

исх. № _____

от « _____ » _____ 20 ____ г.



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ПРИДНЕСТРОВСКОЙ МОЛДАВСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

3300, г.Тирасполь, ул. Ленина, 1/2. Тел. 7-70-47, 7-42-07
Официальный сайт: www.arbitr-pmr.org

ИМЕНЕМ ПРИДНЕСТРОВСКОЙ МОЛДАВСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

Р Е Ш Е Н И Е

« 11 апреля 20 17 »

Дело № 162/17-08

г. Тирасполь

Арбитражный суд Приднестровской Молдавской Республики в составе судьи Шидловской О.А., рассмотрев в открытом судебном заседании заявление Приднестровского республиканского банка (г.Тирасполь, ул. 25 Октября, 71) о привлечении к административной ответственности Открытое акционерное общество «ЭнергоКапитал» (г.Днестровск, ул. 25 Октября, д. 7 «б»), при участии представителей административного органа Оржиховского Е.В. (по доверенности от 30.12.2016г.) и Романченко И.Г. (по доверенности от 30.12.2016г.), в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания (уведомление о вручении почтового отправления №3/238 от 22.03.2017г.),

Установил: Приднестровский республиканский банк (далее - ПРБ, административный орган) обратился в арбитражный суд с заявлением о привлечении к административной ответственности Открытое акционерное общество «ЭнергоКапитал» (далее- ОАО «ЭнергоКапитал», лицо, привлекаемое к административной ответственности) за совершение правонарушения, предусмотренного пунктом 3 статьи 15.26 КоАП ПМР.

Определением суда от 22 марта 2017 года указанное заявление принято судом к своему производству и назначено к судебному разбирательству. На основании Определений от 27 марта 2017 года, а также от 05 апреля 2017 года, по указанным в них основаниям, рассмотрение дела откладывалось, в том числе было отложено на 11 апреля 2017 года.

В состоявшемся в назначенное время судебном заседании 11 апреля 2017 года, при проверке в порядке пункта второго статьи 104 АПК ПМР явки лиц, участвующих в деле, судом установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, в судебное заседание не явилось, будучи извещенным надлежащим образом (п.1 ст. 102-3 АПК ПМР) о времени и месте судебного разбирательства. Факт надлежащего извещения ООО «ЭнергоКапитал» о времени и месте судебного заседания подтверждается уведомлением о вручении почтового отправления №3/238 от 22 марта 2017 года. Согласно указанному уведомлению копия Определения суда о принятии заявления ПРБ к производству и о назначении дела об административном правонарушении к судебному разбирательству от 22 марта 2017 года, направленная по месту нахождения лица, привлекаемого к административной ответственности, подтверждаемому выпиской из государственного реестра юридических лиц о юридическом лице по состоянию на 16 марта 2017 года, получена адресатом 23 марта 2017 года, то есть заблаговременно. Ввиду этого суд полагает возможным считать ООО «Энерго Капитал» извещенным надлежащим образом о дате и времени судебного заседания, отложенного на 11 апреля 2017 года на 14 часов.

В силу пункта 3 статьи 130-16 АПК ПМР арбитражный суд извещает о времени и месте судебного заседания лиц, участвующих в деле. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения дела, если суд не признал их явку обязательной.

Учитывая приведенные процессуальные положения, а также принимая во внимание тот факт, что откладывая рассмотрение дела на 11 апреля 2017 года Определением от 05 апреля 2017 года явка в судебное заседание лиц, участвующих в деле, не признана обязательной, суд, находит возможным, рассмотреть заявление ПРБ в отсутствие ООО «ЭнергоКапитал».

Окончательно дело рассмотрено, спор разрешен по существу, и резолютивная часть решения оглашена лицу, участвующему в деле 11 апреля 2017 года.

В судебном заседании **представители административного органа** поддержали заявленные ПРБ требования, и пояснили.

16 февраля 2017 года в адрес ПРБ от ОАО «ЭнергоКапитал» поступило письмо №1661 от 14 февраля 2017 года, в котором сообщается, что 26 января 2017 года суд общей юрисдикции в городе Каушаны, Республика Молдова, принял решение об удовлетворении иска компании Ornamental ART Limited к ОАО «ЭнергоКапитал» о выплате дивидендов по итогам работы с 01 апреля 2016 года по 31 декабря 2016 года в сумме 180 992 534,24 рублей ПМР и о безакцептном списании денежных средств со счетов ОАО «ЭнергоКапитал» банком-нерезидентом «Victoriabank» S.A. начиная с 09 февраля 2017 года на основании Решения суда общей юрисдикции г.Каушаны от 26 января 2017 года, переданного в банк акционером Ornamental ART Limited.

