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Довод АО «Корпорация развития Северного Кавказа» об истечении годового срока привлечения к административной ответственности отклоняется в виду следующего.

Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение антимонопольного законодательства не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Договор о передаче полномочий единоличного исполнительного органа между ОАО «Кавминкурортресурсы» и АО «Корпорация развития Северного Кавказа» был заключен 13.03.2014 года.

Согласно Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» длящимся является такое административное правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении обязанностей, возложенных на нарушителя законом. При этом необходимо иметь в виду, что днем обнаружения

длящегося административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения.

Частью 2 статьи 4.5 КоАП РФ установлено, что при длящемся административном правонарушении сроки, предусмотренные частью 1 данной статьи, начинают исчисляться со дня обнаружения административного правонарушения.

В целях применения части 2 статьи 4.5 КоАП РФ по смыслу пункта 14 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», пункта 19 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 27.01.2003 года №2 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» днем обнаружения длящегося административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения.

К длящимся относятся правонарушения, осуществляемые в течение продолжительного времени. К ним относятся противоправные действия (бездействие), нарушающие, в том числе и Правила порядка управления, определенные главой 19 КоАП РФ. Нарушение указанных правил во многих случаях не относится к завершенному деянию, факт прекращения которого можно установить. Противоправное действие (бездействие) при длящемся проступке продолжается вплоть до момента его выявления, поэтому к юридическому факту, подтверждающему наличие длящегося проступка, относится его обнаружение, со дня которого начинается исчисление сроков давности привлечения к административной ответственности.

День обнаружения длящегося проступка должен быть подтвержден доказательствами по делу, установленными протоколом и иными способами, определенными частью 2 статьи 26.2 КоАП РФ. В данном случае факт нарушения антимонопольного законодательства был установлен 12.11.2014 года (вх. №14025), когда поступило письмо Прокуратуры г. Ессентуки.

Деление правонарушений на длящиеся и недлящиеся обусловлено продолжительностью совершаемого противоправного деяния во времени. Отнесение правонарушения к длящимся, либо к недлящимся должно производиться с обязательным учетом его характера и обстоятельств совершения.

Длящимся правонарушением следует признавать то, при котором противоправное деяние совершается непрерывно в течение более или менее продолжительного периода времени (с момента заключения Договора о передаче полномочий единоличного исполнительного органа 13.03.2014 года и по настоящее время).

Длящееся правонарушение начинается с момента совершения противоправного действия или противоправного бездействия, сопряжено с длительным невыполнением лицом возложенной на него обязанности и прекращается вследствие:

- действий самого лица, направленных на прекращение нарушения (добровольное изменение пунктов соглашения, явка в антимонопольный орган с заявлением о совершенном нарушении антимонопольного законодательства);
- вмешательства антимонопольного органа (выявление признаков и последующее признание факта нарушения антимонопольного законодательства по результатам рассмотрения дела);
- наступления событий, однозначно препятствующих совершению правонарушения.

Таким образом, длящееся правонарушение характеризуется длительностью противоправного поведения (состояния), которое продолжается в течение всего времени с начала правонарушения и до его прекращения и связано с тем, что возложенная на лицо обязанность в течение определенного периода не исполняется.

При решении вопроса об отнесении того или иного правонарушения к длящимся или недлящимся необходимо различать момент юридического окончания правонарушения и момент прекращения противоправного поведения (состояния). Оконченным считается правонарушение, характеризующееся полной реализацией его объективной и субъективной сторон. Прекращение противоправного поведения (состояния) имеет место, когда никакие противоправные действия уже не совершаются, либо когда государство, в лице антимонопольного органа пресекает правонарушение.

Правонарушение, независимо от того, является оно длящимся или недлящимся, считается оконченным с момента, когда в деянии усматриваются все признаки состава правонарушения, предусмотренные законом. Длящиеся правонарушения обычно являются юридически оконченными (что определяет возможность привлечения лица к ответственности уже с этого момента) до их фактического прекращения, то есть до момента завершения противоправного поведения (состояния).

