

ООО «Донкарб Графит»

Алюминиевая площадка,

г. Новочеркасск, Ростовская обл., 346400

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**о наложении штрафа по делу № 4-19.8-323/00-05-18**

**об административном правонарушении**

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «03» мая 2018 года

В полном объеме постановление изготовлено «04» мая 2018 года

Я, заместитель начальника Правового управления Федеральной антимонопольной службы Крюков Алексей Сергеевич, рассмотрев протокол и материалы дела № 4-19.8-323/00-05-18 об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Донкарб Графит» (далее – ООО «Донкарб Графит») (адрес: 346400, Ростовская обл., г. Новочеркасск, алюминиевая площадка; ИНН 6150058730, КПП 615001001, ОГРН 1086150004313; дата регистрации в качестве юридического лица - 23.09.2008), в присутствии защитника ООО «Донкарб Графит» <.....> (доверенность от 19.01.2018 № 94 ДКГ-1/2018), которой 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:

Согласно возложенным на Федеральную антимонопольную службу полномочиям по государственному контролю за соблюдением антимонопольного законодательства и на основании статей 22, 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в связи с рассмотрением дела № 1-10-192/00-05-17 по признакам нарушения ОАО

«ЭНЕРГОПРОМ-НЭЗ», ЗАО «ЭНЕРГОПРОМ-НовЭЗ», ОАО «ЭНЕРГОПРОМ-ЧЭЗ», ООО «Донкарб Графит» (далее - предприятия Группы «ЭНЕРГОПРОМ») пункта 2 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции ФАС России по адресу ООО «Донкарб Графит» направлено определение об отложении рассмотрения дела № 1-10-192/00-05-17 от 05.02.2018 № АЦ/7231/18 (далее - Определение), в соответствии с пунктом 3 которого ООО «Донкарб Графит» надлежало представить в ФАС России в течение 10 рабочих дней с даты получения Определения следующую информацию и документы:

- - - Копии всех заключенных ООО «Донкарб Графит» договоров (со всеми неотъемлемыми приложениями, дополнениями, спецификациями и т.п.) на поставку графитированных электродов (далее - Продукция), включая договоры заключенные ранее 2018 года, в соответствии с которыми ООО «Донкарб Графит» осуществляет и (или) будет осуществлять поставки (отгрузки или т.п.) Продукции с 01.01.2018 года.
    - Сведения об основных показателях хозяйственной деятельности ООО «Донкарб Графит», осуществляющего производство и (или) реализацию Продукции, за период с 01.08.2017 по 31.01.2018 по формам Таблиц № 1-2, данных в приложении к Определению.
    - Сведения о загрузке мощностей оборудования, на котором осуществлялось производство Продукции, в период с 01.08.2017 по 31.01.2018 по форме Таблицы № 3, данной в приложении к Определению.
    - Сведения о закупках сырья и комплектующих (работ, услуг), связанных с производством Продукции, за период с 01.08.2017 по 31.01.2018 по форме Таблицы № 4, данной в приложении к Определению.
    - Сведения о расходах, понесенных ООО «Донкарб Графит» для производства и реализации Продукции, за период с 01.08.2017 по 31.01.2018 по форме Таблицы № 5, данной в приложении к Определению (информацию требовалось представить по каждому виду Продукции отдельно).
    - Обоснование размера рентабельности (уровня прибыли), полученной от производства и реализации тонны Продукции (по каждой марке Продукции отдельно) по форме Таблицы № 6, данной в приложении к Определению.

Согласно информации, представленной на официальном сайте ФГУП «Почта России» в разделе «отслеживание почтовых отправок», Определение (почтовый идентификатор № 12599319306361) получено ООО «Донкарб Графит» 13.02.2018.

Таким образом, последний день представления информации — 28.02.2018.

Информация, запрошенная пунктами 1 - 3 Определения, представлена

ООО «Донкарб Графит» письмом от 26.02.2018 № б/н (вх. от 26.02.2018 № 28954-ДСП/18), дополнительно письмом от 06.04.2018 № б/н (вх. от 06.04.2018 № 52162-ДСП/18).