Согласно информации, представленной ОАО «ЭнергоКапитал» письмом №1664 от 17 февраля 2017 года, с 09 по 16 февраля 2017 года банк-нерезидент «Victoriabank» S.A. произвел безакцептное списание 7 483 310,33 долларов США со счета ОАО «ЭнергоКапитал» на основании Решения суда общей юрисдикции г.Каушаны от 26 января 2017 года в пользу акционера ОАО «ЭнергоКапитал» - Ornamental ART Limited.

Апеллируя к пункту 1 статьи 16 Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле», административный орган указывает на то, что ОАО «ЭнергоКапитал» обязано в течение трех рабочих дней зачислить на счета, открытые в банке на территории ПМР 100% валютной выручки, полученной на счета, открытые за пределами ПМР, и не позднее дня, следующего за днем ее поступления, дать поручение на обязательную продажу.

При этом, отмечает ПРБ, как следует из письма (Исх. от 14.02.2017 года № 1661): о решении суда иностранного государства (от 26 января 2017 года) ОАО «ЭнергоКапитал» сообщает только через неделю после того, как обслуживающий банк в Республике Молдова начал безакцептное списание средств, подлежащих зачислению на счета в ПМР и последующей обязательной продаже; часть валютной выручки со счета ОАО «ЭнергоКапитал» с 09 февраля (дата начала безакцептного списания «Victoriabank» S.A.) направляется на счета в ПМР, а часть - конвертируется в доллары США и списывается в пользу Ornamental ART Limited, что видно из выписок по счету предоставленных ОАО «ЭнергоКапитал» в ПРБ.

На основании полученной информации, ввиду усмотрения в действиях ОАО «ЭнергоКапитал» состава административного правонарушения, предусмотренного пунктом 3 статьи 15.26 КоАП ПМР, 17 февраля 2017 года в связи с необходимостью осуществления процессуальных действий (запроса в соответствии со статьей 27.9 и истребования сведений в соответствии со статьей 27.10 КоАП ПМР) на основании статьи 29.8 КоАП ПМР первым заместителем председателя банка Мельником А.П. было возбуждено административное расследование. В ходе проведения административного расследования было выявлено следующее: 09.02.2017г. – 50 000 100,68 лей проконвертировано в 2 493 515,61 долларов США и списано со счета в АКБ «Викториабанк» в пользу «Орнаментал Арт Лимитед». В этот же день 09.02.2017г. – на счет ОАО «ЭнергоКапитал» в ПРБ поступил 1 406 397,44 лей и 10.02.2017г. проведена обязательная продажа 1 406 397,44 лей. 10.02.2017г. – 40 000 000 лей проконвертировано в 1 989 794,75 долларов США и списано со счета в АКБ «Викториабанк» в пользу «Орнаментал Арт Лимитед». 13.02.2017г. - 20 155 138,25 лей проконвертировано в – 1 000 000 долларов США и списано со счета в АКБ «Викториабанк» в пользу «Орнаментал Арт Лимитед». В этот же день 13.02.2017г. – на счет ОАО

«ЭнергоКапитал» в ПРБ поступило 30 000 000 лей и 14.02.2017г. проведена обязательная продажа - 25 780 807,70 лей. 14.02.2017г. – 20 155 138,25 лей проконвертировано в 1 000 000 долларов США и списано со счета в АКБ «Викториабанк» в пользу «Орнаментал Арт Лимитед». 15.02.2017г. – 20 175 143,35 лей проконвертировано в 1 000 000 долларов США и списано со счета в АКБ «Викториабанк» в пользу «Орнаментал Арт Лимитед». 17.02.2017г. – 30 000 000 лей списано со счета в АКБ «Викториабанк» в пользу «Орнаментал Арт Лимитед». В этот же день 17.02.2017г. - на счет ОАО «ЭнергоКапитал» в ПРБ поступил 21 000 000 лей, 17.02.2017г. проведена обязательная продажа - 21 000 000 лей. 20.02.2017г. – на счет ОАО «ЭнергоКапитал» в ПРБ поступило 83 757 580 лей. 20.02.2017г. проведена обязательная продажа - 83 757 580 лей. 21.02.2017г. – на счет ОАО «ЭнергоКапитал» в ПРБ поступило 30 000 000 лей. 21.02.2017г. проведена обязательная продажа - 30 000 000 лей. 27.02.2017г. – на счет ОАО «ЭнергоКапитал» в ПРБ поступило 20 000 000 лей. 27.02.2017г. проведена обязательная продажа - 20 000 000 лей. 28.02.2017г. – на счет ОАО «ЭнергоКапитал» в ПРБ поступило 7 000 000 лей. 28.02.2017г. проведена обязательная продажа - 7 000 000 лей. 01.03.2017г. – 33 995 000 лей списано со счета в АКБ «Викториабанк» в пользу «Орнаментал Арт Лимитед». 02.03.2017г. – на счет ОАО «ЭнергоКапитал» в ПРБ поступило 30 000 000 лей. 02.03.2017г. проведена обязательная продажа - 30 000 000 лей. 10.03.2017 г. – на счет ОАО «ЭнергоКапитал» в ПРБ поступило 30 000 000 лей. 10.03.2017г. проведена обязательная продажа - 30 000 000 лей.

