

РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-2287/2019

18 ноября 2019 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

«...»

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «НТМ ПЛЮС» (далее – ООО «НТМ ПЛЮС») на действия организатора торгов конкурсного управляющего ООО «ДЭЗИС НСК» «...» при проведении торгов в форме аукциона по реализации предмета залога ООО «ДЭЗИС НСК» - недвижимого имущества,

в присутствии:

«...»УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «НТМ ПЛЮС» на действия организатора торгов конкурсного управляющего ООО «ДЭЗИС НСК» «...» при проведении торгов в форме аукциона по реализации предмета залога ООО «ДЭЗИС НСК» - недвижимого имущества.

Заявитель сообщает следующее.

Организатором торгов - «...» (НП АУ "ОРИОН"), конкурсным управляющим ООО «ДЭЗИС НСК» (адрес: 630039, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Добролюбова, д. 162/1, ИНН 5406521660, ОГРН 1095406004121), признанного несостоятельным (банкротом) Решением Арбитражного суда Новосибирской области от 22.04.2019 года по делу № А45-29016/2018, была определена дата и время проведения открытого аукциона в электронной форме - 04.11.2019 года в 12:00.

Оператором электронной площадки Балтийская электронная торговая площадка 04.11.2019 года с 12:00 по 12:31 проведен открытый аукцион в электронной форме по реализации предмета залога ООО «ДЭЗИС НСК» - недвижимого имущества.

По результатам проведенного аукциона был определен победитель торгов ИП Трофимов «...», ИНН 540206647143, «...». в отношении:

- Лота № 1: Нежилое помещение, общей площадью 148,4 кв. м. (кадастровый номер <...> :35:032480:369), и 1/324/10000 доли в праве общей долевой собственности на нежилое помещение номера на поэтажном плане 6, общей площадью 101,3 кв. м. (кадастровый номер <...> :35:032190:0001:01:02). Адрес расположения: «...». Предложение победителя аукциона о цене соответствует начальной (минимальной) цене, указанной в Извещении о проведении торгов № 0012892 от 17.09.2019 года.

- Лота № 2: Нежилое помещение, общей площадью 138,5 кв. м. (кадастровый номер <...> :35:032480:368), 4345/10000 доли в праве общей долевой собственности на

нежилое помещение номера на поэтажном плане 18, общей площадью 33,3 кв. м. (кадастровый номер <...> :35:032190:0001:01:03). Адрес расположения: «...». Предложение победителя аукциона о цене соответствует начальной (минимальной) цене, указанной в Извещении о проведении торгов № 0012892 от 17.09.2019 года.

По мнению Заявителя его права и законные интересы нарушены следующими действиями.

Согласно Извещению о проведении торгов Организатором торгов установлены: дата и время начала подачи заявок 17.09.2019 года 17:00; дата и время окончания срока подачи заявок 28.10.2019 года 12:00; дата проведения открытого аукциона 04.11.2019 года 12:00.

Однако 04.11.2019 года является государственным праздничным днем - Днем народного единства.

В соответствии со статьи 113 Трудового Кодекса РФ работа в выходные и нерабочие праздничные дни запрещается, за исключением случаев, предусмотренных Трудовым Кодексом. Привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни производится с их письменного согласия в случае необходимости выполнения заранее непредвиденных работ, от срочного выполнения которых зависит в дальнейшем нормальная работа организации в целом или ее отдельных структурных подразделений, индивидуального предпринимателя. В других случаях привлечение к работе в выходные и нерабочие праздничные дни допускается с письменного согласия работника и с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации.

ООО «НТМ ПЛЮС» не смогло получить согласия сотрудников на работу в праздничный день, таким образом, не подало заявки на участие в открытом аукционе и не смогло принять участие в открытом аукционе, проведенном 04.11.2019 года.

Таким образом, в связи с назначением даты открытого аукциона на выходной праздничный день Заявитель не смог реализовать свое право на участие в данном Аукционе.

