ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 288/05-АДМ-2018

об административном правонарушении

05.06.2018 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела № 288/05-АДМ-2018 об административном правонарушении, возбужденного в отношении <…> (дата рождения: <...> года, паспорт <...> <...>, место рождения: <...>Кемеровской обл., ИНН <...>, СНИЛС <...>), являвшегося организатором торгов в форме открытого аукциона по продаже имущества должника-банкрота ООО «Автореал-Престиж» ИНН 4205220773 (далее – ООО «Автореал-Престиж»), занимающего с 09.12.2016 г. по настоящее время должность конкурсного управляющего ООО «Автореал-Престиж»,

УСТАНОВИЛА:

При рассмотрении 18.04.2018 г. жалобы Управления Федеральной налоговой службы по Кемеровской области (УФНС КО) № 56/05-18.1-2018 на действия организатора торгов – конкурсного управляющего ООО «Автореал-Престиж» <...> (Организатор торгов) при организации торгов в форме открытого аукциона по продаже следующего имущества должника-банкрота ООО «Автореал-Престиж»: Права требования к ООО «Елена» (ОГРН 1134217009871), ООО «Гранд-Моторс» (ОГРН 1094205022966), ООО «Автореал» (ОГРН 1114205015165) общей номинальной стоимостью 20 306 111,9 руб., начальная стоимость 3 000 000 руб., сообщения о проведении которых опубликованы 25.01.2018 г. на сайте в сети «Интернет» Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: http://bankrot.fedresurs.ru, под № 2404111, 26.01.2018 г. на сайте в сети «Интернет» электронной площадки (ЭП) «Фабрикант» по адресу: https://www.fabrikant.ru, под № 1457105, 02.02.2018 г. на сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ» по адресу: http://www.kommersant.ru под № 54030416553 (далее – Торги), Комиссией Кемеровского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров было выявлено нарушение требований пункта 10 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) при организации Торгов со стороны Организатора торгов.

Нарушение Организатором торгов требований пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве при организации Торгов выразилось в отсутствии в сообщениях о проведении Торгов сведений об адресе электронной почты Организатора торгов. Кроме того, Организатор торгов опубликовал в сообщениях о проведении Торгов, размещённых в разных источниках, противоречащие друг другу сведения: о дате и времени подачи заявок на участие в Торгах (в ЕФРСБ – с 03.02.2018 г. в 10:00; на ЭП «Фабрикант» – с момента публикации сообщения о проведении Торгов (26.01.2018 г.) на сайте ЭП «Фабрикант»); о дате и времени торгов (в ЕФРСБ – 19.03.2018 г. в

10:00; на ЭП «Фабрикант» – 18.03.2018 г. в 10:00).

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 09.12.2016 г. по делу № А27-16669/2016 ООО «Автореал-Престиж» признано несостоятельным (банкротом) и в отношении него открыто конкурсное производство. Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 09.12.2016 г. по делу № А27-16669/2016 конкурсным управляющим ООО «Автореал-Престиж» утверждён <...>. Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 28.12.2016 г. по делу № А27-16669/2016 в определение от 09.12.2016 г. исправлены опечатки, определено читать по всему тексту определения от 09.12.2016 г. фамилию, имя, отчество арбитражного управляющего как «<...>».

25.01.2018 г., 02.02.2018 г. и 26.01.2018 г. Организатором торгов в сети «Интернет» на сайтах ЕФРСБ, газеты «Коммерсант» и ЭП «Фабрикант» соответственно, опубликованы сообщения о проведении Торгов с начальной ценой продажи реализуемого имущества в 3 000 000 рублей.

Установлено, что в сообщениях о проведении Торгов отсутствует адрес электронной почты Организатора торгов.

В сообщении о проведении Торгов, опубликованном на сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ», указано: место, дата, время проведения торгов – МТС «Фабрикант», 19.03.2018 г. 10:00 ч. Полная информация о торгах приведена в сообщении в ЕФРСБ за № 2404111.

В сообщении на ЕФРСБ указано: дата и время начала подачи заявок – 03.02.2018 г. в 10:00; дата и время окончания подачи заявок – 18.03.2018 г. в 10:00; дата и время торгов – 19.03.2018 г. в 10:00.

В сообщении о проведении торгов на сайте в сети «Интернет» ЭП «Фабрикант» содержатся следующие сведения:

дата и время подведения итогов (дата завершения аукциона) – 18.03.2018 г. в 14:55;

дата окончания приёма Аукционных заявок в аукционе (Дата вскрытия конвертов) – претенденты могут подавать заявки посредством системы электронного документооборота, начиная с момента публикации данного извещения на сайте в сети «Интернет» по адресу: www.fabrikant.ru до 18.03.2018 г. 10:00;

дата определения участников аукцион – не позднее 19.03.2018 г. в 10:00 на сайте в сети «Интернет» по адресу: www.fabrikant.ru;

дата начала аукциона – 18.03.2018 г. в 10:00 на сайте в сети Интернет по адресу: www.fabrikant.ru.