Изложенное, считает ПРБ, подтверждает не только факт того, что ОАО «ЭнергоКапитал» не выполняло обязанность по обязательной продаже 100% валютной выручки, но так же и то, что данное лицо имело возможность распоряжения счетом открытым в Республике Молдова, с которого производилось списание денежных средств в пользу «Орнаментал Арт Лимитед» и производило по своему усмотрению списание средств в пользу своего акционера, минуя предварительную обязательную продажу валютной выручки, предусмотренную Законом.

Так, согласно данным Отчета о движении и остатках средств на счетах, открытых в банках за пределами территории ПМР за февраль 2017 года, представленным ОАО «ЭнергоКапитал» в соответствии с Инструкцией Приднестровского республиканского банка от 26 июня 2007 года N 21-И «О порядке выдачи Приднестровским республиканским банком разрешений на открытие счетов в банках за пределами территории Приднестровской Молдавской Республики и проведение операций по ним» (САЗ 07-33), отмечает административный орган, сумма валютной выручки от экспорта электрической энергии составила 437 625 590,12 леев РМ, обязательная продажа осуществлена в размере 188 944 785,14 леев РМ. Таким образом, в нарушение требований Закона ОАО «ЭнергоКапитал» не осуществил обязательную продажу в сумме 248 680 804, 98 леев РМ.

Не выполнив обязанность по обязательной продаже 100% валютной выручки ОАО «ЭнергоКапитал», с точки зрения ПРБ, нарушило пункт 1 статьи 16 Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле», то есть совершило правонарушение, предусмотренное пунктом 3 статьи 15.26 КоАП ПМР.

С учетом изложенного, административный орган просил суд рассмотреть протокол об административном правонарушении от 16 марта 2017 года №2/УВРиК в отношении открытого акционерного общества «ЭнергоКапитал» и привлечь его к административной ответственности за правонарушение, предусмотренное пунктом 3 статьи 15.26 Кодекса Приднестровской Молдавской Республики об административных правонарушениях.

Лицо, привлекаемое к административной ответственности ОАО «ЭнергоКапитал», как следует из представленного в материалы дела отзыва, требования ПРБ не признает, находя доводы и обстоятельства, приведенные в Протоколе об административном правонарушении от 16 марта 2017 года №2/УВРиК необоснованными, исходя из следующего.

Во исполнение решения суда общей юрисдикции в г. Каушаны Республика Молдова от 26.01.2017г. №2-34/2017, которым было постановлено взыскать с ОАО «ЭнергоКапитал» в пользу компании Ornamental ART Limited сумму дивидендов, распределенных на основании решений общих собраний акционеров от 18.07.2016г., 18.10.2016г. и 23.01.2017г. на общую сумму 16 017 038,4 долларов США, были списаны денежные средства в размере 7 483 310, 33 долларов США со счета ОАО «ЭнергоКапитал», открытого в «Victoriabank» S.A,

в пользу акционера ОАО «ЭнергоКапитал» - компании Ornamental ART Limited.

Согласно статье 254 ГПК Республики Молдова, отмечается в отзыве ОАО «ЭнергоКапитал», решения, вынесенные в первой инстанции, вступают в законную силу по истечении срока обжалования в апелляционном порядке. Срок обжалования, как указано в решении суда г.Каушаны, составляет 30 дней. Следовательно, решение суда г.Каушаны подлежало исполнению в принудительном порядке после 26.02.2017г., т.е. путем перечисления денежных средств в сумме 16 017 038,4 долларов США со счета ОАО «ЭнергоКапитал» в «Victoriabank» S.A. в пользу компании Ornamental ART Limited.

В то же время, статья 258 ГПК Республики Молдова предусматривает право наложения судебной инстанцией мер для обеспечения решения до выдачи исполнительного листа. Пользуясь этим правом, отмечает ОАО «Энерго Капитал», истец Ornamental ART Limited уведомил его о намерении обеспечения исполнения решения путем наложения ареста на счета ОАО «ЭнергоКапитал» на весь период до принудительного исполнения включительно и, в этой связи, предложил исполнить судебное решение в добровольном порядке, ссылаясь на дополнительное финансовое бремя для ОАО «ЭнергоКапитал», влекущее исполнение в принудительном порядке (в виде оплаты услуг судебного исполнителя и, сверх того начисляемые, согласно статье 24 Исполнительного Кодекса Республики Молдова, проценты и другие суммы, вытекающие из задержки исполнения должником решения суда (в добровольном порядке, до передачи его судебного исполнителю, и после передачи - на весь период принудительного исполнения).

