

РЕШЕНИЕ

о рассмотрении жалобы на постановление о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

«17» июля 2014 г.

г. Москва

Я, заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Доценко Алексей Викторович, рассмотрев жалобу генерального директора ОАО «Территориальная генерирующая компания №14» Кулакова А.С., на постановление о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 05-13/20-2014 от 29.05.2014 в отношении должностного лица - генерального директора ОАО «Территориальная генерирующая компания №14» (далее — АО «ТГК-14») Кулакова А.С., (далее - Жалоба), в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения Жалобы,

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступила Жалоба (вх. от 17.06.2014 № 54920/14), по результатам рассмотрения которой установлено следующее.

Решением Комиссии Бурятского УФАС России от 19.12.2012 по делу № 02-03/65-2012 действия ОАО «ТГК-14», выразившиеся в навязывании потребителям оказываемых ОАО «ТГК-14» услуг теплоснабжения и горячего водоснабжения, условий договора, невыгодных для них, и прямо не предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации в части способа (исполнителю/платежному агенту/банковскому платежному агенту, действующему по поручению исполнителя; непосредственно в ресурсоснабжающую организацию (платежному агенту/банковскому платежному агенту, действующему по поручению ресурсоснабжающей организации) и формы (наличными денежными средствами/в безналичной форме и так далее) оплаты потребленных коммунальных услуг без возможности оплатить непосредственно в ОАО «ТГК-14» наличными денежными средствами без комиссии, признаны нарушающими пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции).

На основании данного решения Комиссией Бурятского УФАС России в адрес ОАО «ТГК-14» было выдано предписание (исх. от 19.12.2012 02-03/5138) о необходимости в срок не позднее 27.12.2012 прекратить нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции, а именно: возобновить прием платежей от потребителей непосредственно в ОАО «ТГК-14» наличными денежными средствами.

О выполнении предписания ОАО «ТГК-14» надлежало сообщить в Бурятское УФАС

России в письменном виде с приложением доказательств, свидетельствующих о прекращении нарушения в срок не позднее 29.12.2012.

ОАО «ТГК-14» не согласившись с решением и предписанием Бурятского УФАС России по делу № 02-03/65-2012 обратилось в Арбитражный суд Республики Бурятия с заявлением об их отмене и признании недействительными.

Решением Арбитражного суда Республики Бурятия от 11.07.2013 по делу № А10-158/2013 ОАО «ТГК-14» отказано в удовлетворении заявленных требований.

Апелляционная жалоба ОАО «ТГК-14» на решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 11.07.2013 по делу № А10-158/2013 оставлена постановлением Четвертого арбитражного апелляционного суда от 07.10.2013 по делу № А10-158/2013 без удовлетворения.

Кассационная жалоба ОАО «ТГК-14» на судебные акты судов первой и апелляционной инстанций оставлена постановлением Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 16.12.2013 по делу № А10-158/2013 без удовлетворения.

ОАО «ТГК-14», обратилось с заявлением в Высший арбитражный суд Российской Федерации о пересмотре в порядке надзора судебных актов судов первой, апелляционной и кассационной инстанций, однако, Коллегией Высшего арбитражного суда Российской Федерации 25.02.2014 вынесено определение об отказе в передаче дела в Президиум Высшего арбитражного суда Российской Федерации (дело № ВАС-1269/14).

Таким образом со дня принятия Четвертым арбитражным апелляционным судом постановления по апелляционной жалобе ОАО «ТГК-14», то есть с 08.10.2013 у ОАО «ТГК-14» возникла предусмотренная Законом о защите конкуренции обязанность исполнения предписания Бурятского УФАС России и представления соответствующих доказательств его исполнения в Бурятское УФАС России. Соответственно срок для привлечения к административной ответственности по части 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП) в силу части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции исчисляется с 08.10.2013 по 08.10.2014, а не с 28.12.2012 по 28.12.2013, как ошибочно полагает заявитель.

На основании изложенного, годичный срок привлечения ОАО «ТГК-14» к административной ответственности за невыполнение предписания не истёк в силу части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции и исчисляется с 08.10.2013 по 08.10.2014.