В соответствии со статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно статьям 110, 139 Федерального закона от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» порядок, сроки и условия продажи имущества должника должны быть направлены на реализацию имущества должника по наиболее высокой цене и должны обеспечивать привлечение к торгам наибольшего числа потенциальных покупателей. Пунктом 14 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» предусмотрено, что Организатор торгов обязан обеспечить равный доступ всех лиц к участию в торгах, в том числе к информации о проведении торгов, и обеспечить право лиц на участие в торгах без взимания с них платы, не предусмотренной настоящим Федеральным законом.

Исходя из изложенного, считаем, что Организатор торгов, назначив дату проведения открытого аукциона на выходной праздничный день, не обеспечил равный доступ всех лиц к участию в торгах, чем нарушил положения статьи 17 Закона о защите конкуренции, статей 110, 139 Закона о банкротстве. Кроме нарушения прав ООО «НТМ ПЛЮС», других потенциальных участников торгов, Организатор торгов так же нарушил и права конкурсных кредиторов, поскольку отсутствие конкуренции в предложениях о цене привели к продаже имущества должника банкрота по минимальной цене, не достаточной для удовлетворения требований конкурсных кредиторов, что противоречит целям продажи имущества должника банкрота.

В своих возражениях конкурсный управляющий ООО «ДЭЗИС НСК» «...» сообщила следующее.

Деятельность арбитражного управляющего по продаже имущества в рамках конкурсного производства регулируется не трудовым законодательством, а специальными нормами права: Федеральным законом от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 года № 495 «Об утверждении Порядка 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, внесении изменений в приказ Минэкономразвития России от 05 апреля 2013 г. № 178 и признании утратившими силу некоторых приказов Минэкономразвития России».

Согласно пункту 4 статьи 138 Федерального закона от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» продажа заложенного имущества осуществляется конкурсным управляющим в порядке, предусмотренном пунктами 4, 5, 8 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 настоящего Федерального закона, и с учётом положений настоящей статьи.

Определением Арбитражного суда Новосибирской области от 11.02.2019 года требования Банка ВТБ (ПАО) в размере 10 356 258,64 руб. включены в реестр требований кредиторов ООО «ДЭЗИС НСК» с отнесением в третью очередь удовлетворения, как требования по обязательствам, обеспеченные залогом.

ПАО Банк «ВТБ» утвержден Порядок и условия проведения торгов по реализации предмета залога ООО «ДЭЗИС НСК»:

Лот № 1: Нежилое помещение, общей площадью 148,4 кв. м. Кадастровый номер <...> :35:032480:369 - начальная стоимость на первых торгах 6 900 000,00 руб. и 1324/10000 доли в праве общей собственности на нежилое помещение номера на поэтажном плане 6, общей площадью 101,3 кв. м. Кадастровый номер <...> :35:032190:0001:01:02 - начальная стоимость на первых торгах 400 000,00 руб. Адрес расположения: «...»

Лот № 2: Нежилое помещение, общей площадью 138,5 кв. м. Кадастровый номер <...> :35:032480:368 - начальная стоимость на первых торгах 6 400 000,00 руб. и 4345/10000 доли в праве общей долевой собственности на нежилое помещение,

номера на поэтажном плане 18, общей площадью 33,3 кв. м. Кадастровый номер <...> :35:032190:0001:01:03 - начальная стоимость на первых торгах 500 000 руб. Адрес расположения«...»

Общая стоимость продажи имущества на первых торгах составляет 14 200 000,00 руб.

Положение о продаже имущества определяет порядок и условия продажи имущества ООО «ДЭЗИС НСК», в том числе, порядок организации открытых электронных торгов по продаже имущества, а также случаи и порядок заключения договоров купли-продажи без проведения торгов.