Принудительным взысканием долга по решению суда, согласно статье 92 Исполнительного Кодекса Республики Молдова, указывает лицо, привлекаемое к административной ответственности в своем отзыве, является обращение взыскания на денежные средства, находящиеся или поступившие впоследствии в финансовые учреждения на счета должника, или наложение ареста на все денежные средства, которые будут перечислены в будущем. Инкассовое поручение, изданное судебным исполнителем, исполняется безоговорочно всеми финансовыми учреждениями, в которых открыты счета дебитора, в день его получения.

В данных условиях, в целях избежания наложения обеспечительных мер со стороны Ornamental ART Limited, (а именно, ареста счетов), которые привели бы к невозможности проведения текущих расчетов с поставщиками-кредиторами ОАО «ЭнергоКапитал», а также погашения текущих обязательств перед бюджетом ПМР, ОАО «ЭнергоКапитал» заключило 07.02.2017г. Мировое соглашение с компанией Ornamental ART Limited, предусматривающее как обязательное условие способа исполнения Решения суда г.Каушаны от 26.01.2017г. - поэтапное погашение долга в течение трех месяцев с даты заключения соглашения, с правом проведения обязательных расчетов по текущим контрактным платежам и госбюджетом, а также без права применения любых обеспечительных мер со стороны Ornamental ART Limited.

Исполнение Решения суда г.Каушаны от 26.01.2017г. на условиях Мирового соглашения от 07.02.2017г., утвержденного Медиатором, подчеркивается в отзыве ОАО «ЭнергоКапитал», производится непосредственно обслуживающим банком дебитора, ОАО «ЭнергоКапитал», соответственно. Банк, на условиях подпунктов 2.1., 2.2. и 2.4. Мирового соглашения производил самостоятельно списание и конвертацию в валюту, указанную в Решении суда, за исключением конкретных дат и сумм - которые по прямому соглашению Ornamental ART Limited, как кредитора, с Банком, как исполнителем Мирового соглашения, были акцептированы к разрешению целевого перевода дебитором, ОАО «ЭнергоКапитал», на расчеты с поставщиками и бюджетом.

Таким образом, полагает ОАО «ЭнергоКапитал», предпринятые им действия позволили избежать наложения ареста счетов ОАО «ЭнергоКапитал» и блокировки расчетов с крупными контрагентами и госбюджетом ПМР, что, однако, не позволило находящиеся на счете в «Victoriabank» S.A. денежные средства перечислить в ПРБ, для осуществления обязательной продажи валютной выручки в рамках исполнения Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле».

Исходя из изложенного, резюмирует в своем отзыве ОАО «ЭнергоКапитал», следует, что после вынесения Решения суда г.Каушаны от 26.01.2017 г., оно действовало в условиях форс-мажора, т.к. объективно отсутствовала возможность соблюдения норм, за нарушение

которых предусмотрена административная ответственность пунктом 3 статьи 15.26 КоАП ПМР.

В то же время, по мнению ОАО «ЭнергоКапитал», с его стороны были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований закона, т.к. до принятия Решения от 26.01.2017г. судом г.Каушаны ОАО «ЭнергоКапитал» предпринимались попытки выплаты дивидендов компании Ornamental ART Limited в досудебном порядке. Так, в адрес ПРБ неоднократно направлялись запросы и заявки о приобретении валютных средств, необходимых для выплаты дивидендов во исполнение Закона ПМР «Об акционерных обществах», которые были оставлены без удовлетворения. Таким образом, у ОАО «ЭнергоКапитал» отсутствовала также возможность выплаты дивидендов акционеру в добровольном порядке, что послужило поводом для обращения акционера в суд г. Каушаны.

Следовательно, приходит к выводу ОАО «ЭнергоКапитал», в его действиях отсутствует состав административного правонарушения, что в силу подпункта б) статьи 24.5 КоАП ПМР является основанием для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Заслушав представителей административного органа, исследовав письменные материалы дела, в том числе принимая во внимание позицию лица, привлекаемого к административной ответственности, отраженную в отзыве, суд установил следующие обстоятельства.

В государственном реестре юридических лиц 16 октября 2014 года зарегистрировано Открытое акционерное общество «ЭнергоКапитал» регистрационный номер 01-021-6287, номер и серия свидетельства о регистрации 0016813 АА.

