

РЕШЕНИЕ № 55-Т/2018

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

13 марта 2018 г.
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти,

Члены Комиссии:

Довлатов А.Н. – ведущий специалист -эксперт отдела контроля органов власти;

Сафронова О.А. - специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев жалобу НСВ (далее- Заявитель) на действия организатора торгов конкурсный управляющего ДД В (далее - Организатор торгов) при организации и проведении торгов по продаже имущества должника (извещение №5047291 опубликовано на сайте www.fabrikant.ru),

в присутствии Заявителя НСВ, представителя Заявителя ЛД.С., в присутствии конкурсного управляющего Д Д В,

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Н С В (далее-

Заявитель) на действия организатора торгов конкурсный управляющего Д Д В (далее - Организатор торгов) при организации и проведении торгов по продаже имущества должника (извещение №5047291 опубликовано на сайте www.fabrikant.ru).

Информация о размещении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.kranodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось 13.03.2018 г. в 11 часов 00 минут по адресу: г.Краснодар, ул.Коммунаров, 235, ком.1

Заявитель сообщает, что при размещении вышеуказанной информации допущены нарушения требований нормативных правовых актов, в результате которых могут быть ущемлены его права и законные интересы, а также созданы искусственные препятствия для участия в торгах путем установления необоснованных, противоречащих закону условий и процедур. 1. Информационным сообщением предусмотрено, что размер задатка составляет 20% от предложенной претендентом цены за лот, что нарушает пункт 8 ст. 110 Федерального закона №127-ФЗ от 26.10.2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)», согласно которому размер задатка для участия в торгах не должен превышать двадцать процентов начальной цены продажи предприятия. Поскольку заявка на участие в торгах посредством публичного предложения в силу п. 4 ст. 139 вышеуказанного закона должна содержать ценовое предложение, требование организатора торгов о внесении задатка, рассчитанного в процентах от предложенной цены, влечет преждевременное раскрытие перед организатором торгов ценового предложения претендента, что противоречит пункту 5.1 Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утвержденного Приказом Минэкономразвития от 23 июля 2015 г. N 495, в соответствии с которым все зарегистрированные заявки на участие в торгах, представленные и не отозванные до окончания срока представления заявок, и приложенные к ним документы направляются электронной площадкой организатору торгов лишь после окончания срока представления заявок на участие в торгах, указанное требование может повлечь нарушение конкуренции.

2. Включение в информационное сообщение о торгах требования о предоставлении потенциальным участником не предусмотренных законом документов ограничивает доступ к торгам. Перечень требований и документов, прилагаемых к заявке на участие в торгах, установлен пунктом 11 статьи 110 Федерального закона №127-ФЗ от

26.10.2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)», пунктом 4.3 «Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве», утвержденного приказом Минэкономразвития РФ от 15 февраля 2010 г. N 54, является исчерпывающим, и не подлежит расширительному толкованию, в нем не указаны требуемые организатором торгов документы. Включение в информационное сообщение о торгах требования о предоставлении потенциальным участником не предусмотренных законом документов ограничивает доступ к торгам.

Организатор торгов возражает против доводов Заявителя, считает свои действия по организации и проведению торгов по продаже имущества должника правомерными.

Комиссия Краснодарского УФАС России по делу №55-Т/2018, изучив доводы Заявителя и Организатора торгов, а также представленные документы и сведения, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

1. В соответствии с п. 8 ст. 110 Федерального закона №127-ФЗ от 26.10.2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)», размер задатка для участия в торгах устанавливается внешним управляющим и не должен превышать двадцать процентов начальной цены продажи предприятия.

Решением собрания кредиторов ООО «Новопокровский маслосырзавод» (протокол •N" 01 от 23.08.2017 г.), утвержден порядок продажи имущества Должника.

Абзацем 2 п. 6.2 утвержденного кредиторами должника порядка продажи имущества предусмотрено, что «в торгах путем публичного предложения задаток составляет 20% от предложенной претендентом цены за лот», данное положение не противоречит положениям ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», поскольку каждый ценовой этап устанавливается путем снижения начальной цены продажи имущества, и не превышает двадцать процентов начальной цены продажи предприятия.

