Штрафы за антимонопольные нарушения: порядок расчета, судебная практика, основания освобождения

Егор Свечников

Старший юрист
Юридической фирмы «Инфралекс»

03.09.2015

ВИДЫ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА АНТИМОНОПОЛЬНЫЕ НАРУШЕНИЯ

Административная (штраф и др.)

Гражданско-правовая

Уголовная - только за картели; первый обвинительный приговор за картель вынесен Новгородским районным судом 14 мая 2014 года; нарушение выразилось в соглашении с целью поддержания цен на торгах за госконтракт

Взыскание в бюджет незаконно полученного дохода (специфическая форма принудительного воздействия на участников охраняемых антимонопольным законодательством общественных отношений – Постановление Конституционного суда РФ от 24.06.2009 № 11-П)

Ответственность за картельные и иные сговоры

Административная ответственность за заключение и участие в соглашении, ограничивающем конкуренцию

Штраф на должностных лиц в размере от 20 000 до 50 000 руб. либо дисквалификация на срок до 3 лет (если в их действиях нет состава преступления по ст.178 УК РФ)

Штраф **от 1% до 15%** суммы выручки правонарушителя от реализации товара (либо суммы расходов на приобретение товара), на рынке которого совершенно правонарушение*, **но не менее 100 000 руб.**

Если сумма выручки от реализации товара (либо сумма расходов на приобретение товара), на рынке которого совершено правонарушение, превышает 75% совокупной выручки нарушителя от реализации всех товаров, то размер штрафа составляет **от 0,3% до 3%** суммы выручки от реализации товара (либо суммы расходов на приобретение товара), на рынке которого совершено правонарушение, **но не менее 100 000 руб.**

***** Размер оборотного штрафа **не может превышать 4% от совокупной выручки от реализации всех товаров** (ч.4 ст.3.5 КоАП)

Административная ответственность за злоупотребление доминирующим положением

ограничение конкуренции

Штраф от 300 000 до 1 000 000 руб.

нет

Штраф на должностных лиц в размере от 15 000 до 20 000 руб.

есть

Штраф на должностных лиц в размере от 20 000 до 50 000 руб. либо дисквалификация на срок до 3 лет

Штраф **от 1% до 15%** суммы выручки правонарушителя от реализации товара (либо суммы расходов на приобретение товара), на рынке которого совершенно правонарушение*, **но не менее 100 000 руб.**

Если сумма выручки от реализации товара (либо сумма расходов на приобретение товара), на рынке которого совершено правонарушение, превышает 75% совокупной выручки нарушителя от реализации всех товаров, то размер штрафа составляет **от 0,3% до 3%** суммы выручки от реализации товара (либо суммы расходов на приобретение товара), на рынке которого совершено правонарушение, **но не менее 100 000 руб.**

***** Оборотный штраф за злоупотребление доминирующим положением **не может превышать 2% совокупной выручки от реализации всех товаров** (ч.2 ст.14.31 КоАП)

ЧАСТЬ 1 СТАТЬИ 14.31 КОАП РФ «ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ДОМИНИРУЮЩИМ ПОЛОЖЕНИЕМ НА ТОВАРНОМ РЫНКЕ»

ФИКСИРОВАННЫЙ ШТРАФ ПРИМЕНЯЕТСЯ В СЛУЧАЕ:

совершения занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством РФ, если такие действия:

- приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц

  и при этом

- не приводят и не могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

ЧАСТЬ 2 СТАТЬИ 14.31 КОАП РФ «ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ДОМИНИРУЮЩИМ ПОЛОЖЕНИЕМ НА ТОВАРНОМ РЫНКЕ»

ОБОРОТНЫЙ ШТРАФ ПРИМЕНЯЕТСЯ В СЛУЧАЕ:

совершения занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством РФ, результатом которых **являются или могут являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции**

(на субъекта естественной монополии оборотный штраф налагается, независимо от того, ограничили его действия конкуренцию или нет)

Правила расчета штрафа, пересмотра размера штрафа в суде, освобождения от административной ответственности

- Порядок расчета штрафа: фиксированного и оборотного
- Судебная практика по изменению размера штрафа
- Освобождение от ответственности

РАСЧЕТ САНКЦИИ ЗА ПРАВОНАРУШЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННЫЕ Ч. 1 СТ. 14.31 КОАП РФ

Санкция устанавливается в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения *(при отсутствии смягчающих или отягчающих обстоятельств)*.

300 000 + (700 000 : 2) = 650 000

Базовый штраф

УЧЕТ СМЯГЧАЮЩИХ И ОТЯГЧАЮЩИХ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ

При наличии смягчающих (отягчающих) обстоятельств размер штрафа на ЮЛ подлежит уменьшению (увеличению) за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера штрафа, предусмотренного за совершение данного правонарушения, и минимального размера штрафа, предусмотренного за совершение данного правонарушения.