Приднестровским республиканским банком, в ходе проведения административного расследования по фактам безакцептного списания банком-нерезидентом «Victoriabank» S.A. с открытого в нем счета ОАО «ЭнергоКапитал» в период с 09 по 16 февраля 2017 года денежных средств в размере 7 483 310,33 долларов США на основании Мирowego соглашения, подтвержденного Медиатором Марчелом Бурлаку, и заключенного между ОАО «ЭнергоКапитал» и Ornamental ART Limited 07 февраля 2017 года в целях определения способа исполнения ОАО «ЭнергоКапитал» в пользу Ornamental ART Limited Решения Суда г.Каушаны, вынесенного 26 января 2017 года по гражданскому делу №2-34/2017, было выявлено нарушение ОАО «ЭнергоКапитал» положений Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле», а именно: нарушение пункта 1 статьи 16 в части неперечисления в течение трех рабочих дней 100% валютной выручки, полученной от экспорта электрической энергии из ПМР, со счета, открытого за пределами территории ПМР - в Республике Молдова на счет, открытый в банке на территории ПМР, в целях последующей обязательной продаже в полном объеме в валютный резерв ПМР.

Так, в соответствии с выписками по счету, открытому ОАО «ЭнергоКапитал» в «Victoriabank» S.A., часть поступающей на него валютной выручки от экспорта электроэнергии из ПМР, начиная с 09 февраля по 28 февраля 2017 года, включительно, направлялась на счет Общества в банке ПМР, а часть, конвертировалась в доллары США и списывалась в пользу Ornamental ART Limited, согласно упомянутому Мировому соглашению.

При этом согласно данным Отчета о движении и остатках средств на счетах, открытых в банках за пределами территории ПМР за февраль 2017 года, представленного в ПРБ ОАО «ЭнергоКапитал» в соответствии с Инструкцией ПРБ от 26 июня 2007 года №21-И «О порядке выдачи Приднестровским республиканским банком разрешений на открытие счетов в банках за пределами территории Приднестровской Молдавской Республики и проведение операций по ним», сумма валютной выручки от экспорта электрической энергии, поступившая на счет, открытый в банке за пределами территории ПМР, составила 437 625 590,12 леев РМ. В то время, как сумма обязательной продажи валютной выручки составила 188 944 785,14 леев. Таким образом, ОАО «ЭнергоКапитал» не осуществило обязательную продажу валютной выручки в сумме 214 461 741,91 леев РМ.

Посчитав, что обязанным лицом ОАО «ЭнергоКапитал», не исполнен Закон ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле», в части обязательного зачисления в течение трех рабочих дней в полном объеме валютной выручки от экспорта электрической

энергии из ПМР со счета, открытого за пределами ПМР, на счета, открытые в банке на территории ПМР, в целях обязательной продажи в валютный резерв ПМР, что повлекло за собой невыполнение обязанности по обязательной продаже части валютной выручки, ПРБ, в соответствии с пунктом 2 статьи 29.8 КоАП ПМР, 16 марта 2017 года составлен Протокол №2/УВРиК об административном правонарушении в отношении юридического лица по признакам пункта 3 статьи 15.26 КоАП ПМР.

Поскольку в соответствии с пунктом 3 статьи 23.1. КоАП ПМР дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 15.26 КоАП ПМР (при составлении административного протокола должностными лицами центрального банка Приднестровской Молдавской Республики), рассматривают судьи Арбитражного суда ПМР, Приднестровский Республиканский банк обратился в Арбитражный суд ПМР с заявлением о привлечении ОАО «ЭнергоКапитал» к административной ответственности.

В силу части 6 статьи 130-16 Арбитражного процессуального кодекса Приднестровской Молдавской Республики (далее АПК ПМР) при рассмотрении дела о привлечении к административной ответственности арбитражный суд на судебном заседании устанавливает, имелось ли событие административного правонарушения, имелся ли факт его совершения лицом, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, вынесено постановление прокурора о возбуждении производства об административном правонарушении, имелись ли основания для составления протокола об административном правонарушении (постановления прокурора) и полномочия административного органа, составившего протокол, предусмотрена ли законом административная ответственность за совершение данного правонарушения и имеются ли основания для привлечения к административной ответственности лица, в отношении которого составлен протокол (постановление), а также определяет меры административной ответственности.

Пунктом 3 статьи 15.26 КоАП ПМР предусматривается административная ответственность за невыполнение обязанности по обязательной продаже части валютной выручки.

Субъектом указанного правонарушения являются, в том числе юридические лица - резиденты и нерезиденты, получившие валютную выручку от экспорта электрической энергии из ПМР на счета, открытые за пределами территории ПМР и на которых, в силу пункта 1 статьи 16 Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле» возложена обязанность по перечислению указанной выручки в течение трех рабочих дней в полном объеме на счета, открытые в банке на территории ПМР, в целях обязательной продажи в валютный резерв ПМР.

Объектом административного правонарушения является установленный порядок обязательной продажи части валютной выручки.

Объективную сторону правонарушения образует противоправное бездействие, заключающееся в неисполнении требований Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле» относительно обязательной продажи части валютной выручки в валютный резерв ПМР.