Учитывая вышеизложенное, Организатор торгов опубликовал в сообщениях о проведении Торгов, размещённых в разных источниках, противоречащие друг другу сведения: о дате и времени подачи заявок на участие в Торгах (на ЕФРСБ – с 03.02.2018 г. в 10:00; на ЭП «Фабрикант» – с момента публикации сообщения о проведении Торгов на сайте ЭП «Фабрикант»); о дате и времени торгов (в ЕФРСБ – 19.03.2018 г. в 10:00; на ЭП «Фабрикант» – 18.03.2018 г. в 10:00).

Согласно пункту 3 статьи 139 Закона о банкротстве продажа имущества должника

осуществляется в порядке, установленном пунктами 3-19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 настоящего Федерального закона, с учётом особенностей, установленных настоящей статьёй.

В силу пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, в том числе, сведения об организаторе торгов, его почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона, срок и время представления заявок на участие в торгах и предложений о цене предприятия (даты и время начала и окончания представления указанных заявок и предложений), а также порядок и критерии выявления победителя торгов.

В соответствии с пунктом 9 статьи 110 Закона о банкротстве обязанность публикации сообщения о проведении торгов лежит на организаторе торгов.

Частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) нарушение, в том числе, установленных законодательством РФ процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, за исключением случаев, предусмотренных частями 1-9 настоящей статьи и статьями 7.29-7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса, - влечёт наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трёх тысяч до десяти тысяч рублей.

В соответствии с примечанием к статье 2.4 КоАП под должностным лицом в КоАП следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие и т.д.

Таким образом, действия организатора Торгов – <...>, занимающего с 09.12.2016 г. по настоящее время должность конкурсного управляющего ООО «Автореал-Престиж», выразившиеся в отсутствии в сообщениях о проведении Торгов сведений об адресе своей электронной почты, а также в публикации в сообщениях о проведении Торгов, размещённых в разных источниках, противоречащих друг другу сведений: о дате и времени подачи заявок на участие в Торгах (в ЕФРСБ – с 03.02.2018 г. в 10:00; на ЭП «Фабрикант» – с момента публикации сообщения о проведении Торгов (26.01.2018 г.) на сайте ЭП «Фабрикант»); о дате и времени торгов (в ЕФРСБ – 19.03.2018 г. в 10:00; на ЭП «Фабрикант» – 18.03.2018 г. в 10:00), вступают в противоречие с требованиями пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве, содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Время совершения <...>административного правонарушения: 10:47:33 (время московское) 25.01.2018 г. (время публикации сообщения о проведении Торгов на

сайте в сети «Интернет» ЕФРСБ); 08:35 (время московское) 26.01.2018 г. (время публикации сообщения о проведении Торгов на сайте в сети «Интернет» ЭП «Фабрикант»); время публикации 02.02.2018 г. сообщения о проведении Торгов на сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ».

Местом совершения <...>административного правонарушения является его местонахождение в момент публикации сообщений о проведении торгов (согласно сведениям, опубликованным в сообщениях о проведении Торгов, местонахождение Организатора торгов: г. Кемерово, пр. Октябрьский, д.80Г-23).

Уведомлением от 27.04.2018 № 05/3983 процедура составления и подписания протокола по настоящему делу назначена на 16.05.2018 г. на 15 часов 00 минут.

16.05.2018 г. на процедуру составления и подписания протокола <...>, надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте составления и подписания протокола, не явился, защитника не направил.

16.05.2018 г. в отсутствии <...>, извещённого надлежащим образом о дате времени и месте составления и подписания протокола, составлен и подписан протокол № 288/05-АДМ-2018 об административном правонарушении.

Определением от 21.05.2018 г. дело № 288/05-АДМ-2018 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 05.06.2018 г. на 15 часов 00 минут.

05.06.2018 г. в адрес Кемеровского УФАС России от <...>поступили пояснения по возбуждённому административному производству от 24.05.2018 г. (вх. № 3752 от 05.06.2018) с приложенными материалами, согласно которым <...>соглашается с фактом отсутствия в извещениях о проведении Торгов его адреса электронной почты, вместе с тем, указывает, что интерфейс окна извещения о проведении торгов на ЭП «Фабрикант» позволяет в один клик перейти из извещения в информацию об организаторе торгов, где размещена информация об арбитражном управляющем, в том числе, адрес электронной почты. В части несоответствия информации о дате проведения торгов, размещённой на разных источниках, <...>также согласился с данным фактом, указал, что имела место опечатка и необходимо было руководствоваться датой и временем, указанными в сообщении на электронной площадке. Вместе с тем пояснил, что поскольку Торги проводились на ЭП «Фабрикант», они не могли проводиться в иное время и дату, чем те, что были указаны на ЭП. В случае возникновения недопонимания потенциальные участники Торгов имели возможность обратиться за разъяснениями к организатору Торгов, однако никаких вопросов не поступало. Кроме того, <...>просил прекратить производство по настоящему делу в силу малозначительности совершённого правонарушения. В случае неявки рассмотрение дела <...>просил провести в его отсутствие.

05.06.2018 г. в назначенное определением от 21.05.2018 г. время <...>, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела(что подтверждается списком № 1 внутренних почтовых отправлений от 23.05.2018 г. и отчётом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65097223019312), на рассмотрение дела № 288/05-АДМ-2018 об административном правонарушении не явился, защитника не направил.