1/8 от 700 000 = 87 500

(при фиксированном штрафе)

Например, если есть 2 <u>смягчающих</u> обстоятельства, то размер штрафа составляет:

650 000 – (87 500 * 2) = 475 000

и наоборот, если 2 <u>отягчающих</u> обстоятельства:

650 000 + (87 500 * 2) = 825 000

СРАВНЕНИЕ САНКЦИЙ ЗА ПРАВОНАРУШЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННЫЕ ЧАСТЯМИ 1 И 2 СТАТЬИ 14.31 КОАП РФ

Злоупотребление доминирующим положением при условии получения дохода на рынке правонарушения в размере 15 млн. руб. и при отсутствии смягчающих или отягчающих обстоятельств

Расчет санкции по **части 1** статьи 14.31 КоАП РФ

300 000 + (700 000 : 2) = **650 000** руб.

Расчет санкции по **части 2** статьи 14.31 КоАП РФ

15 000 000 х 0,01= 150 000

15 000 000 х 0,15= 2 250 000

150 000 + (2 100 000 : 2) = **1 200 000** руб.

СРАВНЕНИЕ САНКЦИЙ ЗА ПРАВОНАРУШЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННЫЕ ЧАСТЯМИ 1 И 2 СТАТЬИ 14.31 КОАП РФ

Если в результате правонарушения нет выручки

или ее невозможно исчислить, то:

- Штраф по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ (за деяние, не наносящее вред конкуренции) составит – **650 000** руб. *****
- Штраф по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ (за ограничивающее конкуренцию деяние) составит – **100 000** руб.

***** Законопроект № 602468-6: *предписание ФАС о перечислении в бюджет незаконно полученного дохода не выдается лицу, которое подлежит привлечению к административной ответственности в виде оборотного штрафа*

Минимальный штраф
(правило действует с 04.12.2013)

При наличии смягчающих обстоятельств:

- предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения и
- добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда

налагается минимальный размер штрафа, который предусмотрен за совершение данного административного правонарушения, а именно на юридическое лицо:

Фиксированный штраф – 300 000 руб.

Оборотный штраф – 1% (или 0,3%) от суммы выручки нарушителя от реализации (от суммы расходов на приобретение) товара, на рынке которого совершенно нарушение, но не менее 100 000 руб.

ПЕРИОД ИСЧИСЛЕНИЯ ОБОРОТНОГО ШТРАФА (СТАТЬИ 14.31, 14.32 КоАП РФ)

Штраф в отношении юридических лиц – процент от суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, за календарный год, предшествующий <u>году, в котором было выявлено правонарушение</u>, либо за предшествующую <u>дате выявления правонарушения</u> часть календарного года, в котором было выявлено правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

Дата выявления правонарушения – дата издания ФАС приказа о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (**Постановление Президиума ВАС РФ от 13.12.2011 № 11132/11**)

Например, если приказ издан 01 сентября 2009 г., то берется выручка за 2008 г. либо за 8 месяцев 2009 г.

Правила назначения штрафа «ниже низшего предела»

Изменения в КоАП РФ с 11.01.2015

Судья, орган, должностное лицо могут назначить юридическому лицу административный штраф в размере менее минимального размера штрафа, предусмотренного соответствующей нормой КоАП РФ, если:

- имеют место исключительные обстоятельства, связанные с характером правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением лица;
- юридическое лицо совершило административное правонарушение, за которое минимальный размер штрафа для ЮЛ составляет не менее 100 тыс. руб.

При этом размер штрафа не может составлять менее половины минимального размера штрафа, предусмотренного соответствующей нормой КоАП. Так, по ст.ст. 14.31 и 14.32 КоАП штраф на ЮЛ будет:

- не менее 0,5% (половина от 1%) или 0,15% (половина от 0,3%) от суммы выручки или расходов нарушителя
- и не менее 50 000 руб. (половина от 100 000 руб.).

ОСОБЕННОСТЬ РАСЧЕТА ОБОРОТНОГО ШТРАФА ПО Ч. 2 СТ. 14.33 КОАП РФ

(НЕДОБРОСОВЕСТНАЯ КОНКУРЕНЦИЯ ПУТЕМ ВВЕДЕНИЯ В ОБОРОТ ТОВАРА С НЕЗАКОННЫМ ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ПРИРАВНЕННЫХ К НИМ СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА, СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ ПРОДУКЦИИ, РАБОТ, УСЛУГ)

Пункт 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части КоАП РФ»:

При определении суммы выручки нарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено нарушение, судам следует исходить из того, что по смыслу ч.2 ст. 14.33 КоАП РФ учитывается только выручка от реализации товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

Данное разъяснение не применяется для целей исчисления штрафа, установленного статьей 14.31 и частями 1 и 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

Судебная практика по пересмотру штрафов

Постановление Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10: суд должен признать незаконным постановление ФАС и изменить размер санкции, если при назначении административным органом наказания не были учтены смягчающие и отягчающие обстоятельства. При этом суд может признать смягчающими обстоятельства, которые не указаны в КоАП РФ и о которых лицо не заявляло на стадии рассмотрения дела в административном органе.