В соответствии с пунктом 1 статьи 16 Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле» денежные средства, полученные резидентами и нерезидентами в иностранной валюте от экспорта электрической энергии из ПМР, подлежат обязательной продаже в полном объеме в валютный резерв ПМР.

Резиденты и нерезиденты, получившие валютную выручку от экспорта электрической энергии из ПМР на счета, открытые за пределами территории ПМР, обязаны в течение трех рабочих дней зачислить такую выручку в полном объеме на счета, открытые в банках на территории ПМР.

При этом, резиденты и нерезиденты, получившие валютную выручку от экспорта электрической энергии из ПМР, не позднее дня, следующего за днем поступления экспортной выручки на их счета, открытые в банках на территории ПМР, дают поручение на обязательную продажу валюты в порядке, установленном нормативными правовыми актами Приднестровского республиканского банка.

В ходе судебного разбирательства установлено, признано сторонами и подтверждается материалами дела (Протокол №2/УВРиК об административном

правонарушении в отношении юридического лица от 16.03.2017г.; отзыв ОАО «ЭнергоКапитал»; Отчет ОАО «ЭнергоКапитал» о движении и остатках средств на счетах, открытых в банках за пределами территории ПМР за период с 1 февраля 2017 года по 28 февраля 2017 года; выписки по лицевому счету ОАО «ЭнергоКапитал» №20940049830100 в ПРБ за период с 10.02.2017г. по 10.02.2017г., за период с 14.02.2017г. по 14.02.2017г., за период с 17.02.2017г. по 17.02.2017г., за период с 20.02.2017г. по 20.02.2017г., за период с 21.02.2017г. по 21.02.2017г., за период с 27.02.2017г. по 27.02.2017г., за период с 28.02.2017г. по 28.02.2017г.; выписка по лицевому счету ОАО «ЭнергоКапитал» №22120049800400 в ПРБ за период с 14.02.2017г. по 14.02.2017г.), что ОАО «ЭнергоКапитал» не осуществлена обязательная продажа валютной выручки от экспорта электрической энергии из ПМР в сумме 248 680 804,98 леев РМ.

На основании изложенного суд приходит к выводу о нарушении ОАО «ЭнергоКапитал» обязательных требований, установленных пунктом 1 статьи 16 Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле».

В соответствии со статьей 2.1. КоАП ПМР административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом об административных правонарушениях ПМР установлена административная ответственность.

Согласно пункту 1 статьи 1.5. КоАП ПМР, лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

На основании пункта 2 статьи 2.1 КоАП ПМР юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ОАО «ЭнергоКапитал» выражается в неисполнении требований Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле» относительно обязательной продажи в полном объеме валютной выручки, полученной от экспорта электрической энергии из ПМР в валютный резерв ПМР.

Свидетельством наличия вины на стороне ОАО «ЭнергоКапитал», по мнению суда, являются следующие обстоятельства.

Так, зная о наличии у него обязанности по обязательной продаже валютной выручки, полученной от продажи электрической энергии из ПМР, в полном объеме в валютный резерв ПМР, как это предусмотрено пунктом 1 статьи 16 Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле», ОАО «ЭнергоКапитал» подписало 07 февраля 2017 года Мировое соглашение с Ornamental ART Limited (акционером ОАО «ЭнергоКапитал»), предметом которого является способ исполнения им в пользу второй стороны Решения Суда Каушан, вынесенного 26 января 2017 года по гражданскому делу №2-34/2017 (раздел 1 Мирового соглашения «Предмет мирового соглашения»).

Согласно условиям названного Мирового соглашения, стороны его заключившие пришли к согласию ясно и бесповоротно установить **в качестве добровольного срока исполнения в условиях настоящего Мирового соглашения, период 3 (трех) месяцев с момента заключения Мирового соглашения (п.1.2).** При этом, **Сторона-1 (ОАО «ЭнергоКапитал»)** для целей реализации способа исполнения предмета Мирового соглашения **обязалась предпринять все необходимые меры и заключить все необходимые акты /формальности, в 5 (пяти)-дневный банковский срок с даты заключения Мирового соглашения, для упорядочения прямых и безвозвратных платежей со своих банковских счетов: IBAN: MD26V1w00000222417898 МДЛ и MD37V10000000222417898, открытых в АКБ «Victoriabank», филиал №17, г.Кишинев (SWIFT код VICBMD2X457) на банковский счет Ornamental ART Limited.**

В соответствии с ответом директора филиала №17 г.Кишинев АКБ «Викториабанк» исх.№17/209 от 23 марта 2017 года в адрес руководителя ОАО «ЭнергоКапитал», **с 10 февраля 2017 года обслуживающий банк лица, привлекаемого к административной ответственности, производил прямые дебетования банковского счета клиента (ОАО «ЭнергоКапитал»), имея в качестве направления «Перевод дивидендов согласно Мировому**