Положение также устанавливает правила определения победителя на открытых электронных торгах, условия и порядок заключения договора купли-продажи имущества, а также иные возникающие при реализации имущества должника вопросы, исходя из требований и положений статей 110,111, 138, 139 Федерального закона от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», с учётом нормативных положений Приказа Министерства экономического развития Российской Федерации от 23.07.2015 года № 495 «Об утверждении Порядка 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, внесении изменений в приказ Минэкономразвития России от 05.04.2013 года № 178 и признании утратившими силу некоторых приказов Минэкономразвития России».

06.09.2019 года конкурсным управляющим опубликовано сообщение об определении начальной продажной цены, утверждении порядка и условий проведения торгов по реализации предмета залога, порядка и условий обеспечения сохранности предмета залога № 4136699 в ЕФРСБ.

В соответствии с пунктом 2.8. утвержденного залоговым кредитором Порядка, оператор электронной площадки - лицо, государственная регистрация которого осуществлена в установленном порядке на территории РФ, являющаяся членом саморегулируемой организации операторов электронных площадок и проводящее торги в электронной форме в соответствии с законом.

По смыслу статьи 20.3 Федерального закона от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» привлекаемый арбитражным управляющим оператор электронной площадки должен быть аккредитован саморегулируемой организацией, членом которого является арбитражный управляющий.

Арбитражный управляющий «...» избрала в качестве оператора электронной площадки Балтийскую электронную площадку, аккредитованную в СРО НП АУ «ОРИОН», членом которого является конкурсный управляющий на сайте <http://bepspb.ru/> в сети «Интернет».

Указанная электронная площадка соответствует требованиям, предъявляемым к электронным площадкам Приказом Минэкономразвития от 23.07.2015 года № 495, и

содержащимся в нем требованиям к электронным площадкам, в частности - открытый доступ к электронной площадке через информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет», а также функционирование электронной площадки в режиме круглосуточной непрерывной работы в течение 7 (семи) дней в неделю, за исключением времени проведения профилактических работ или технического сбоя в работе электронной площадки в результате действий третьих лиц, препятствующих функционированию электронной площадки. Из чего следует, что указанный приказ не содержит запрета на проведение торгов в нерабочие дни, а наоборот содержит требования о свободном круглосуточном бесперебойном доступе в течении 7 (семи) дней в неделю.

Регламент проведения торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, размещен Балтийской электронной площадкой (далее - Регламент) на сайте в открытом доступе.

Балтийская электронная площадка работает круглосуточно, в связи с чем Организатор торгов имеет право назначать торги на любой день и любое время в режиме работы площадки. Организатором торгов был обеспечен равный доступ всех лиц к участию в торгах, в том числе путём размещения информационных сообщений в установленные законом сроки, и у заявителя было достаточно времени для проверки ЭЦП.

Федеральным законом от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» не предусмотрен запрет на проведение торгов по продаже имущества в нерабочие дни.

Дата проведения аукциона назначена на 04.11.2019 года. К торгам было допущено две заявки, одна из которых от «...» вторая от ИП Трофимова А.С. по каждому из лотов, иных заявок не поступало. Торги проведены, сбоев на площадке не было. За период с момента размещения объявлений о проведении торгов ни от кого не поступало жалоб и заявлений на дату назначения торгов. Само по себе оформление документов, заключение сделок и проведение иных мероприятий в рабочий день не является нарушением чьих-либо прав.

13.09.2019 года конкурсным управляющим опубликовано сообщение о проведении торгов № 4151132 в ЕФРСБ.

14.09.2019 года Объявление о проведении торгов опубликовано в официальном издании газете «Коммерсантъ» № 167 (стр. 112).

28.10.2019 года конкурсным управляющим были подписаны Протокол № 12892-1 об определении участников торгов по лоту № 1 и Протокол № 12892-2 об определении участников торгов по лоту № 2, где к торгам были допущены двое участников: ИП Трофимов А.С. (дата подачи заявки 08.10.2019 года) и «...». (дата подачи заявки 15.10.2019 года). Иных заявок не поступало и не отклонялось.