Принятое 23.08.2017г. кредиторами Должника решение об утверждении порядка продажи никем не оспорено.

В опубликованном 27.01.2018г. в газете «Коммерсантъ» сообщении № 610303654460 указано, что «задаток 20% от предложенной цены». В размещенном 23.01.2018г. в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве в сети интернет сообщении № 2401320 указано, что «задаток 20% от предложенной цены». В размещенном 23.01.2018г. на электронной торговой площадке Фабрикантъ в сети Интернет сообщении № 5047291 указано, что «размер задатка за участие в торгах составляет 20% от предложенной претендентом цены за лот».

Все публикации о торгах осуществлены конкурсным управляющим в рамках положений утвержденного кредиторами порядка продажи и соответствуют ему.

2. Продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном в

пунктах 3 – 19 статьи 110 и пункте 3 статьи 111 Закона о банкротстве.

Согласно п. 1 ст. 213.1 Закона о банкротстве отношения, связанные с банкротством граждан и не урегулированные настоящей главой, регулируются главами I - III, V, VII, VIII, параграфом 7 главы IX и параграфом 2 главы XI настоящего Федерального закона.

Решение организатора торгов о допуске заявителей к участию в торгах принимается по результатам рассмотрения представленных заявок на участие в торгах и оформляется протоколом об определении участников торгов. К участию в торгах допускаются заявители, представившие заявки на участие в торгах и прилагаемые к ним документы, которые соответствуют требованиям, установленным названным Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов.

Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов (п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве).

Заявка на участие в торгах составляется в произвольной форме на русском языке и должна содержать указанные в сообщении о проведении торгов сведения, а именно: наименование, организационно-правовая форма, место нахождения, почтовый адрес заявителя (для юридического лица); фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства заявителя (для физического лица); номер контактного телефона, адрес электронной почты заявителя.

Заявка на участие в торгах должна содержать также сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, конкурсному управляющему и о характере этой заинтересованности, сведения об участии в капитале заявителя конкурсного управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является внешний управляющий, (абз. 6 п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве).

Таким образом, для признания участником торгов необходимо установить факт соответствия заявок подавших заявки лиц требованиям, указанным в Законе и публикации о проведении торгов

В соответствии с сообщением о проведении торгов для участия в них необходимо направить заявку на участие в торгах, которая должна содержать:

а) обязательство участника открытых торгов соблюдать требования, указанные в сообщении о проведении открытых торгов (абз. 12 п. 11 ст. 110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»;

б) действительную на день представления заявки на участия в торгах выписку из Единого государственного реестра юридических (для юридического лица), действительную на день представления заявки на участия в торгах выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуального предпринимателя), документ, удостоверяющий личность, свидетельство о присвоении ИНН, согласие супруги (га) на совершение сделки (для физического лица) (ст. 35 СК РФ), перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для

иностранного лица) (абз. 9 п. 11 ст. 110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»; копию решения об одобрении или о совершении крупной сделки, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и если для участника открытых торгов приобретение имущества или внесение денежных средств в качестве задатка являются крупной сделкой (п. 4 ст. 46 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», ст. 78 ФЗ «Об акционерных обществах» и т.д.);

в) фирменное наименование, сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, адрес электронной почты, идентификационный номер налогоплательщика (абз. 3-5 п. 11 ст. 110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»);

г) документы, подтверждающие полномочия руководителя (для юридических лиц) (абз. 11 п. 11 ст. 110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»).

д) информацию о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему и о характере этой заинтересованности, сведения об участии в капитале заявителя арбитражного управляющего, а также сведения о заявителе, саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является арбитражный управляющий (абз. 6 п. 11 ст. 110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»);

е) документ, подтверждающий внесение задатка (подп. Е п. 6.1.1 порядка продажи имущества должника от 23.08.2017г.).

Из приведенных выше правовых норм очевидно, что предоставление требуемых организатором торгов документов предусмотрено либо законодательством РФ либо порядком продажи имущества Должника.

В [пункте 11 статьи 110](#) Закона о банкротстве установлено, что заявка на участие в торгах должна соответствовать требованиям, установленным настоящим Законом и указанным в сообщении о проведении торгов, и оформляется в форме электронного документа.

