

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1542/77-18 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.09.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

при участии:

от ООО «Директ-Консалтинг»: директора <...> (на основании решения от 20.04.2016 № б/н),

Финансового управляющего <...> лично,

рассмотрев жалобу ООО «Директ-Консалтинг» (далее — Заявитель, Общество) на действия организатора торгов — Финансового управляющего Смирновой Е.В. (далее — Организатор торгов, Финансовый управляющий) при проведении торгов по продаже имущества должника в форме публичного предложения (сообщение № 2760140 лот № 2) (далее — Торги),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Организатора торгов выразилось в неправомерном отказе в допуске Заявителя к участию в Торгах.

Организатор торгов против удовлетворения жалобы возражал, представил документы по спорным Торгам.

Жалоба принята и рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и

проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного 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 нарушения порядка организации и проведения торгов.

В свою очередь, в силу частей 4 и 7 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Закон о банкротстве) реализация имущества должника осуществляется исключительно путем проведения торгов.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.04.2014 № 17974/13, осуществление контроля за ходом торгов в рамках процедуры банкротства делегировано антимонопольным органам.

В соответствии с пунктом 3 статьи 139 Закона о банкротстве продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном подпунктами 3 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 Закона о банкротстве, с учетом особенностей, установленных статьей 139 указанного закона.

Решением Арбитражного суда Московской области по делу № А41-19571/2016 от 02.06.2016 Хачатрян А.Л. признан несостоятельным (банкротом), в отношении него введена процедура реализации имущества. Финансовым управляющим утверждена Смирнова Е.В.

Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 утвержден Порядок проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, требований к операторам электронных площадок, к электронным площадкам, в том числе технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам, необходимым для проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве.

На официальном сайте электронной торговой площадки ЭТП «Фабрикант.ру» www.fabrikant.ru Организатором торгов опубликовано Извещение о проведении Торгов с начальной ценой лота №2 — 1 030 500 руб.

Согласно пункту 1 статьи 28 Закона о банкротстве сведения, подлежащие опубликованию в соответствии с настоящим Федеральным законом, при условии их предварительной оплаты включаются в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве (далее — ЕФРСБ, Официальный сайт Торгов) и опубликовываются в официальном издании, определенном Правительством Российской Федерации.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 № 1049-р газета «Коммерсантъ» определена в качестве официального издания, осуществляющего опубликование сведений, предусмотренных Законом о банкротстве.

В соответствии с указанным извещением дата публикации объявления о проведении Торгов в газете «Коммерсантъ» — 16.06.2018, дата публикации объявления о проведении Торгов в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве — 05.06.2018.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с частью 4 статьи 110 Закона о банкротстве, продажа предприятия осуществляется в порядке, установленном названным законом, путем проведения торгов в форме аукциона, за исключением имущества, продажа которого в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществляется путем проведения конкурса.

В соответствии с извещением, размещенным на Официальном сайте Торгов, дата начала предоставления заявок на участие — 20.07.2018, дата окончания предоставления заявок на участие — 30.08.2018. Прием заявок также разделен на конкретные периоды.

Согласно пункту 5.1 Приказа Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 «Об утверждении Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве» определение участников торгов осуществляется организатором торгов в соответствии с положениями статьи 110 Закона о несостоятельности (банкротстве).

Из протокола об определении участников этапа в торговой процедуре «Публичное предложение продавца №5060726» от 24.08.2018 № 5 следует, что Заявителю было отказано в допуске к участию в Торгах на основании того, что внесенная сумма задатка не соответствует установленному размеру задатка.

Согласно доводам жалобы 23.08.2018 в 13:26 Заявителем была подана заявка на участие в Торгах.

В извещении о Торгах установлено, что цена публичного предложения на 5 периоде (17.08.2018 00:00 — 23.08.2018 23:40) составляет 206 100,00 руб.

В соответствии с пунктом 5 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) участники торгов вносят задаток в размере, в сроки и в порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов.

Извещением о Торгах определен размер задатка, составляющий 5% (пять процентов) от начальной цены лота.

В соответствии с платежным поручением от 22.08.2018 № 53 Заявителем был внесен задаток в размере 10 305,00 руб., что составляет 5% от цены продажи имущества на 5 периоде.

В своих письменных возражениях Организатором торгов заявлен довод о том, что Заявитель ошибочно рассчитывает сумму задатка от размера цены публичного предложения на конкретном этапе. По мнению Организатора торгов, размер задатка должен быть рассчитан от начальной цены лота № 2, то есть 5% от 1 030 500,00. Таким образом, сумма задатка, подлежащая уплате, по мнению Организатора торгов, составляет 51 525,00 руб.

Комиссия оценивает довод Организатора торгов как несостоятельный ввиду того, что пунктом 4.2 раздела 4 «Продажа имущества должника посредством публичного предложения» Положения о порядке, цене, условиях и сроках проведения торгов имущества должника — Хачатряна Арсена Леваевича, утвержденного постановлением Десятого арбитражного апелляционного суда от 15.02.2017 по делу № А41-19571/2016, задаток установлен в размере 5% начальной цены продажи данного имущества на соответствующем интервале.