Информация, запрошенная пунктами 4 - 6 Определения, ООО «Донкарб Графит» в ФАС России не представлена, ООО «Донкарб Графит» запрошено продление срока предоставления информации и дополнительная информация о мотивах требования предоставления информации, содержащейся в пунктах 4 - 6 Определения.

Определением об отложении рассмотрения дела № 1-10-192/00-05-18 от 12.03.2018 № АЦ/15849/18 (далее — Определение об отложении дела) срок представления в ФАС России информации по пунктам 4 - 6 Определения продлен до 14.03.2018.

Также определением об отложении дела ООО «Донкарб Графит» сообщено, что Определение содержит процессуальный повод истребования информации, нормативно-правовое основание истребования информации и указание на положение Закона о защите конкуренции, которое, по мнению ФАС России, могло быть нарушено предприятиями Группы «ЭНЕРГОПРОМ» (ОАО «ЭНЕРГОПРОМ-НЭЗ», ЗАО «ЭНЕРГОПРОМ-НовЭЗ», ОАО «ЭНЕРГОПРОМ-ЧЭЗ», ООО «Донкарб Графит»), а также то, что информация, запрошенная пунктами 4 - 6 Определения, требуется для установления причинно-следственной связи между фактом изъятия Продукции из обращения и наступлением последствий в виде повышения цены.

Согласно информации, представленной на официальном сайте ФГУП «Почта России» в разделе «отслеживание почтовых отправлений», Определение об отложении дела (почтовый идентификатор № 12599321049768) получено ООО «Донкарб Графит» 23.03.2018.

В соответствии с письмом ООО «Донкарб Графит» от 23.03.2018 № б/н (вх. от 23.03.2018 № 43549-ДСП/18) информация, запрошенная пунктами 4 - 6 Определения, в ФАС России не представлена по причине несогласия ООО «Донкарб Графит» с тем, что указанные сведения необходимы ФАС России, таким образом, ООО «Донкарб Графит» фактически приняло на себя полномочия по определению объема информации, подлежащей представлению по мотивированному требованию ФАС России, направленному (как указано в обоих Определениях) в соответствии с возложенными на ФАС России пунктами 1 и 11 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции полномочиями.

До настоящего времени информация, запрошенная пунктами 4 - 6 Определения, ООО «Донкарб Графит» в ФАС России не представлена.

Таким образом, ООО «Донкарб Графит» не представило информацию, запрашиваемую пунктами 4 - 6 Определения.

В соответствии с частью 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в

том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 5 статьи 19.8 КоАП.

Согласно части 5 статьи 19.8 КоАП непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 статьи 19.8 КоАП, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью статьи 19.8 КоАП влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Место совершения правонарушения: 346400, Ростовская область, г. Новочеркасск, алюминиевая площадка.

Время совершения правонарушения: 23.03.2018 (дата отказа в предоставлении информации).

Объект административного правонарушения: общественные отношения в сфере защиты конкуренции и порядка управления.

Объективная сторона: в непредставлении сведений (информации) в полном объеме, по мотивированному требованию антимонопольного органа.

Субъект административного правонарушения: ООО «Донкарб Графит» (адрес: 346400, Ростовская обл., г. Новочеркасск, алюминиевая площадка; ИНН 6150058730, КПП 615001001, ОГРН 1086150004313; дата регистрации в качестве юридического лица - 23.09.2008).

Субъективная сторона: как следует из материалов дела об административном правонарушении № 4-19.8-323/00-05-18 и установленных обстоятельств, у ООО «Донкарб Графит» имелась возможность для предоставления информации. Однако, ООО «Донкарб Графит» не приняло все зависящие от него меры по представлению запрашиваемой информации, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 5 статьи 19.8 КоАП.

В ходе рассмотрения дела защитником ООО «Донкарб Графит» <.....> приведены причины непредставления запрашиваемых материалов: вина ООО

«Донкарб Графит» отсутствует, поскольку требование антимонопольного органа о предоставлении структуры себестоимости не влияет на изъятие товара из обращения, чтобы повысить цену; антимонопольному органу необходимо мотивировать свои требования, проводить анализ исследуемого рынка; отсутствует процессуальное обоснование запрашиваемых ФАС России сведений; антимонопольный орган вышел за пределы своих полномочий.