Постановление Президиума ВАС РФ от 01.12.2011 № 9109/11: при принятии решения об изменении размера штрафа суду необходимо определить порядок исчисления штрафа, в том числе с учетом смягчающих и отягчающих обстоятельств.

Постановление Президиума ВАС РФ от 19.06.2012 № 17599/11: толкование положений части 2 статьи 211 АПК РФ как исключающей возможность перерасчета суммы штрафа судом является ошибочным.

Постановление ФАС МО от 20.09.2012 по делу № А40-83516/10-146-427 *(оспаривание постановления ФАС о наложении штрафа)*: суд установил более узкие границы рынка по сравнению с границами, установленными в решении ФАС, и указал: а) при расчете штрафа за конкретное правонарушение необходимо определять границы рынка; б) в другом арбитражном деле, в котором решение ФАС признано законным, границы рынка применительно к размеру административного наказания за выявленное нарушение не обсуждались.

Другие судебные дела об оспаривании административного штрафа, в которых сделаны выводы, не соответствующие выводам в решении ФАС (о границах товарного рынка), послужившем поводом к возбуждению административного дела

№ А40-80639/12-92-732 № А40-40776/11-94-294

№ А40-111299/11-106-535 № А41-34172/11

(нарушения по указанным делам касались рынков услуг по технологическому присоединению к электросетям, по передаче электроэнергии, по передаче тепловой энергии)

В рамках перечисленных дел Федеральный арбитражный суд Московского округа сузил границы товарного рынка, установленные решением антимонопольного органа, и подтвердил правомерность снижения размера штрафа.

ВЫВОДЫ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ:

Ссылка антимонопольного органа на то, что правомерность определения границ товарного рынка подтверждена вступившими в законную силу судебными актами по делу о проверке законности решения антимонопольного органа, отклоняется судом как несостоятельная.

Границы рынка, в пределах которых хозяйствующий субъект осуществляет профильную деятельность, шире пределов возможных правоотношений с конкретным лицом, чьи права нарушаются при осуществлении данной деятельности.

Программа освобождения от ответственности

Согласно п. 1 примечания к ст. 14.32 КоАП РФ лицо, добровольно заявившее в антимонопольный орган о заключении им недопустимого соглашения, освобождается от административной ответственности за заключение и участие в таком соглашении при выполнении в совокупности следующих условий:

1. На момент обращения лица ФАС не располагала сведениями и документами о совершенном административном правонарушении (обращение должно состояться до момента оглашения решения комиссии ФАС, явившегося поводом к возбуждению административного дела)

2. Лицо отказалось от участия или дальнейшего участия в соглашении

3. Представленные сведения и документы являются достаточными для установления события административного правонарушения

Освобождению от административной ответственности подлежит лицо, ***первым*** выполнившее все перечисленные условия.

В Законопроекте № 602468-6 предлагается применять минимальный штраф, предусмотренный ч. 1 ст. 14.32 КоАП РФ, к ЮЛ-участникам картеля (кроме организаторов картеля), которые выполнили условия Программы ***вторым и третьим****. Условие 1 не требуется, но необходимо, чтобы лицо признало вину в совершенном административном правонарушении (новое условие).*

Соглашения с ФАС в ходе судебного разбирательства

Виды:

a) мировое соглашение (глава 15 АПК РФ);
b) соглашение об обстоятельствах дела (ст. 70 АПК РФ).

Статья 190 АПК РФ: экономические споры, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, могут быть урегулированы сторонами по правилам главы 15 АПК РФ путем заключения соглашения или с использованием других примирительных процедур, если иное не установлено федеральным законом.

a) **Пункт 17 Постановления Пленума ВАС РФ от 09.12.2002 № 11**: Мировое соглашение с госорганом не может быть утверждено арбитражным судом, если оно нарушает права и законные интересы других лиц и его положения противоречат закону.

b) **Пункт 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30**: Согласно ст.190 АПК РФ антимонопольный орган вправе заключать соглашения по делам об оспаривании его решений и предписаний, в том числе соглашения об обстоятельствах рассматриваемого дела. Предметом такого соглашения, заключенного на основании статьи 70 АПК РФ, может быть, в том числе, обоснование размера доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, ограничения конкуренции, методики расчетов в целях определения суммы дохода, а также иные обстоятельства, подлежащие доказыванию при принятии решения арбитражным судом.

Соглашения с ФАС в ходе судебного разбирательства (продолжение)

Мировое соглашение

На практике в мировое соглашение включаются положения о том, что хозяйствующий субъект признает совершение правонарушения. При этом размер санкции, применяемой к хозяйствующему субъекту, может быть существенно снижен.

Пример: по результатам рассмотрения в отношении крупнейших нефтяных компаний судебных дел ОАО «ТНК-ВР Холдинг», ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «ЛУКОЙЛ» заключили с ФАС мировые соглашения.

Соглашение о признании определенных обстоятельств

В силу ст. 70 АПК РФ обстоятельства, признанные сторонами в результате достигнутого между ними соглашения, принимаются арбитражным судом в качестве фактов, не требующих дальнейшего доказывания.

Спасибо за внимание!