



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД
НИЖЕГОРОДСКОЙ ОБЛАСТИ**

**Именем Российской Федерации
Р Е Ш Е Н И Е
Дело № А43-1409/2014**

г. Н. Новгород

03 апреля 2014 года

Арбитражный суд Нижегородской области в составе судьи Мустафаева Г.И. (вн. шифр 1-589),
при ведении протокола судебного заседания Куницыной А.В.
рассмотрев в судебном заседании заявление
общества с ограниченной ответственностью «ЗЕФС-Энерго» (ИНН 5258049909, ОГРН 1045207243773), г. Н.Новгород об отмене постановления Управления Федеральной службы по Нижегородской области от 23 декабря 2013 года по делу об административном правонарушении № 1236-ФАС52-03/13

с участием представителей:

заявителя: Малышева К.А. (доверенность);

ответчика: Горохова М.В. (доверенность);

Установил

В Арбитражный суд Нижегородской области обратилось общество с ограниченной ответственностью «ЗЕФС-Энерго» с заявлением об отмене постановления Управления Федеральной службы по Нижегородской области от 23 декабря 2013 года по делу об административном правонарушении № 1236-ФАС52-03/13 по основаниям указанным в заявлении. Представитель заявителя требования поддержал.

Представитель ответчика требования отклонил по основаниям изложенным в отзыве и в ходе судебного заседания.

Проверив обстоятельства возбуждения дела об административном правонарушении в отношении заявителя, порядок фиксации признаков административного правонарушения, полномочия должностных лиц, осуществлявших производства по делам об административных правонарушениях, сроки давности привлечения к административной ответственности, суд установил следующие обстоятельства.

Прокуратурой Нижегородского района города Нижнего Новгорода проведена проверка соблюдения субъектами электроэнергетики Стандартов раскрытия информации субъектами оптового и розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 21.01.2004 №24. В ходе проверки выявлены нарушения требований законодательства, а именно Общество не разместило в сети Интернет годовую финансовую (бухгалтерскую) отчетность за 2012 года в сроки предусмотренные законодательством.

По факту выявленных нарушений 01.11.2013 зам. прокурора Нижегородского района города Нижнего Новгорода вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении по статье 9.15 КоАП РФ. Постановление вынесено в отсутствие законного представителя общества, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте судебного заседания. Дело для рассмотрения по существу было передано в УФАС по Нижегородской области.

23.12.2013 административным органом вынесено постановление о привлечении заявителя к административной ответственности. Постановление вынесено в отсутствие законного представителя надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Не согласившись с данным постановлением, заявитель обратился в арбитражный суд.

В соответствии с подпунктом «и» пункта 4.1.3. Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 №30, на Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области возложены полномочия по осуществлению контроля за соблюдением Стандартов раскрытия информации субъектами оптового и розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 21.01.2004 №24.

Согласно пункту 1 Стандартов раскрытия информации настоящий документ в соответствии со статьями 21 и 22 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» устанавливает требования к составу информации, раскрываемой субъектами оптового и розничных рынков электрической энергии, за исключением потребителей электрической энергии, а также к порядку, способам и срокам ее раскрытия.

В пункте 2 Стандартов раскрытия информации предусмотрено, что субъекты рынков электрической энергии обязаны раскрывать информацию в соответствии со Стандартами раскрытия информации.

Исходя из статьи 37 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике), субъектами розничных рынков электрической энергии являются, в том числе территориальные сетевые организации, оказывающие услуги по передаче электрической энергии. Согласно статье 3 Закона об электроэнергетике **территориальная сетевая организация** - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, а в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, - с использованием объектов электросетевого хозяйства или части указанных объектов, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть.

В пункте 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861, закреплено определение сетевой организации, под которой понимается организация, владеющая на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такая организация оказывает услуги по передаче электрической энергии и осуществляет в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических

установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, а также осуществляющая право заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих другим собственникам и иным законным владельцам и входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть.

Исходя из положений пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, собственники объектов электросетевого хозяйства вправе оказывать возмездные услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

Начиная с 01.01.2008, на территории Нижегородской области введены единые котловые тарифы на услуги по передаче электрической энергии (решение РСТ Нижегородской области от 22.12.2008 №49/1).

В соответствии с действующей на территории области котловой тарифной моделью энергосбытовые организации заключают договоры на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «МРСК Центра и Приволжья», имеющим статус «котлодержателя».

