

РЕШЕНИЕ № Т-42/14

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Магнит» на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 24.06.2014

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Заместителя председателя Комиссии ФАС России (ведущего заседание) – заместителя начальника Управления контроля ЖКХ, строительства и природных ресурсов А.Г. Матюхина, членов Комиссии ФАС России: советника Управления контроля ЖКХ, строительства и природных ресурсов П.В. Ашастина, начальника отдела контроля торгов Управления контроля ЖКХ, строительства и природных ресурсов О.С. Малой, консультанта отдела правовой экспертизы Правового управления К.В. Косенко, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля торгов Управления контроля ЖКХ, строительства и природных ресурсов Д.А. Шевляковой (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

- ООО «Магнит»: Кульминский Е.А. – протокол собрания учредителей общества с ограниченной ответственностью от 03.12.2013; Кульминская А.Б. – доверенность № 3 от 23.06.2014; Заикин А.В. – доверенность № 1 от 23.06.2014;

- ООО «АППИД»: Иванков Д.А. – доверенность № б/н от 23.06.2014; Быкова О.В. – доверенность № б/н от 23.06.2014;

- ЗАО «Сбербанк-АСТ» - уведомлено надлежащим образом, представители на рассмотрение жалобы не явились,

рассмотрев жалобу ООО «Магнит», направленную письмом Архангельского УФАС России от 16.06.2014 № 02-12/3342, на действия организатора торгов – ООО «АППИД» при проведении открытых торгов посредством публичного предложения по продаже имущества должника ООО «Лесозавод-23» (Лот № 1), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Магнит» (далее – Заявитель), направленная письмом Архангельского УФАС России от 16.06.2014 № 02-12/3342, на действия организатора торгов – ООО «АППИД» (далее – Организатор торгов) при проведении открытых торгов посредством публичного предложения по продаже имущества должника ООО «Лесозавод-23» (Лот № 1) (далее также – Жалоба, Торги).

Из Жалобы следует, что действия Организатора торгов, выразившиеся в отказе в допуске Заявителя к участию в Торгах, лишили его возможности принять участие в Торгах.

Рассмотрев все представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя и Организатора торгов, Комиссия ФАС России установила следующее.

01.03.2014 в газете «Коммерсантъ» № 35 Организатором торгов было размещено сообщение о проведении Торгов, согласно которому посредством публичного предложения на электронной площадке - ЗАО «Сбербанк-АСТ» (<http://utp.sberbank-ast.ru/Bankruptcy>) реализуется имущество, находящееся в залоге у АКБ «Российский капитал» (ОАО), в том числе котёл КЕ 10-241 (Лот № 1); начальная продажная цена – 1 005 300 руб., с учетом НДС; для участия в Торгах оформляется заявка в соответствии с п. 11 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»; прием заявок на участие в Торгах осуществляется на сайте - <http://bankruptcy.sberbank-ast.ru>, с 01.04.2014 г. по 05.06.2014 г., с 11:00 до 17:00 (время московское); задаток - 5% от начальной продажной цены, вносится до подачи заявки.

Согласно Жалобе 31.05.2014 Заявитель подал заявку на участие в Торгах с приложением следующих документов:

- обязательство Заявителя соблюдать требования, указанные в сообщении о проведении Торгов;
- фирменное наименование (наименование);
- сведения об организационно-правовой форме;
- сведения о месте нахождения, почтовый адрес;
- номер контактного телефона;
- адрес электронной почты;
- действительная на день представления заявки на участие в торгах выписка из ЕГРЮЛ от 22.05.2014;
- копии документов, подтверждающих полномочия руководителя: протокол об избрании директора и приказ о вступлении в должность директора;
- сведения о наличии заинтересованности Заявителя по отношению к должнику,

кредиторам, конкурсному управляющему и о характере этой заинтересованности;

- сведения об участии в капитале конкурсного управляющего;

- сведения об участии в капитале заявителя саморегулируемой организации, членом которой является конкурсный управляющий;

- информация об одобрении совершения крупной сделки (Протокол от 12.05.2014);

- предложение о цене приобретаемого имущества;

- договор о задатке;

- платежное поручение о задатке.

Согласно Протоколу об определении участников открытых торгов, проводимых посредством публичного предложения по продаже имущества должника ООО «Лесозавод-23» ИНН 2901076601, ОГРН 1022900512381, 163023, г. Архангельск, Проезжая ул., д. 1, корп. 1, код торгов SBR013-1403310009 Лот № 57 от 06.06.2014 (далее – Протокол об определении участников Торгов) Организатором торгов было принято решение об отказе в допуске Заявителя к участию в Торгах на основании того, что представленные Заявителем заявка и документы не соответствуют установленным к ним требованиям и являются недостоверными.