Открытые электронные торги в форме аукционов состоялись в 12:00 04.11.2019 года на сайте <http://berspb.ru/> в сети «Интернет». Окончание торгов по данным аукционам произошло в 12:31 04.11.2019 года. Технических сбоев во время проведения торгов не зафиксировано.

В ходе аукциона по лоту № 1 и № 2 было подано одно ценовое предложение о цене в размере 7 300 000,00 и 6 900 000,00 руб. соответственно от ИП Трофимова А.С. Больше ценовых предложений в установленном времени шага (30 минут) не поступало, в связи с чем торги признаны состоявшимися и определен победитель.

04.11.2019 года конкурсным управляющим были подписаны Протокол № 12892-1 о результатах проведения открытых торгов по лоту № 1 и Протокол № 12892-2 о результатах проведения открытых торгов по лоту № 2.

06.11.2019 года конкурсным управляющим опубликовано сообщение о результатах торгов № 4347012 в ЕФРСБ.

07.11.2019 года между ООО «ДЭЗИС ИСК» в лице конкурсного управляющего и ИП Трофимовым А.С. были заключены договоры купли-продажи недвижимого имущества № 01-11/2019 и № 02-11/2019.

08.11.2019 года конкурсным управляющим подана Заявка-Договор на публикацию сообщения о результатах проведения торгов в газету «Коммерсантъ». 11.11.2019 года газетой «Коммерсантъ» выставлен счет № 54030516680 за публикацию. Публикация о результатах торгов в газете «Коммерсантъ» будет опубликована 16.11.2019 года.

08.11.2019 года конкурсным управляющим опубликовано сообщение о заключении договора купли-продажи № 4354166 в ЕФРСБ. Также информация о заключенных договорах была опубликована на Балтийской электронной площадке.

08.11.2019 года на расчетный счет должника от ИП Трофимова А.С. поступила оплата по договору купли-продажи объектов недвижимого имущества по лоту № 1 № 01-11/2019 от 07.11.2019 года в размере 5 840 000,00 руб. за вычетом суммы задатка.

13.11.2019 года на расчетный счет должника от ИП Трофимова А.С. поступила оплата по договору купли-продажи объектов недвижимого имущества по лоту № 2 № 02-11/2019 от 07.11.2019 года в размере 5 520 000,00 руб. за вычетом суммы задатка.

Соответственно денежные средства поступили в конкурсную массу должника и должны быть распределены в соответствии с пунктом 2 статьи 138 Федерального закона от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». А именно из средств от реализации предмета залога 80 % направляется на погашение требований кредитора, обеспеченные залогом, но не более чем основная сумма задолженности. Учитывая, что задолженность залогового кредитора, включенная в реестр, составляет 10 356 258,64 руб., что меньше 80 %, то соответственно будет произведено 100 % погашения задолженности залогового кредитора, и после погашения залоговых требований сумма, включенная в конкурсную массу для погашения иных требований конкурсных кредиторов, составит 3 843 741,36 руб.

В настоящее время заявитель ООО «НТМ ПЛЮС» подал данную жалобу, не указывая, в чем нарушено его право, что направлено на затягивание процедуры банкротства и в настоящее время нарушает право залогового кредитора на получение погашения залоговых обязательств.

Конкурсным управляющим не было допущено нарушений закона при проведении

торгов, был соблюден порядок проведения торгов, установленный залоговым кредитором, и достигнуты цели, на которые был направлен этот порядок.

В жалобе также указывается, что ООО «НТМ ПЛЮС» не смогло получить согласия сотрудников на работу в праздничный день, поэтому не подало заявку.

Согласно информационному сообщению № 4151132 в ЕФРСБ от 13.09.2019 года, заявка на участие в торгах должна соответствовать требованиям, указанным в сообщении о проведении торгов, и подписана электронной подписью заявителя. Если заявитель юридическое лицо, подписантом является директор или руководитель юридического лица. Для подачи заявки привлечение сотрудников не является необходимым. Дата начала подачи заявки - 16.09.2019 года, дата окончания срока подачи заявок - 28.10.2019 года.