Кроме того, согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 01.07.2016 № 305-ЭС16-3457 по делу А40-11709/2010 (далее — Определение ВС РФ), особенность публичного предложения как формы реализации имущества должника состоит в том, что снижение цены происходит поэтапно (поэтапно) до тех пор, пока какое-либо лицо не выразит желание приобрести имущество и не представит организатору торгов надлежаще оформленную заявку, в которой указана цена приобретения, равная цене соответствующего этапа публичного предложения либо превышающая ее.

По смыслу пунктов 8-10 статьи 110 Закона о банкротстве для участия в торгах по продаже имущества должника претендент должен вместе с представлением заявки внести задаток в размере и в сроки, установленные организатором торгов. При этом размер задатка исчисляется от начальной продажной цены предприятия.

Помимо того что задаток в определенной степени обеспечивает исполнение обязательства (статьи 329 и 380 ГК РФ), его функция состоит еще и в том, что риск потерять соответствующую денежную сумму при отказе от заключения договора (пункт 16 статьи 110 Закона о банкротстве) стимулирует к участию в торгах только тех лиц, которые действительно намерены приобретать имущество, выставленное на торги.

При этом законодательное ограничение размера задатка (не более 20% начальной цены продажи имущества – абзац 10 пункта 8 статьи 110 Закона о банкротстве) направлено на предотвращение злоупотребления со стороны организаторов торгов, которое может выражаться в установлении необоснованно высокой суммы задатка и, как следствие, вести к снижению привлекательности продаваемого объекта и закрытию доступа потенциальным покупателям к участию в торгах.

Таким образом, существующий баланс между необходимостью внесения задатка и ограничением его размера создает возможность сформировать наиболее конкурентоспособный состав участников торгов применительно к конкретной цене

предложения, что обеспечивает последующее максимально полное и скорейшее удовлетворение требований кредиторов.

Следовательно, для достижения соответствующих целей необходимо, чтобы размер задатка исчислялся исходя из той цены, которая является начальной продажной на конкретном этапе публичного предложения и на основании которой организатором торгов принимаются заявки от потенциальных покупателей.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить, что исходя из материалов дела, все подавшие заявки участники Торгов на 5 периоде не были допущены к участию в Торгах в связи с непредставлением задатка в надлежащей сумме. Данное обстоятельство фактически свидетельствует о том, что условия документации торгов о размере задатка не были прозрачными и ясными для неопределенного круга лиц (указанная позиция также изложена в Определении ВС РФ).

Действуя разумно и добросовестно, в целях обеспечения равных прав и соблюдения законных интересов всех потенциальных покупателей, организатор торгов должен так формулировать содержание сообщения о проведении торгов, чтобы условия таких торгов являлись доступными и понятными неограниченному кругу лиц, что в итоге способствует увеличению количественного состава участников торгов. Между тем указанная обязанность организатором торгов нарушена.

Согласно части 12 статьи 110 Закона о банкротстве решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается в случае, если:

- заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным в соответствии с названным законом и указанным в сообщении о проведении торгов;
- представленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или недостоверны;
- поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

На основании изложенного, изучив материалы дела, доводы жалобы, возражения Организатора торгов, Комиссия приходит к выводу, что действия Финансового управляющего, выразившиеся в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Торгах, нарушают часть 12 статьи 110 Закона о банкротстве.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов обоснованной.

2. Установить в действиях Организатора торгов нарушение части 12 статьи 110 Закона о банкротстве.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1542/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.09.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения от 06.09.2018 № 1-00-1542/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Финансовому управляющему Смирновой Е.В. (далее — Организатор торгов) устранить нарушения, допущенные при проведении торгов по продаже имущества должника в форме публичного предложения (сообщение № 2760140 лот № 2) (далее — Торги), а именно:

1. Организатору торгов отменить протоколы, составленные в ходе проведения Торгов.
2. Организатору торгов внести изменения в сообщение о Торгах в части указания размера задатка и провести процедуру торгов в соответствии с положениями Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» с учетом решения Комиссии Московского

УФАС России от 06.09.2018 по делу № 1-00-1542/77-18, а также с учетом пункта пункта 4.2 Положения о порядке, цене, условиях и сроках проведения торгов имущества должника Хачатряна А.А.

3. Организатору торгов назначить новые сроки окончания подачи заявок, сроки рассмотрения заявок и сроки подведения итогов Торгов в соответствии с положениями Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 06.09.2018 по делу № 1-00-1542/77-18, а также с учетом пункта пункта 4.3 Положения о порядке, цене, условиях и сроках проведения торгов имущества должника Хачатряна А.А.
4. Организатору торгов разместить вышеуказанные изменения в источниках, предусмотренных законодательством Российской Федерации о банкротстве.
5. Организатору торгов уведомить участников Торгов о новых датах окончания подачи заявок, новых датах рассмотрения заявок, новых датах подведения итогов Торгов.
6. Электронной торговой площадке ООО «Фабрикант.ру» обеспечить возможность исполнения требований настоящего предписания Организатором торгов.
7. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 26.10.2018.
8. Организатору продажи о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 02.11.2018 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.