В свою очередь, ОАО «МРСК Центра и Приволжья» заключает договоры на оказание услуг по передаче электрической энергии вышеуказанным потребителям со всеми иными сетевыми организациями, действующими на территории Нижегородской области.

Для взаиморасчетов с ОАО «МРСК Центра и Приволжья» указанным сетевым организациям региональной службой по тарифам Нижегородской области в пределах единых (котловых) тарифов на услуги по передаче электроэнергии устанавливаются индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии по их электрическим сетям.

Решением региональной службы по тарифам Нижегородской области от 19.12.2011 №61/7 (ред. от 21.12.2012) установлены индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО» и ОАО «МРСК Центра и Приволжья» на 2012-2014 годы.

Таким образом, *общество с ограниченной ответственностью «ЗЕФС-ЭНЕРГО», являясь сетевой организацией на территории Нижегородской области, предоставляющей услуги по технологическому присоединению энергопринимающих устройств к электрическим сетям общества и услуги по передаче электроэнергии лицам, чьи энергопринимающие устройства присоединены к энергосистеме общества, субъектом рынка электрической энергии, на основании пункта 2 Стандартов раскрытия информации обязано раскрывать информацию в соответствии с пунктами 3, 9, 10, 10(1), 11, 12 Стандартов раскрытия информации.*

В соответствии с пунктом 3 Стандартов раскрытия информации субъектами рынков электрической энергии информация раскрывается путем:

- опубликования в печатных изданиях, в которых в соответствии с федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации публикуются официальные материалы органов государственной власти;
- опубликования в электронных средствах массовой информации;

- предоставления по письменному запросу заинтересованных лиц при условии возмещения ими расходов, связанных с предоставлением информации.

Согласно пункту 9 Стандартов раскрытия информации субъекты рынков электрической энергии раскрывают следующую информацию:

а) годовая финансовая (бухгалтерская) отчетность", а также аудиторское заключение (в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществлялась аудиторская проверка);

б) структура и объем затрат на производство и реализацию товаров (работ, услуг);

в) в случае применения метода доходности инвестированного капитала при государственном регулировании тарифов в отношении субъектов рынков электрической энергии:

подконтрольные (операционные) и неподконтрольные расходы, включаемые в необходимую валовую выручку, норма доходности инвестированного капитала, установленная федеральным органом исполнительной власти по регулированию естественных монополий (с указанием акта об утверждении нормы доходности на инвестированный капитал), фактический уровень доходности инвестированного капитала, использованного при осуществлении регулируемой деятельности, и обоснование причин его отклонения от уровня доходности инвестированного капитала, установленного федеральным органом исполнительной власти по регулированию естественных монополий;

отчет о движении активов, включающий балансовую стоимость активов на начало года, балансовую стоимость активов на конец года, а также информацию о выбытии активов в течение года;

отчет о вводе активов в течение года, в том числе за счет переоценки, модернизации, реконструкции, строительства и приобретения нового оборудования;

г) предложение о размере цен (тарифов), долгосрочных параметров регулирования (при применении метода доходности инвестированного капитала или метода долгосрочной необходимой валовой выручки), подлежащих регулированию в соответствии с Основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2011 г. №1178.

В соответствии с пунктом 10 названных Стандартов информация, указанная в подпункте «а» пункта 9 настоящего документа, подлежит опубликованию в электронных средствах массовой информации, на официальных сайтах субъектов рынков электрической энергии или на ином официальном сайте в сети Интернет, определяемом Правительством Российской Федерации, и (или) в официальном печатном издании ежегодно, не позднее 1 июня.

Согласно пункту 3 (1) Стандартов субъекты рынков электрической энергии направляют сведения о месте опубликования информации, подлежащей раскрытию в соответствии с настоящим документом, в органы государственной власти, осуществляющие контроль за раскрытием соответствующей информации, в срок, не превышающий 15 дней со дня ее опубликования.

В соответствии с пунктом 8 Стандартов раскрытия информации субъекты рынков электрической энергии несут ответственность за полноту и достоверность раскрываемой информации в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Кроме того, согласно пункту 1 Стандартов под раскрытием информации понимается обеспечение доступа к ней неограниченного круга лиц независимо от цели получения такой информации, а в установленных настоящим документом случаях -

предоставление заинтересованным лицам по их запросам информации субъектами рынков электрической энергии, являющимися обладателями такой информации.

