



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА
(ФАС России)
РУКОВОДИТЕЛЬ

Садовая Кудринская, 11
Москва, Д-242, ГСП-3, 125993
тел. (499) 755-23-23, факс (499) 755-23-24
delo@fas.gov.ru <http://www.fas.gov.ru>

08.07.2016 № 6А/45433/16

На № _____ от _____

Руководителям
территориальных органов
ФАС России

Начальникам структурных
подразделений ФАС России

О выдаче предписаний о перечислении
в федеральный бюджет доходов,
полученных от монополистической деятельности

В связи с необходимостью формирования единообразия подходов к исчислению суммы дохода, полученного от монополистической деятельности, а также к решению вопроса о возможности привлечения лиц к административной ответственности в виде штрафа и (или) выдачи предписания о перечислении в бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства, ФАС России сообщает следующее.

Федеральным законом от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 275-ФЗ) исключается возможность одновременного привлечения к административной ответственности в виде штрафа и выдачи предписания о перечислении в бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства, при исполнении лицом соответствующего предписания.

Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (с учетом внесенных Законом № 275-ФЗ изменений) (далее — Закон о защите конкуренции) в части 3 статьи 51 предусматривает, что лицо, которому выдано предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного от монополистической деятельности, не может быть привлечено к административной ответственности в соответствии со статьями 14.31, 14.32 КоАП, если такое предписание исполнено. Аналогичное положение установлено в примечании 5 к статье 14.31 КоАП.



При исчислении размера дохода, полученного от монополистической деятельности, следует учитывать необходимость исключения из дохода сумм налогов, предъявленных в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации (далее — НК РФ) налогоплательщиком покупателю (приобретателю) товаров (работ, услуг, имущественных прав) на основании пункта 1 статьи 248 НК РФ. Согласно статьям 168, 198 НК РФ такими налогами являются налог на добавленную стоимость и акцизы.

В пункте 13 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, предусмотрено, что под доходом, подлежащим взысканию в федеральный бюджет с лица, чьи действия (бездействия) признаны монополистической деятельностью и являются недопустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством, следует понимать доход, полученный от таких противоправных действий (бездействия).

В соответствии с решением Президиума ФАС России от 26.11.2014 № 4-31/2-1 для исчисления суммы дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства, необходимо исходить из доказанных (подтвержденных) фактов непосредственного совершения действий, противоречащих законодательству.

Комиссии до принятия решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства следует решить вопрос о том, возможно ли определение размера административного штрафа, кратного сумме выручки правонарушителя от реализации товара, либо сумме расходов правонарушителя на приобретение товара.

Если размер административного штрафа, кратный сумме выручки правонарушителя от реализации товара, либо сумме расходов правонарушителя на приобретение товара, подлежит исчислению, то предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного от монополистической деятельности, не выдается, и такое лицо подлежит привлечению к административной ответственности. Таким образом, если административный штраф может быть исчислен из суммы выручки или расходов, то предписание не выдается.

При отсутствии у правонарушителя выручки, расхода и дохода на него подлежит наложению административный штраф в минимальном размере, предусмотренном частью 2 статьи 14.31 и частью 1 статьи 14.32 КоАП, а

именно в размере ста тысяч рублей.

Также следует учитывать, что в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП административный штраф может выражаться в величине, кратной сумме выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумме расходов правонарушителя на приобретение товара, на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации или приобретению товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

Следовательно, для расчета размера административного штрафа по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 2 статьи 14.31 и частью 1 статьи 14.32 КоАП, необходимы сведения о размере выручки или расходов правонарушителя на рынке соответствующего товара за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение.

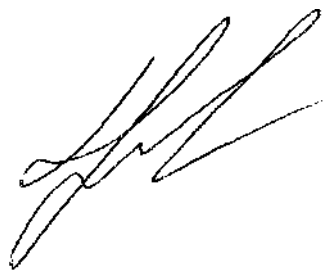
При отсутствии выручки или расходов, необходимых для расчета размера административного штрафа за год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, но при наличии у правонарушителя дохода от монополистической деятельности выдается предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного от монополистической деятельности.

Если предписание о перечислении в бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства, исполнено, то такое лицо не подлежит привлечению к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства, в отношении которого выдано данное предписание.

При этом предписание не подлежит выдаче лицу, подлежащему освобождению от административной ответственности на основании примечания 1 к статье 14.32 КоАП, а именно в случае, если лицо (группа лиц)

добровольно заявило в антимонопольный орган о заключении антиконкурентного соглашения или об осуществлении согласованных действий и первым выполнило условия, установленные примечанием 1 к статье 14.32 КоАП.

Позиция, ранее изложенная в пункте 27 письма ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15 «О применении четвертого антимонопольного пакета», не подлежит применению в части разъяснения порядка применения части 3 статьи 51 Закона о защите конкуренции.



И.Ю. Артемьев