Учитывая, что <...>надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела, а также ходатайство самого <...>о рассмотрении дела в его отсутствие в случае его неявки, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает возможным рассмотреть дело № 288/05-АДМ-2018 об административном правонарушении в его отсутствие.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Согласно части 1 статьи 2.1. КоАП административным правонарушением признаётся противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы права, должностное лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у <...>, являвшимся организатором Торгов, занимающего с 09.12.2016 г. по настоящее время должность конкурсного управляющего ООО «Автореал-Престиж», имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства РФ указанным должностным лицом предпринято не было.

<...>документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших ему выполнить требования пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства РФ.

Административное правонарушение признаётся совершённым по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (статья 2.2 КоАП).

Действия <...>следует признать виновными, совершёнными по неосторожности.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественная опасность совершённого правонарушения выразилась в нарушении организатором торгов прав потенциальных участников Торгов, на получение всей необходимой и достоверной информации, предусмотренной законодательством РФ, о торгах. Кроме того, <...>ненадлежащим образом исполнил свои публично-правовые обязанности, что посягает на установленный законодательством РФ порядок организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов.

Оценив имеющиеся материалы, характер и степень общественной опасности действий <...>при организации Торгов, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России не находит оснований для квалификации допущенного правонарушения в качестве малозначительного, в связи со следующим: состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.23.4 КоАП является формальным, следовательно, по указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении организатора торгов к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Публичный статус <...>как организатора проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, предопределяет повышенные требования законодательства к данной деятельности, поскольку любые, не основанные на нормах права действия данного субъекта, нарушают права лиц, принимающих участие в торгах, либо желающих принять в них участие.

Существенная угроза охраняемым общественным интересам в данном случае заключается, прежде всего, в несоблюдении <...>публично правовых обязанностей, возникающих у него при осуществлении деятельности по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов.

Таким образом, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

Факт совершения административного правонарушения <...>подтверждается протоколом № 288/05-АДМ-2018 об административном правонарушении от 16.05.2018 г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения <...>к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.4 КоАП), на момент вынесения настоящего постановления не истёк.

Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает, что приведённые <...>доводы не подтверждают отсутствие с его стороны противоправных действий в связи со следующим:

1. отсутствие адреса электронной почты организатора Торгов в сообщениях об их проведении было точно установлено Комиссией на дату рассмотрения жалобы УФНС КО № 56/05-18.1-2018 (18.04.2018 г.). Отсутствие электронной почты организатора Торгов в информации об организаторе процедуры – участнике системы электронной площадки «Фабрикант» <...>было также проверено Комиссией при рассмотрении указанной жалобы, что подтверждается имеющимися в деле материалами. Кроме того, наличие данной информации было также проверено при рассмотрении настоящего дела 05.06.2018 г. и сведения об адресе электронной почты, в информации об организаторе процедуры – участнике системы электронной площадки «Фабрикант» <...>, по состоянию на 05.06.2018 г. также отсутствовали;

2. отсутствие обращений потенциальных участников к организатору Торгов с обращениями по поводу наличия противоречащих друг другу сведений о дате и времени проведения торгов в сообщениях о проведении Торгов, опубликованных в разных источниках, не подтверждает отсутствие противоправного деяния со стороны организатора Торгов, а установить наступление негативных последствий от данных действий отсутствует возможность, кроме того, как указано выше, в связи с формальным составом вменяемого административного правонарушения, в установлении наступления данных последствий, для признания лица нарушившим вменяемую норму, отсутствует такая необходимость;

3. основания отсутствия возможности признания вменяемого <...>правонарушения в качестве малозначительного описано выше.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России учитывает характер совершённого административного правонарушения, а также наличие смягчающего административную ответственность обстоятельства.

Руководитель Кемеровского УФАС России считает возможным, с учётом положений части 2 статьи 4.2 КоАП, признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину <...>, совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину <...>доказанной, а действия верно квалифицированными по части 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Учитывая характер совершённого административного правонарушения, личность виновного, доход <...>, отсутствие отягчающих административную ответственность обстоятельств, а также наличие смягчающего административную ответственность обстоятельства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает целесообразным назначить административное наказание в пределах минимально допустимой санкции, определенной частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 10 статьи 7.32.4 КоАП заместитель руководителя Кемеровского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать <...> (дата рождения: <...> года, паспорт <...> <...>, место рождения: <...>Кемеровской обл., ИНН <...>, СНИЛС <...>), являвшегося организатором торгов в форме открытого аукциона по продаже имущества должника-банкрота ООО «Автореал-Престиж», виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 3 000 (три тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки,

предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объёме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001, ОГРН 001034205025799,

ОКТМО: 32701000

Кемеровское УФАС России л/сч 04391522470 в УФК по Кемеровской области

р/с 40101810400000010007, отделение КЕМЕРОВО

БИК 043207001 КБК: 161 116 02010 01 6000 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 288/05-АДМ-2018

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, необходимо направить по факсу 36-77-83 либо электронной почтой по адресу: to42@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя <…>