Раскрытие информации служит для целей обеспечения прозрачности деятельности субъектов рынков электрической энергии, открытости регулирования их деятельности и защиты интересов потребителей.

Таким образом, раскрытие информации, в случае ее отсутствия, подразумевает размещение сведений об отсутствии и причинах отсутствия такой информации.

По результатам осмотра Интернет-сайта общества с ограниченной ответственностью «ЗЕФС-ЭНЕРГО» (<http://www.zefs-energo.ru>), произведенного административным органом 14.10.2013, установлено:

- информация, содержащаяся во вкладке «Отчетность» «Раскрытие информации субъектом рынка электрической энергии», свидетельствует об отсутствии сведений о годовой финансовой (бухгалтерской) отчетности (п/п «а» п. 9 Стандартов раскрытия информации).

Данные сведения подлежат опубликованию сетевой организацией ежегодно, не позднее 1 июня. На официальном сайте общества с ограниченной ответственностью «ЗЕФС-ЭНЕРГО» данная информация по состоянию на 14.10.2013 отсутствовала за 2012 год.

Довод ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО» о том, что по состоянию на 15.03.2013 (сетевой организацией была размещена годовая финансовая (бухгалтерская) отчетность за 2012 год (информации, предусмотренной подпунктом «а» пункта 9 Стандартов), суд не принимает в силу следующего.

1) актом осмотра Интернет-сайта от 14.10.2013, составленным помощником прокурора Нижегородского района города Нижнего Новгорода совместно с заместителем прокурора Нижегородского района города Нижнего Новгорода, и распечатками с официального сайта сетевой организации от 23.10.2013 подтверждается отсутствие факта раскрытия необходимой информации;

2) из распечатки с официального сайта ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО», представленной ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО» при вынесении прокуратурой Нижегородского района города Нижнего Новгорода постановления о возбуждении дела об административном правонарушении от 01.11.2013, невозможно установить срок опубликования информации, предусмотренной подпунктом «а» пункта 9 Стандартов;

3) довод ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО» о размещении годовой финансовой (бухгалтерской) отчетности за 2012 год во вкладке «Закупки» на официальном сайте общества не соответствует целям Стандартов, а именно обеспечению прозрачности деятельности субъектов рынков электрической энергии, открытости регулирования их деятельности и защиты интересов потребителей, поскольку на момент составления прокуратурой Нижегородского района города Нижнего Новгорода акта осмотра сайта организации от 14.10.2013 во вкладке «Отчетность» «Раскрытие информации субъектом рынка электрической энергии» не содержались какие-либо сведения о том, что за 2012 год информация, предусмотренная подпунктом «а» пункта 9 Стандартов раскрытия информации, раскрыта в иной вкладке сайта общества;

4) из печатного издания «Новое дело» (издание №11(649)//14-20 марта 2013), в котором, как указывает ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО», опубликовало информацию в соответствии с положениями Стандартов, не усматривается размещение самой годовой

финансовой (бухгалтерской) отчетности за 2012 год, поскольку в данном печатном издании содержится иная информация, а именно: «в соответствии с пунктом 10 постановления Правительства Российской Федерации от 21.01.2004 №24 годовая бухгалтерская отчетность за 2012 год ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО» по форме №1 «Бухгалтерский баланс» и форме №2 «Отчет о прибылях и убытках», а также аудиторское заключение, подлежит опубликованию на официальном сайте организации: <http://www.zefs-energo.ru> не позднее 1 июня 2013 года»;

5) в распоряжении Управления имелась также информация о том, что само решение утвердить годовой отчет и годовой бухгалтерский баланс общества за 2012 год принято единственным участником ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО» только лишь 29.04.2013, о чем свидетельствует решение Единственного участника ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО» от 29.04.2013 №103 (направлено в адрес Управления письмом ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО» от 10.12.2013 исх.№017-2976).

Соответственно, у сетевой организации имелась возможность размещения информации за 2012 года, подлежащей раскрытию в установленный срок (не позднее 1 июня 2013 года), однако мер по раскрытию данных сведений на официальном сайте не было предпринято.