Недлющее правонарушение носит одномоментный характер. После того как правонарушение окончено (то есть в деянии усматриваются все предусмотренные законом признаки состава правонарушения), никакой противоправной деятельности уже не осуществляется, то есть отсутствует противоправное поведение (состояние). Но в данном случае нарушение антимонопольного законодательства продолжилось и после 13.03.2014 года и в настоящий момент АО «Корпорация развития Северного Кавказа» продолжает осуществлять функции исполнительного органа ОАО «Кавминкурортресурсы» в нарушение требований антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, должностное лицо Ставропольского УФАС России приходит к выводу, что годичный срок привлечения к административной ответственности подлежит исчислению с 02.07.2015 года – момент выявления признаков нарушения.

Таким образом, в действиях АО «Корпорация развития Северного Кавказа» имеется событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Время выявления факта совершения АО «Корпорация развития Северного Кавказа» административного правонарушения: 02.07.2015 года.

Место совершения АО «Корпорация развития Северного Кавказа» административного правонарушения: г. Ессентуки Ставропольского края.

В соответствии со статьями 2.1, 26.1 КоАП РФ в процессе рассмотрения дела определено событие административного правонарушения – действия должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, запрещенных требованиями антимонопольного законодательства, состав административного правонарушения – совершение противоправного виновного действия, за которое статьей 19.8 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а именно, совершение осознано-волевых действий, направленных на нарушение норм Закона.

В соответствии с требованием статьей 4.1 КоАП РФ, при вынесении Постановления исследованы и учтены все обстоятельства отягчающие и смягчающие ответственность.

Учитывая факт совершения данного состава правонарушения впервые, возможно признание данного обстоятельства смягчающим, согласно части 2 статьи 4.2 КоАП РФ.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Понятие «Малозначительности административного правонарушения», в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, не может быть применена в данном конкретном случае.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 года №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция – это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 21 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» экономическая концентрация – сделки, иные действия, осуществление которых оказывает влияние на состояние конкуренции.

Согласно части 4 статьи 22 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О

защите конкуренции» контроль за экономической концентрацией является одной из основных функций антимонопольного органа.

Получение предварительного согласия антимонопольного органа на совершении сделки необходимо для осуществления контроля за экономической концентрацией. Не предоставление ходатайства препятствует антимонопольному органу контролировать изменения, происходящие на рынке определенного товара.

То есть совершенное АО «Корпорация развития Северного Кавказа» правонарушение представляет угрозу общественным отношениям в сфере антимонопольного контроля за экономической концентрацией и не может быть квалифицировано в качестве малозначительного, а, следовательно, лицо совершившее такое нарушение, не может быть освобождено от административной ответственности на основании статьи 2.9 КоАП РФ.

В связи с наличием смягчающих и отсутствием отягчающих обстоятельств подлежит применению минимальный размер штрафа, предусмотренный частью 3 статьи 19.8 КоАП РФ.

на основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 1.7, 2.1, 3.5, 4.1, 19.8, 23.48, 29.7, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать АО «Корпорация развития Северного Кавказа» (357625, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 139, ИНН-2632100677, ОГРН-1102632003253, КПП-262601001, поставлено на учет в Межрайонной инспекции ФНС №10 по Ставропольскому краю 15.09.2011 года) виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 19.8 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 300.000 рублей (триста тысяч рублей).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма штрафа, уплаченного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется по следующим реквизитам:

«Получатель» УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН-2634003887, КПП-263501001, ГРЦ ГУ Банка России по Ставропольскому краю г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК-040702001, ОКТМО-07701000, Код доходов бюджета 161 1 16 02010 01 6000 140.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет

должностному лицу, вынесшему Постановление (факс: (8652) 35-51-19 или E-mail: [to26@fas.gov.ru](mailto:to26@fas.gov.ru)).

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

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 года №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.