Никаких доводов от заявителя на нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах в жалобе не имеется.

Часть 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает, что 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 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.

Таким образом, по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Кроме того, исходя из толкования части 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», основанием для подачи жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии может быть нарушенное право. Нарушение прав может заключаться либо в ограничении доступа к участию в торгах ввиду не размещения необходимой информации, либо в форме необоснованного гонения заявки участника (Решение Арбитражного суда города Москвы от 06.09.2017 года по делу А40-76169/2017).

ООО «НТМ ПЛЮС» не подало заявку на участие в торгах до даты окончания подачи заявок, следовательно, не обладает правом обжалования, так как при таких условиях законом заявителю дано право обжаловать лишь порядок размещения информации о проведении торгов или порядок подачи заявок.

Указанная позиция также содержится в информационном письме ФАС России от 23.01.2018 года № ИА/3655/18, в котором обращается внимание территориальных органов ФАС России на необходимость учета данной позиции при рассмотрении

жалоб.

«...» полагает, что заявитель не имел реальных намерений принимать участие в торгах, и соответственно, подавая жалобу идентичную иным заявителям, тем самым злоупотребляет правом и эти действия направлены на затягивание процедуры банкротства, нарушают права кредиторов. На основании изложенного просит заявителю отказать в удовлетворении жалобы.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

06.09.2019 года конкурсным управляющим ООО «ДЭЗИС НСК» «...» в ЕФРСБ опубликовано сообщение № 4136699 об определении начальной продажной цены, утверждении порядка и условий проведения торгов по реализации предмета залога, порядка и условий обеспечения сохранности предмета залога.

В качестве электронной площадки «...» выбрала Балтийскую электронную площадку, аккредитованную в СРО НП АУ «ОРИОН» в соответствии с требованиями статьи 20.3 Федерального закона от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Указанная электронная площадка соответствует требованиям, предъявляемых к электронным площадкам Приказом Минэкономразвития от 23.07.2015 года № 495, в частности - открытый доступ к электронной площадке через информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет», а также функционирование электронной площадки в режиме круглосуточной непрерывной работы в течение 7 (семи) дней в неделю, за исключением времени проведения профилактических работ или технического сбоя в работе электронной площадки в результате действий третьих лиц, препятствующих функционированию электронной площадки. Указанный приказ не содержит запрета на проведение торгов в нерабочие дни.

13.09.2019 года конкурсным управляющим опубликовано сообщение о проведении торгов № 4151132 в ЕФРСБ.

14.09.2019 года Объявление о проведении торгов опубликовано в официальном издании газете «Коммерсантъ» № 167 (стр. 112).

Дата проведения аукциона назначена на 04.11.2019 года.

В соответствии с Протоколом № 12892-1 об определении участников торгов по лоту № 1 от 28.10.2019 года и Протоколом № 12892-2 об определении участников торгов по лоту № 2 от 28.10.2019 года, к торгам было допущено две заявки - «...» ИП Трофимова А.С. по каждому из лотов. Иных заявок не поступало и не отклонялось.

Открытые электронные торги в форме аукционов состоялись в 12:00 04.11.2019 года на сайте <http://berspb.ru/> в сети «Интернет». Окончание торгов по данным аукционам произошло в 12:31 04.11.2019 года. Технических сбоев во время проведения торгов не зафиксировано.

Федеральным законом от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» не предусмотрен запрет на проведение торгов по продаже имущества в нерабочие дни.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «НТМ ПЛЮС» на действия организатора торгов конкурсного управляющего ООО «ДЭЗИС НСК» «...» при проведении торгов в форме аукциона по реализации предмета залога ООО «ДЭЗИС НСК» - недвижимого имущества необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.