На рассмотрении Комиссией ФАС России Жалобы представить Заявителя указал, что отказ в допуске к участию в Торгах Заявителя не соответствует положениям пункта 11 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) и пункту 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 России от 15.02.2010 № 54 (далее – Порядок).

На рассмотрении Комиссией ФАС России Жалобы, представитель Организатора торгов представил письмо АКБ «Российский Капитал» (ОАО) от 02.06.2014 исх. № б/н, направленное в адрес Организатора торгов, согласно которому было установлено, что Заявитель является заинтересованным лицом по отношению к кредиторам должника в соответствии со статьей 19 Закона о банкротстве.

Согласно Отчету конкурсного управляющего о своей деятельности и о результатах проведения конкурсного производства от 13.05.2013 текущими кредиторами ООО «Лесозавод-23» (2 очередь текущих платежей) являются, в том числе:

- ООО «ЛДК № 23» в размере 400 000 руб. по Договору об оказании охранных услуг № 2о/к от 01.12.2011 и Договору об оказании охранных услуг № 3о/к от 01.01.2012;

- Кульминская А.Б. в размере 220 000 руб. в качестве вознаграждения за оказание бухгалтерских услуг по Договору подряда от 16.04.2011, Договору от 15.11.2011, Договору подряда от 16.05.2012, Договору подряда от 09.01.2013.

Согласно реестру требований кредиторов ООО «Лесозавод-23» Кульминская А.Б. включена во вторую очередь реестра требований кредиторов ООО «Лесозавод-23» в размере 1 233 000,21 руб. (реестр требований кредиторов второй очереди -

№ 92)

В соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре юридических лиц ООО «ЛДК № 23» является учредителем ООО «Лесозавод-23», размер доли в уставном капитале в процентах составляет 17,5%. Соучредителем ООО «ЛДК № 23» является Кульминская А.Н., размер доли в уставном капитале в процентах составляет 50%.

Кульминская А.Б. также является прямым родственником (а именно матерью) Кульминского Е.А., являющегося учредителем и генеральным директором ООО «Магнит» (т.е. Заявителя). На рассмотрении Комиссией ФАС России Жалобы указанный факт также был подтвержден представителем Заявителя.

При представлении заявки на участие в Торгах в разделе «Сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему и о характере этой заинтересованности» Заявитель указал сведения, следующего содержания: «Кульминский Евгений Александрович является родственником одного из учредителей ООО «ЛДК № 23», а ООО «ЛДК № 23» является участником на 17,5% в ООО «Лесозавод-23».

Учитывая изложенное, представитель Организатора торгов обратил внимание на то, что в поданной заявке на участие в Торгах Заявитель не указал, что Кульминская А.Б. является текущим кредитором ООО «Лесозавод-23», а также включена во вторую очередь реестра требований кредиторов ООО «Лесозавод-23».

Согласно положениям статьи 19 Закона о банкротстве заинтересованными лицами по отношению к должнику признаются:

лицо, которое в соответствии с Законом о защите конкуренции входит в одну группу лиц с должником;

лицо, которое является [аффилированным лицом](#) должника.

В соответствии с пунктом 2 статьи 19 закона о банкротстве заинтересованными лицами по отношению к должнику - юридическому лицу признаются также:

руководитель должника, а также лица, входящие в совет директоров (наблюдательный совет), коллегиальный исполнительный орган или иной орган управления должника, главный бухгалтер (бухгалтер) должника, в том числе указанные лица, освобожденные от своих обязанностей в течение года до момента возбуждения производства по делу о банкротстве;

лица, находящиеся с физическими лицами, указанными в [абзаце втором](#) пункта 2 статьи 19 Закона о банкротстве, в отношениях, определенных [пунктом 3](#) статьи 19 Закона о банкротстве;

лица, признаваемые заинтересованными в совершении должником сделок в соответствии с гражданским законодательством о соответствующих видах юридических лиц.

Согласно пункту 3 статьи 19 Закона о банкротстве заинтересованными лицами по отношению к должнику-гражданину признаются его супруг, родственники по

прямой восходящей и нисходящей линии, сестры, братья и их родственники по нисходящей линии, родители, дети, сестры и братья супруга.

Согласно пункту 4 статьи 19 Закона о банкротстве в случаях, предусмотренных Законом о банкротстве, заинтересованными лицами по отношению к арбитражному управляющему, кредиторам признаются лица в соответствии с [пунктами 1 и 3](#) статьи 19 Закона о банкротстве.

Таким образом, Комиссией ФАС России установлено, что Заявитель является заинтересованным лицом по отношению к одному из кредиторов.