Кроме того, [пункт 4.3](#). Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утвержденного Приказом Минэкономразвития Российской Федерации от 15.02.2010, устанавливает требования к содержанию заявки.

Указанные нормы не содержат требований о необходимости предоставления претендентам нотариального согласия супруги

Исходя из [статьи 35](#) Семейного кодекса Российской Федерации владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляются по обоюдному согласию супругов. При совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом супругов предполагается, что он действует с

согласия другого супруга.

Для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга.

В этой связи, суды первой и апелляционной инстанций пришли к правомерному выводу о том, что действующим законодательством предусмотрена необходимость получения нотариального согласия другого супруга лишь для совершения другим супругом сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке.

(постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 02.09.2014 по делу №А45-19/2014).

Постановлением Федерального арбитражного суда Центрального округа от 10 июля 2014 г. по делу N А35-5601/2013 указанное мнение подтверждено.

Установлено, что Заявитель участия в торгах не принимал, торги 12.03.2018г. завершены, что подтверждается протоколом № 8/1 .

Законом о защите конкуренции определены основания, по которым могут быть обжалованы действия заказчика при проведении закупок в антимонопольные органы, так согласно ч. 2 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате.

Заявитель жалобы задаток за участие в торгах на расчетный счет Должника не перечислял, заявку на участие в торгах не подавал. Таким образом, возможность обращения с жалобой лица, не подавшего заявку на участие в торгах, по данному конкретному делу определяется наличием реального (а не мнимого) нарушения или действительной угрозой нарушения прав и законных интересов заинтересованного лица, которые могут быть ущемлены или нарушены в результате организации и проведения торгов.

В связи с этим жалоба такого лица должна содержать фактическое обоснование возникновения у него права обратиться в органы ФАС России с такой жалобой за защитой конкретных нарушенных прав, поскольку круг таких лиц законодателем ограничен ч. 2 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции». Такое ограничение субъектного состава предполагает так же наличие у подателя жалобы действительного (а не мнимого) интереса на приобретение реализуемого через торги имущества и нарушение его законных прав, подлежащих публичной (государственной) защите, в порядке, предусмотренном Законом.

Заявителем на заседание комиссии по делу №55-Т/2108 не представлено доказательств, подтверждающих его намерение участвовать в торгах.

Указанное мнение подтверждается судебной практикой, например постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 13.04.2016г. по делу № А53-27152/2015 (стр. 3 предпоследнее предложение)

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, содержащимися в Определении от 22.03.2012 № 520-0-0, положение абзаца шестого пункта 11 статьи 110 Закона о банкротстве направлено на обеспечение открытости и прозрачности торгов по продаже предприятия (имущества) должника, в том числе в части информации о возможной заинтересованности внешнего управляющего как организатора торгов по отношению к тому или иному участнику торгов.

Комиссией Краснодарского УФАС России в ходе заседания по делу №55-Т/2018 установлено, что Организатором торгов нарушены требования частей 18,18 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке установленном частью 11 настоящей статьи направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

Установлено, что уведомление №4892/9 от 05.03.2018 о приостановлении торгов направлено Организатору торгов 06.03.2018 11.28 посредством электронной почты.

Протокол №8/1 подведения итогов закупки от 12.02.2018 опубликован 12.03.2018. По устному свидетельству Организатора торгов победителем заключен договор купли-продажи.

Договор с победителем публичного предложения заключенный после полученного уведомления Краснодарского УФАС России, с нарушением требования, установленного пунктом 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, является ничтожным.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу НСВ на действия организатора торгов

конкурсного управляющего Д Д В при организации и проведении торгов по продаже имущества должника (извещение №5047291 опубликовано на сайте www.fabrikant.ru) необоснованной.

2. Передать материалы дела №55-Т/2018 должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по статье 7.32.4 КоАП РФ в случае документального подтверждения нарушения срока заключения договора.

Заместитель председателя комиссии
Крамаренко

Е.В.

Члены Комиссии:

А.Н.Довлатов
А. А. Сафронова

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.