Согласно статье 9.15 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение субъектом оптового рынка электрической энергии и мощности или розничного рынка электрической энергии установленных стандартами раскрытия информации порядка, способов или сроков опубликования информации в печатных изданиях, в которых в соответствии с федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации публикуются официальные материалы органов государственной власти, в электронных средствах массовой информации, а также порядка, способов или сроков предоставления информации по письменному запросу заинтересованных лиц влечет административную ответственность, в том числе для юридических лиц в виде административного штрафа.

Объективная сторона административного правонарушения выражается в нарушении субъектом установленных стандартами раскрытия информации порядка, способов или сроков опубликования информации в печатных изданиях, в которых в соответствии с федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации публикуются официальные материалы органов государственной власти, в электронных средствах массовой информации, а также порядка, способов или сроков представления информации по письменному запросу заинтересованных лиц.

Субъектами правонарушения являются субъекты оптового рынка электрической энергии и мощности или розничного рынка электрической энергии.

При этом состав правонарушения, предусмотренного статьей 9.15 КоАП РФ, является формальным, в связи с чем существенная угроза охраняемым общественным отношениям состоит не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении хозяйствующего субъекта (сетевой организации) к исполнению своих обязанностей, возложенных на него в соответствии с положениями Стандартов раскрытия информации.

При таких обстоятельствах, суд приходит к выводу, что в деяниях Общества имеется состав вмененного правонарушения.

Процессуальных нарушений, влекущих ущемление прав лица, привлекаемого к административной ответственности, при производстве по делу об административном правонарушении судом не установлено.

В письменном дополнении к заявлению в Арбитражный суд Нижегородской области ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО» указывает на тот факт, что при даче в прокуратуре Нижегородского района города Нижнего Новгорода объяснений к постановлению о возбуждении дела об административном правонарушении указанное лицо не было ознакомлено с актом осмотра Интернет-сайта и якобы оно отсутствовало в материалах проверки, однако суд считает указанный довод несостоятельным в силу следующего.

- в постановлении заместителя прокурора Нижегородского района города Нижнего Новгорода о возбуждении дела об административном правонарушении указано, что ООО «ЗЕФС-ЭНЕРГО» разъяснены права и обязанности, предусмотренные статьей 25.1 КоАП РФ (в частности, вправе знакомиться со всеми материалами дела);

- также в данном постановлении указано, что факт не размещения обществом сведений в соответствии с положениями Стандартов раскрытия информации подтверждено актом осмотра сайта общества, то есть на момент возбуждения дела лицо было осведомлено о наличии соответствующего документа и могло с ним ознакомиться, заявив соответствующее ходатайство;

- из объяснений защитника общества к вышеуказанному постановлению не следует, что было заявлено ходатайство на ознакомлении с материалами проверки и указанное ходатайство сотрудниками прокуратуры не удовлетворено.

Таким образом, объектом правонарушения являются общественные отношения в области энергетики.

Возможности применения в рассматриваемом случае статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях судом не усматривается в силу следующих обстоятельств.

На основании статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения суд может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться вынесением устного замечания.

В пункте 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что малозначительность административного 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 РФ учитываются при назначении административного наказания.

Состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 9.15 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным и для привлечения лица к административной ответственности достаточно самого факта нарушения вне зависимости от наступивших в результате совершения такого правонарушения последствий.

Согласно пункту 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Между тем суд, оценив конкретные обстоятельства рассматриваемого дела, не находит исключительности в характере совершенного административного правонарушения. Доказательств наличия в рассматриваемом случае исключительных обстоятельств заявителем суду не представлено.

По смыслу статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

При таких условиях совершенное заявителем правонарушение не может квалифицироваться судом в качестве малозначительного.

В соответствии с частью 4 статьи 208 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации вопрос о взыскании государственной пошлины судом не рассматривался.

Руководствуясь статьями 167-170, 180-182, 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

Р Е Ш И Л :

Обществу с ограниченной ответственностью «ЗЕФС-Энерго» (ИНН 5258049909, ОГРН 1045207243773), г. Н.Новгород в удовлетворении требований отказать.

Настоящее решение вступает в законную силу по истечении 10 дней со дня его принятия, если не будет подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступит в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Решение может быть обжаловано в Первый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Нижегородской области в течение 10-ти дневного срока со дня принятия решения.

Решение может быть обжаловано в Федеральный арбитражный суд Волго-Вятского округа в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемого судебного акта, в порядке и случаях, предусмотренных АПК РФ.

Судья

Г.И. Мустафаев