Согласно части 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний.

В соответствии с частью 2 статьи 51 Закона о защите конкуренции неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность.

В силу части 4 статьи 51 Закона о защите конкуренции под неисполнением в срок

предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного предписания является нарушением антимонопольного законодательства.

ОАО «ТГК-14» предписание Бурятского УФАС России по делу № 02-03/65-2012 не исполнило; ходатайство о продлении сроков исполнения предписания не направило, информации об исполнении предписания не представило.

Следовательно, ОАО «ТГК-14» совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2.6 статьи 19.5 КоАП.

29.05.2014 в отношении генерального директора ОАО «ТГК-14» Кулакова А.С. составлен протокол об административном правонарушении.

При рассмотрении материалов административного дела установлено, что согласно протоколу заседания совета директоров ОАО «ТГК-14» от 18.02.2013 № 160 Кулаков А.С. с 22.02.2013 назначен исполняющим обязанности генерального директора ОАО «ТГК-14» на срок до принятия решения советом директоров ОАО «ТГК-14» об избрании генерального директора ОАО «ТГК-14».

21.02.2013 издан приказ № 8-к о переводе Кулакова А.С. на должность временно исполняющего обязанности генерального директора.

Согласно выписке из протокола заседания совета директоров ОАО «ТГК-14» от 29.04.2014 № 17 Кулаков А.С. избран генеральным директором ОАО «ТГК-14» на срок с 30.04.2014 по 28.05.2016.

Таким образом, установлено, что на момент вступления в законную силу постановления суда апелляционной инстанции - 07.10.2013 и возникшей с 07.10.2013 у ОАО «ТГК-14» обязанности исполнения предписания Бурятского УФАС России по делу № 02-03/65-2012 Кулаков А.С. являлся должностным лицом ОАО «ТГК-14» и обладал организационно-распорядительными и административно-хозяйственными функциями в ОАО «ТГК-14». Следовательно, Кулаков А.С. правомерно признан субъектом административного правонарушения.

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

Таким образом, Бурятское ФАС России пришло к выводу, что Кулаков А.С. совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 2.6 статьи 19.5 КоАП.

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

В соответствии с частью 4 статьи 51 Закона о защите конкуренции неисполнение в

срок предписания является нарушением антимонопольного законодательства. Срок привлечения Кулакова А.С. к административной ответственности не истек.

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. Следовательно, исполнение предписания приостановилось до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

Учитывая изложенное, в бездействии генерального директора ОАО «ТГК-14» Кулакова А.С. содержатся признаки нарушения части 2.6 статьи 19.5 КоАП, выразившегося в неисполнении законного предписания Бурятского УФАС России от 19.12.2012 по делу № 02-03/65-2012.

Согласно части 2.6 статьи 19.5 КоАП невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.5 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

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.

Обстоятельств, отягчающих (статья 4.3 КоАП) и смягчающих административную ответственность (статья 4.2 КоАП), не выявлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП), не установлено.

Статьей 4.1 КоАП установлено, что административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение. Санкцией части 2.6 статьи 19.5 КоАП для должностных лиц установлена фиксированная сумма штрафа в размере от 8 000 рублей до 12 000 рублей.

При вынесении постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 05-13/20-2014 руководителем Бурятского УФАС России Е.И. Потаповой был учтен характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение,

обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Таким образом, при вынесении постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении должностным лицом, рассматривавшим дело, правомерно наложен штраф в размере 8 000 (восемь тысяч) рублей, что находится в пределах санкции части 2.6 статьи 19.5 КоАП.

При рассмотрении Жалобы нарушений КоАП, которые носят существенный характер и не позволили всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело об административном правонарушении № 05-13/20-2014 и которые могут повлечь отмену принятого постановления, не установлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 30.7 КоАП,

РЕШИЛ:

- - Постановление о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 05-13/20-2014 от 29.05.2014, оставить без изменения, а жалобу генерального директора ОАО «ТГК-14» Кулакова А.С. без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП решение о рассмотрении жалобы на постановление об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения.