

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу
об административном правонарушении № 4-19.5-298/00-31-18

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена: «18» июня 2018 г.

В полном объеме постановление изготовлено: «20» июня 2018 г.

Я, начальник Правового управления ФАС России Молчанов Артем Владимирович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-19.5-298/00-31-18 в отношении <...>, который на момент совершения административного правонарушения являлся министром конкурентной политики Калужской области <...>, в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении, в присутствии защитника по доверенности от 03.05.2018 № НВ-01/1232-18 и защитника по доверенности от 18.05.2018 № НВ-01/1453-18, которым разъяснены права лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП), а также права защитника, предусмотренные статьей 25.5 КоАП

УСТАНОВИЛ:

ФАС России рассмотрено заявление ПАО «Калужская сбытовая компания» от 21.06.2017 № 610 (вх. от 21.06.2017 № 94595/17) об отмене приказа Министерства конкурентной политики Калужской области (далее – Министерство) от 27.12.2016 № 392-РК, в порядке Правил отмены решений органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, а также решений органов местного самоуправления поселений или городских округов, принятых во исполнение переданных им полномочий по государственному регулированию тарифов на тепловую энергию, в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 03.03.2004 № 123 (далее — Правила № 123).

По результатам рассмотрения заявления ФАС России принят приказ от 28.07.2017 № 1002/17 «Об отмене приказа Министерства конкурентной политики Калужской области от 27.12.2016 № 392-РК «Об установлении сбытовых надбавок для гарантирующего поставщика электрической энергии Открытое акционерное общество «Калужская сбытовая компания», поставляющего электрическую энергию (мощность) на розничном рынке, на 2017 год» (далее — Приказ ФАС

России).

Пунктом 4 резолютивной части Приказа ФАС России органу регулирования предписано пересчитать сбытовые надбавки для ПАО «Калужская сбытовая компания» в соответствии с действующим законодательством и мотивировочной частью приказа ФАС России и ввести их в действие в срок до 01.09.2017.

Во исполнение Приказа ФАС России Министерством принят приказ от 28.08.2017 № 88-РК «Об установлении сбытовых надбавок для гарантирующего поставщика электрической энергии Открытое акционерное общество «Калужская сбытовая компания», поставляющего электрическую энергию (мощность) на розничном рынке, на 2017 год».

Министерством конкурентной политики письмами от 13.09.2017 № 140419/17 и от 07.09.2017 № 137780-ЭП/17 направлены отчеты об исполнении Приказа ФАС России по результатам проверки которого, установлено следующее.

Пунктом 23 Правил государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178, установлено, что экспертное заключение регулирующего органа, помимо общих мотивированных выводов и рекомендаций, должно содержать, в том числе, анализ экономической обоснованности расходов по статьям, анализ экономической обоснованности величины прибыли, необходимой для эффективного функционирования организаций, осуществляющих регулируемую деятельность, а также сравнительный анализ динамики расходов и величины необходимой прибыли по отношению к предыдущему периоду регулирования.

Однако, в нарушение вышеуказанных требований, в экспертном заключении Министерства не отражены результаты анализа фактически понесенных расходов в сопоставлении с фактически полученной выручкой, а также в сопоставлении с плановыми показателями, учтенными регулирующим органом ранее при утверждении сбытовых надбавок для ПАО «Калужская сбытовая компания» на соответствующие периоды регулирования.

Министерством неправомерно, в нарушение мотивировочной части Приказа ФАС России, не рассматривалась экономическая обоснованность фактических расходов ОАО «Калужская сбытовая компания» за 2013 - 2015 гг. и не принималось решения о компенсации в тарифах 2017 г. фактически экономически обоснованных расходов по оплате процентов за пользование кредитами банков, не учтенных в тарифах 2013 — 2015 гг.

В соответствии с пунктом 7 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178» (далее — Основы ценообразования) в случае, если на основании данных статистической и бухгалтерской отчетности за год и иных материалов выявлены экономически обоснованные расходы организаций, осуществляющих регулируемую деятельность, не учтенные при установлении регулируемых цен (тарифов) на тот период регулирования, в котором они понесены, или доход, недополученный при осуществлении регулируемой деятельности в этот период регулирования по независящим от организации, осуществляющей регулируемую деятельность, причинам, указанные

расходы (доход) учитываются регулирующими органами при установлении регулируемых цен (тарифов) на следующий период регулирования.