соглашению от 07.02.2017г. и Судебного Решения Каушан №2-34/2017 от 26.01.2017г., в соответствии с Регламентом о кредитном переводе, утвержденном Решением СДНБМ №157 от 01.08.2013г. и в отношении исполнения Мирного Договора от 07.02.2017г., заключенного между компаниями Орнаментал Арт Лимитед и компанией ОАО «ЭнергоКапитал», подтвержденного медиатором (посредником) Марчелом Бурлаку- в отношении способа исполнения Судебного Решения Каушан №2-34/2017г., судья М. Цугуй.

Вместе с тем, согласно Постановлению Национального банка Молдовы №374 «Об утверждении Регламента о прямом дебетовании», под прямым дебетованием понимается **порядок оплаты, при котором плательщик дает своему банку поручение на прямое дебетование, уполномочивая его исполнять платежные требования, которые будут выставлены бенефициаром.**

Таким образом, из совокупного анализа приведенных фактических обстоятельств следует, что ОАО «ЭнергоКапитал», в рамках принятых на себя обязательств по Мировому соглашению, заключенному 07 февраля 2017 года со своим акционером - Ornamental ART Limited, предпринял все необходимые меры для упорядочения прямых и безвозвратных платежей со своих банковских счетов на банковский счет Ornamental ART Limited, в целях исполнения Решения Суда Каушан, вынесенного 26 января 2017 года по гражданскому делу №2-34/2017, согласно которому с ОАО «ЭнергоКапитал» в пользу Ornamental ART Limited взысканы дивиденды в сумме 16 017 038,4 долларов США, что эквивалентно 322 131 472,9 леям, тем самым создав предпосылки для неисполнения требований пункта 1 статьи 16 Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле».

Суд отклоняет как несостоятельный, приведенный ОАО «ЭнергоКапитал» в отзыве довод о том, что Общество, заключая мировое соглашение от 07 февраля 2017 года, действовало в условиях форс-мажорных обстоятельств, под которым, по мнению лица, привлекаемого к административной ответственности, следует понимать уведомление Ornamental ART Limited о намерении наложить арест на счета ОАО «ЭнергоКапитал» в соответствии со статьей 258 ГПК РМ. При этом суд исходит из следующего.

Под термином «форс-мажор» в общеупотребительном значении принято понимать обстоятельства непреодолимой силы, непредсказуемые события, наступление которых исключает исполнение обязательств в полном объеме или частично.

Применительно к рассматриваемому спору наличие у Ornamental ART Limited процессуальной возможности воспользоваться предусмотренным статьей 258 ГПК РМ правом на принятие судом мер для обеспечения исполнения решения до выдачи исполнительного листа, не является обстоятельством непреодолимой силы, поскольку данные меры принимаются судом по правилам Главы XIII ГПК РМ, нормы которой (ст. 181) предусматривают возможность кассационного обжалования определений суда. Соответственно, даже в случае принятия судом мер по обеспечению исполнения решения от 26 января 2017 года по гражданскому делу №2-34/2017, ОАО «ЭнергоКапитал» имело возможность оспорить соответствующее определение суда в кассационном порядке. Ввиду этого, ссылка лица, привлекаемого к административной ответственности, на то, что заключая мировое соглашение ОАО «ЭнергоКапитал», тем самым избежало наложение ареста на его счета и блокировку расчетов с крупными контрагентами и госбюджетом ПМР, является голословной.

Более того, суд находит, что ОАО «ЭнергоКапитал» не было лишено возможности рассчитаться со своим акционером по выплате дивидендов до вынесения судом г.Каушаны 26 января 2017 года Решения по гражданскому делу №2-34/2017, поскольку до указанной даты не реализовало возможность приобретения валюты в необходимом размере на валютном аукционе ПРБ, свидетельством чему являются приложенные к отзыву заявки на покупку иностранной валюты лишь от 05 сентября 2016 года и от 13 сентября 2016 года.

При таких обстоятельствах суд приходит к выводу о наличии вины ОАО «ЭнергоКапитал» в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена пунктом 3 статьи 15.26 КоАП ПМР, поскольку им не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований пункта 1 статьи 16 Закона ПМР «О валютном регулировании и валютном контроле».

С учетом изложенного, оценив материалы дела, суд считает, что административный орган представил достаточные доказательства, подтверждающие совершение ответчиком

вменяемого ему административного правонарушения, что свидетельствует о доказанности наличия в деянии ответчика состава административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 15.26 КоАП.

Судом проверены полномочия должностного лица административного органа по составлению протокола по делу об административном правонарушении.