В соответствии с пунктом 11 статьи 110 Закона о банкротстве заявка на участие в торгах должна содержать также сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, внешнему управляющему и о характере этой заинтересованности, сведения об участии в капитале заявителя внешнего управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является внешний управляющий.

Согласно пункту 12 статьи 110 Закона о банкротстве 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 Законом о банкротстве и указанным в сообщении о проведении торгов. Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов.

Решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается, в том числе в случае, если:

заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным в соответствии с Законом о банкротстве и указанным в сообщении о проведении торгов;

представленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или недостоверны.

Согласно пункту 4.3 Порядка заявка на участие в открытых торгах должна содержать, в том числе сведения 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.

Поскольку при подаче заявки на участие в Торгах Заявителем не была указана информация о том, что Заявитель является заинтересованным лицом по отношению к Кульминской А.Б., которая является текущим кредитором ООО «Лесозавод-23», а также включена во вторую очередь реестра требований кредиторов ООО «Лесозавод-23», Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Организатор торгов при отказе в признании Заявителя участником Торгов действовал в

соответствии с Законом о банкротстве и положениями Порядка.

Кроме того, представитель Организатора торгов на рассмотрении Комиссией ФАС России Жалобы также указал, что одним из оснований в отказе в допуске Заявителя к участию в Торгах является то, что в заявке на участие в Торгах Заявителем были представлены сведения об одобрении крупной сделки без одобрения заинтересованности, таким образом, по мнению Организатора торгов, представленное решение было оформлено ненадлежащим образом.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России установлено, что к заявке на участие в Торгах в разделе «Копия решения об одобрении или о совершении крупной сделки» Заявителем был приложен Протокол внеочередного Общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью «Магнит» от 12.05.2014 (далее – Протокол), согласно которому учредители ООО «Магнит» решили: «одобрить и совершать по результатам открытых аукционов в электронной форме сделки от имени Общества с ограниченной ответственностью «Магнит» генеральному директору Кульминскому Евгению Александровичу на электронных площадках «Сбербанк-АСТ «банкроты» и «Межрегиональная электронная торговая система». Максимальная сумма одной такой сделки не должна превышать 22 000 000 (двадцать два миллиона) рублей».

Согласно пункту 4.3 Порядка заявка на участие в открытых торгах должна содержать, в том числе 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 (предприятия) или внесение денежных средств в качестве задатка являются крупной сделкой.

При этом Закон о банкротстве и Порядок не содержат указания на конкретную форму (вид решения) об одобрении крупной сделки, а также о необходимости наличия в определенных случаях в решении об одобрении крупной сделки указания о совершении такой сделки с заинтересованностью.

Поскольку в сообщении о проведении Торгов, размещенном Организатором торгов в газете «Коммерсантъ» № 35 от 01.03.2014 указано, что для участия в Торгах заявка должна быть оформлена в соответствии с пунктом 11 статьи 110 Закона о банкротстве, и, что исходя из пункта 12 статьи 110 Закона о банкротстве решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается, в том числе в случае, если заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным в соответствии с Законом о банкротстве и указанным в сообщении о проведении торгов, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанный довод Организатора торгов по отказу в приеме заявки Заявителя, является несостоятельным.

Согласно пункту 12 статьи 110 Закона о банкротстве организатор торгов уведомляет всех заявителей о результатах рассмотрения представленных заявок на участие в торгах и признании или непризнании заявителей участниками торгов посредством направления заявителям в письменной форме или в форме электронного документа копий протокола об определении участников торгов в течение пяти дней со дня подписания указанного протокола.

В соответствии с пунктом 5.4 Порядка организатор торгов направляет оператору электронной площадки в форме электронного документа подписанный протокол об определении участников торгов в день его подписания.

Оператор электронной площадки в течение одного дня со дня получения указанного протокола направляет всем заявителям в форме электронного документа уведомление о признании их участниками торгов или об отказе в признании участниками торгов с приложением копии протокола об определении участников торгов.

Поскольку Организатором торгов в адрес Заявителя был направлен Протокол об определении участников Торгов с указанием причины отказа в допуске Заявителя, а именно: «представленные Заявителем заявка и документы не соответствуют установленным к ним требованиям и являются недостоверными», Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Организатор торгов при отказе в допуске Заявителя к участию в Торгах действовал в соответствии с Законом о банкротстве и положениями Порядка.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Магнит», направленную письмом Архангельского УФАС России от 16.06.2014 № 02-12/3342, на действия организатора торгов – ООО «АППИД» при проведении открытых торгов посредством публичного предложения по продаже имущества должника ООО «Лесозавод-23» (Лот № 1) необоснованной.

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