При этом, в нарушение пункта 7 Основ ценообразования, Министерством не учтен экономически обоснованный «недополученный доход» ПАО «Калужская сбытовая компания» за 2013 - 2015 гг.

Также установлено, что Министерством, при пересмотре сбытовой надбавки ПВО «Калужская сбытовая компания», совершены действия, не предписанные Приказом ФАС России, а именно, Министерством из состава сбытовой надбавки ПАО «Калужская сбытовая компания», были исключены доходы, полученные организацией от размещения временно свободных средств на депозитах в размере 34 671 039 руб. на основании первичной отчетности — оборотно - сальдовые ведомости по счету 91.

Кроме того, доходы, полученные организацией от размещения временно свободных средств на депозитах в размере 34 671 039 руб. исключены без необходимого обоснования со стороны органа регулирования.

Установлено, что ПАО «Калужская сбытовая компания» в соответствии с Уставом осуществляет помимо регулируемой деятельности гарантирующего поставщика электрической энергии, также другие виды как регулируемой, так и нерегулируемой государством деятельности.

В этой связи, учитывая, что организация осуществляет различные виды деятельности, из направленных Министерством в адрес ФАС России объяснений и документов не представляется возможным установить, что вышеуказанные доходы были получены исключительно за счет регулируемого вида деятельности — сбыт электрической энергии.

В соответствии с пунктом 11 Правил № 123 в решении федерального органа исполнительной власти об отмене решений об установлении регулируемых цен (тарифов) указывается срок принятия органами, решения которых отменяются, новых решений об установлении тарифов, а также требования по расчету тарифов в соответствии с нормативными правовыми актами в области регулирования тарифов.

Следовательно, решение органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации об установлении тарифов, принятое во исполнение решения федерального органа исполнительной власти об отмене тарифного решения, должно быть принято в строгом соответствии с мотивировочной и резолютивной частью Приказа ФАС России.

Приказ ФАС России не исполнен Министерством в срок до 01.09.2018, поскольку приказ Министерства от 28.08.2017 № 88-ПК «Об установлении сбытовых надбавок для гарантирующего поставщика электрической энергии Открытое акционерное общество «Калужская сбытовая компания» принят с нарушением требований, установленных Приказом ФАС России.

Постановлением Губернатора Калужской области от 04.04.2007 № 88 утверждено Положение о Министерстве конкурентной политики Калужской области (далее – Положение о Министерстве).

Пунктом 5.1 Положения о Министерстве установлено, Министерство возглавляет министр конкурентной политики Калужской области (далее - Министр), который назначается на должность и освобождается от должности Губернатором Калужской области.

Пунктом 5.1. Положения о Министерстве также установлено, что Министр несет персональную ответственность за выполнение возложенных на министерство задач, осуществление его полномочий.

В период исполнения Приказа ФАС России, Министром являлся <...>

Согласно статье 2.4 КоАП административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Как следует из примечания к указанной статье под должностным лицом 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.

За невыполнение в установленный срок законного предписания, решения органа, уполномоченного в области государственного регулирования тарифов частью 5 статьи 19.5 КоАП предусмотрена административная ответственность.

Таким образом, должностное лицо – министр конкурентной политики Калужской области <...> совершил неисполнение Приказа в установленный срок органа, уполномоченного в области государственного регулирования тарифов.

В соответствии с частью 5 статьи 19.5 КоАП невыполнение в установленный срок законного предписания, решения органа, осуществляющего государственный контроль (надзор) в области регулируемых государством цен (тарифов), влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет.

Место совершения административного правонарушения – 248001, г. Калуга, ул. Плеханова, д. 45.

Время совершения административного правонарушения: 01.09.2017.

Объект административного правонарушения: общественные отношения в области государственного регулирования цен (тарифов), а также в сфере порядка управления.

Объективная сторона: в невыполнении в установленный срок законного решения органа, осуществляющего государственный контроль (надзор) в области регулируемых государством цен (тарифов).