Против доводов защитника ООО «Донкарб Графит» <.....> ФАС России представляет следующее.

Согласно пункту 1 статьи 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган осуществляет функцию по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, в том числе хозяйствующими субъектами; выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения; предупреждает монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства.

Законодательно установленное право антимонопольного органа на получение информации и корреспондирующая с ним обязанность указанных лиц ее представить по требованию данного органа в соответствии с возложенными на него полномочиями не означает произвольный характер действий должностных лиц антимонопольного органа по истребованию данных сведений; такие действия в любом случае прямо ограничены пределами нормативно установленных полномочий органа государственной власти - они обуславливаются необходимостью осуществления возложенных на него задач и функций, а само требование о представлении сведений должно быть мотивированным, т.е. основанием для возникновения обязанности по предоставлению информации является мотивированное требование антимонопольного органа.

Судебная практика исходит из того, что указание в запросе на объективную необходимость представления запрашиваемых документов и информации для рассмотрения конкретных дел свидетельствует о соблюдении антимонопольным органом требований части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции о мотивированности запроса. Таким образом, запросы, содержащие указание на процессуальный повод истребования информации и нормативно-правовое основание являются мотивированными.

При направлении Определений ФАС России дважды указывало на процессуальные поводы по истребованию необходимых сведений, оценка рентабельности и вопросы, связанные с изменением цены на рынке, вполне допустимы в судебной практике, также очевидно установление причинно-следственной связи между фактом изъятия Продукции из обращения и наступлением последствий в виде повышения цены.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Донкарб Графит» подтверждается протоколом № 4-19.8-323/00-05-18 от 17.04.2018 по делу об административном правонарушении, а также другими материалами дела.

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 Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» 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.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) могут повлечь неполное и (или) несвоевременное исследование антимонопольными органами соответствующих фактических обстоятельств, специфики товарных рынков и, как следствие, - искажение результатов контрольных мероприятий, нарушение прав и законных интересов субъектов, чья деятельность находится в сфере антимонопольного контроля, а также иных лиц.

Доказательства исключительности рассматриваемого случая совершения

правонарушения обществом не представлены.

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

Таким образом, обстоятельства дела свидетельствуют об отсутствии оснований для признания совершенного обществом правонарушения малозначительным и освобождения его от административной ответственности на основании статьи 2.9 КоАП.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического 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 юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

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

Согласно части 3.2 статьи 4.1 КоАП такими предпосылками выступают: исключительные обстоятельства, связанные с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица и если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением общества, позволяющих применить положения части 3.2 статьи 4.1 КоАП, в рамках производства по делу об административном правонарушении не установлено; кроме того, минимальный размер административного штрафа, установленный частью 5 статьи 19.8 КоАП, ниже 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП при назначении административного наказания юридическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, при рассмотрении данного дела, не установлено.

Вместе с тем, на момент вынесения постановления запрашиваемая информация ООО «Донкарб Графит» не представлена, данный факт препятствует рассмотрению дела № 1-10-192/00-05-17 о нарушении антимонопольного законодательства, а также осуществлению антимонопольным органом своих функций и полномочий, что в совокупности с требованием от 26.03.2018 № 05/20333/18 является отягчающим обстоятельством.

Срок давности привлечения ООО «Донкарб Графит» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь, статьями 1.2, 3.1, 4.1, 4.3 КоАП, частью 5 статьи 19.8, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Донкарб Графит» (адрес: 346400, Ростовская обл., г. Новочеркасск, алюминиевая площадка; ИНН 6150058730, КПП 615001001, ОГРН 1086150004313; дата регистрации в качестве юридического лица - 23.09.2008) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 19.8 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 150 000 (сто пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 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.

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: 16133050300001191522



ID: 26150058730615001001

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.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

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

Согласно части 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.

Заместитель начальника

Правового управления А.С. Крюков

Ондр С.Э.

т. (499) 755-23-23 доб. 088-251