Согласно пункту 2 статьи 29.3 КоАП ПМР в протоколе об административном правонарушении указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, фамилии, имени, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие, место, время совершения и событие административного правонарушения, статья настоящего Кодекса, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение, объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, в случае их присутствия, иные сведения, способствующие правильному и своевременному разрешению дела.

Оценив протокол №2/УВРиК об административном правонарушении в отношении юридического лица от 16 марта 2017 года, суд приходит к выводу, что он составлен в полном соответствии с требованиями пункта 2 статьи 29.3 КоАП ПМР и содержит все необходимые сведения.

16 марта 2017 года первым заместителем председателя Приднестровского республиканского банка Мельник А.П. в присутствии законного представителя юридического лица ОАО «ЭнергоКапитал» Спесивцевой Елены Васильевны, в отношении ОАО «ЭнергоКапитал» по пункту 3 статьи 15.26 КоАП ПМР составлен протокол об административном правонарушении №2/УВРиК.

Таким образом, порядок привлечения ОАО «ЭнергоКапитал» к административной ответственности, нарушен не был.

Полномочия сотрудника административного органа на составление протокола по статье 15.26 КоАП ПМР установлены подпунктом я-21 пункта 1 статьи 29.4 КоАП ПМР.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный статьей 4.7. КоАП ПМР, на момент рассмотрения дела не истек. Протокол об административном правонарушении составлен с соблюдением установленного КоАП ПМР порядка.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3.1. КоАП ПМР административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях восстановления социальной справедливости и воспитания лица, совершившего правонарушение, в духе соблюдения требований законодательства и уважения правопорядка, а также предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Оснований для применения статьи 2.16. КоАП ПМР и освобождения ОАО «ЭнергоКапитал» от административной ответственности суд не усматривает. Фактические обстоятельства дела не свидетельствуют об исключительности данного случая, позволяющей признать правонарушение малозначительным и применить статью 2.16 КоАП ПМР, как это сформулировано в части второй пункта 27 Разъяснения Арбитражного суда ПМР «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Кодекса Приднестровской Молдавской Республики об административных правонарушениях», утвержденного Постановлением Пленума Арбитражного суда ПМР №4 от 25 апреля 2014 года.

Ввиду этого, при назначении ОАО «ЭнергоКапитал» наказания суд исходит из следующего.

Санкция пункта 3 статьи 15.26 КоАП ПМР предусматривает в качестве наказания наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от 1/4 (одной четвертой) до 1 (одного) размера суммы непроданной части валютной выручки, подлежащей обязательной продаже.

Материалами дела установлено, что Общество ранее к административной ответственности за данное правонарушение не привлекалось, обстоятельств, отягчающих административную ответственность, равно как и смягчающих ее, не установлено. В связи с этим, учитывая установленный статьей 1.6 КоАП ПМР принцип справедливости, в

соответствии с которым наказание за совершение административного правонарушения должно быть соразмерным характеру правонарушения, степени вредности наступивших последствий, обстоятельствам совершения правонарушения, считает возможным применить к правонарушителю наказание, в виде штрафа в размере $\frac{1}{2}$ размера суммы непроданной части валютной выручки, подлежащей обязательной продаже.

Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 4.7, пунктом 3 статьи 15.26 КоАП ПМР, статьями 113-116, 130-17 АПК ПМР, Арбитражный суд Приднестровской Молдавской Республики,-

Решил:

1. Заявление Приднестровского республиканского банка о привлечении к административной ответственности Открытое акционерное общество «ЭнергоКапитал», удовлетворить.
2. Привлечь Открытое акционерное общество «ЭнергоКапитал» к административной ответственности по пункту 3 статьи 15.26 Кодекса Приднестровской Молдавской Республики об административных правонарушениях за невыполнение обязанности по обязательной продаже части валютной выручки и назначить ему наказание в виде штрафа в размере $\frac{1}{2}$ размера суммы непроданной части валютной выручки, подлежащей обязательной продаже, что составляет 124 340 402,49 леев РМ.

Порядок уплаты и реквизиты для перечисления штрафа: Налоговая инспекция по г.Тирасполь № 2181002798118217 в ПРБ, КУБ 00, код 2071800, параграф 18, символ 217.3. В случае непредставления ОАО «ЭнергоКапитал» в порядке пункта 4 статьи 33.2 КоАП ПМР документа, свидетельствующего об уплате в порядке статьи 33.2 КоАП ПМР административного штрафа, по истечении пятнадцати дней со дня вступления в законную силу настоящего решения, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки исполнения, копия решения будет направлена судебному исполнителю в порядке пункта 5 статьи 33.2 КоАП ПМР.

Решение может быть обжаловано в 10-дневный срок со дня его принятия в кассационную инстанцию Арбитражного суда Приднестровской Молдавской Республики

Судья

О.А. Шидловская