Субъект административного правонарушения: <...>.

Субъективная сторона: <...> состоит в совершении административного правонарушения в результате ненадлежащего исполнения своих служебных обязанностей.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу об административном правонарушении № 4-19.5-298/00-31-18 от 04.05.2018, а также другими материалами дела.

В ходе рассмотрения дела № 4-19.5-298/00-31-18 об административном правонарушении, защитником <...> заявлен довод о том, что в связи с отсутствием у Министерства конкурентной политики Калужской области, ответа на запрос (вх. от 23.05.2018 № 80284/18) о разъяснении каким образом необходимо было исполнить Приказ ФАС России № 1002/17, в том числе с указанием пунктов новых методических указаний по расчету сбытовых надбавок гарантирующих поставщиков, у Министерства конкурентной политики Калужской области не было возможности надлежащим образом исполнить свои обязанности.

Вместе с тем, данный довод является не состоятельным, поскольку в ФАС России поступили запрос (вх. от 23.05.2018 № 80284/18) о разъяснении исполнения Приказа ФАС России № 1002/17 23.05.2018, однако Министерство конкурентной политики Калужской области имело возможность направить данный запрос до возбуждения дела № 4-19.5-298/00-31-18 об административном правонарушении, а также до наступления срока исполнения Приказа ФАС России № 1002/17, то есть до 01.09.2017.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоприменительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным 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 Постановлении ВАС № 10 указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных

обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП учитываются при назначении административного наказания (пункт 18).

При этом необходимо иметь в виду, что с учетом признаков объективной стороны некоторых административных правонарушений, они ни при каких обстоятельствах не могут быть признаны малозначительными, поскольку существенно нарушают охраняемые общественные отношения.

Учитывая характер правонарушения и факт, что неисполнение решения создало угрозу общественным отношениям в сфере государственного регулирования цен (тарифов), основания для применения статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

Кроме того, длительность неисполнения решения с даты его получения, усиливают квалифицирующие признаки совершенного правонарушения.

В соответствии с частью 2.2. статьи 4.1 КоАП при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II КоАП, в случае, если минимальный размер административного штрафа для граждан составляет не менее десяти тысяч рублей, а для должностных лиц - не менее пятидесяти тысяч рублей.

Следует отметить, что снижение административного штрафа является правом, а не обязанностью должностного лица, а реализация данного права не должна осуществляться бессознательно, в отсутствии к тому необходимых предпосылок.

Согласно части 2.2. статьи 4.1 КоАП такими предпосылками выступают: исключительные обстоятельства, связанные с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личность виновного, имущественное и финансовое положение привлекаемого к административной ответственности должностного лица и если минимальный размер административного штрафа для должностных лиц составляет не менее пятидесяти тысяч рублей.

Исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением должностного лица, позволяющих применить положения части 2.2 статьи 4.1 КоАП, в рамках производства по делу об административном правонарушении не установлено.

Сведения, позволяющие признать назначение наказания в виде административного штрафа излишне карательным, а равно подтверждающие, что оплата штрафа повлечет тяжелые финансовые последствия для <...>, отсутствуют.

Исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением должностного лица, позволяющих применить положения части 2.2 статьи 4.1 КоАП, в рамках производства по делу об административном правонарушении, не установлено.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП 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.

При рассмотрении дела в отношении <...> обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь частью 5 статьи 19.5 КоАП, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать <...>, который на момент совершения административного правонарушения являлся министром конкурентной политики Калужской области <...>, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 19.5 КоАП, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

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

Согласно Федеральному закону от 05.12.2017 № 362-ФЗ «О федеральном бюджете на 2018 год и на плановый период 2019 и 2020 годов» и приказу Министерства финансов Российской Федерации от 01.07.2013 № 65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации

Российской Федерации» денежные взыскания (штрафы) 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 (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти оплачиваются в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

УИН: 16133051800001207621

ID: 0100000000002902570140643

Получатель ИНН 7703516539

КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(Для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

ОПЕРУ-1 Банка России г. Москвы

БИК 044501002

Расчетный счет 40101810500000001901

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (499) 755-23-24.

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

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП и статьей 23.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 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.