

ПРОТОКОЛ

об административном правонарушении

по делу № 042/04/7.32.4-864/2022

«08» августа 2022 г.
Ноградская, д.5

г. Кемерово, ул.

Протокол составлен главным специалистом-экспертом отдела ЖКХ, транспорта и связи Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) <...> в отношении <...> (... года рождения, паспорт: ..., место рождения: ..., зарегистрированного по адресу: ..., ИНН ... СНИЛС ...), являвшегося организатором торгов, проводившихся посредством публичного предложения (прямыми продажами) с открытой формой подачи ценовых предложений по продаже следующего имущества ООО «ВизитСервис» ИНН ... (Должник): право требование к <...>, ... г.р. место рождения ..., адрес регистрации: ... в сумме 3 648 755 рублей, возникшее на основании определений Арбитражного суда Кемеровской области от 26.07.2020 (резолютивная часть) и определение от 16.11.2021 (резолютивная часть) по делу № ... о несостоятельности (банкротстве) Должника, а также иные права и требования, которые могли либо могут вытекать из данного обязательства в результате его неисполнения, в том числе проценты за пользование чужими денежными средствами, пени, штрафы, иное (если такое предусмотрено действующим законодательством РФ), начальная цена – 3 648 755 руб., сообщение о проведении которых опубликовано 23.12.2021 на сайте Единого федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: <https://bankrot.fedresurs.ru>, под № ... (далее – Торги), занимавшего с 26.03.2019 по 11.04.2022 должность конкурсного управляющего Должником, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте составления настоящего протокола, что подтверждается имеющимися в деле материалами.

Событие административного правонарушения и его квалификация:

В результате рассмотрения 12.01.2022 жалобы ООО «Торговля, успех, займы» (Заявитель) № 042/10/18.1-2239/2021 действия организатора торгов <...> (Организатор торгов) при их проведении, Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) приняла решение о признании Организатора торгов нарушившим требования пунктов 4, 7, 11, 18 статьи 110, абзаца 4 пункта 3 статьи 111, пунктов 3, 4 статьи 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве).

Нарушения выразились: в проведении Торгов в неэлектронной форме (нарушение пункта 3 статьи 111 Закона о банкротстве); в нарушении порядка реализации имущества, в виде проведения Торгов, являющихся первой попыткой реализации соответствующего имущества Должника, посредством публичного предложения без предварительного проведения двух электронных аукционов (нарушение пункта 3 статьи 139, пунктов 4, 7, 18 статьи 110, абзаца 4 пункта 3 статьи 111, пункта 4 статьи 139 Закона о банкротстве); установление в сообщении о проведении Торгов требования о том, что копии документов, которые прилагаются к заявке на участие в Торгах, должны быть нотариально заверены либо заверены органом, выдавшим такие документы (нарушение пункта 11 статьи 110 Закона о банкротстве).

Ответственность за нарушение порядка определения формы проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, а также за нарушение установленных законодательством РФ процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов установлена частями 2 и 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП), согласно которым:

нарушение порядка определения формы проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей;

нарушение установленных законодательством РФ процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП под должностным лицом в КоАП следует понимать лицо, совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, **арбитражные управляющие** т.д. Лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, в том числе члены конкурсной комиссии, аукционной комиссии, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьей 7.32.4 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Решением от 24.07.2015 Арбитражного суда Кемеровской области по делу № ... Должник признан банкротом, открыто конкурсное производство сроком на шесть месяцев, исполнение обязанностей конкурсного управляющего возложено на временного управляющего <...>.

Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 26.03.2019 по делу № ... суд освободил арбитражного управляющего <...> от исполнения обязанностей конкурсного управляющего Должником и утвердил конкурсным управляющим ООО «ВизитСервис» <...> ИНН ..., адрес для направления корреспонденции: 650066, г. Кемерово, пр. Ленина, д.66^Б, а/я ...).

Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 02.08.2021 по делу № ... удовлетворено заявления Федеральной налоговой службы с <...> в пользу ООО «ВизитСервис» взысканы убытки в размере 5 146 388,34 руб. Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 22.12.2021 по делу № ... определение Арбитражного суда Кемеровской области от 02.08.2021 оставлено без изменения.

Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 08.12.2021 по делу № ..., с учетом определения от 08.12.2021 об исправлении опечатки, произведена замена взыскателя в лице ООО «ВизитСервис» на Федеральную налоговую службу в сумме 1 497 633,34 рублей, входящих в состав взысканных с <...> денежных средств в порядке возмещения убытков в размере 5 146 388,34 рублей.

23.12.2021 на сайте ЕФРСБ под № 7927474 опубликовано сообщение о проведении Торгов, согласно которому:

организатор Торгов: <...> (ИНН/СНИЛС .../... член ААУ «СЦЭАУ», адрес: 650066, г. Кемерово, пр. Ленина, д.66^Б, а/я ..., т/ф ..., email: ...);

предмет Торгов: реализация права требования к ..., ... г.р. в сумме 3 648 755 рублей, которое возникло на основании определений Арбитражного суда Кемеровской области от 26.07.2020 (резольютивная часть) и определение от 16.11.2021 (резольютивная часть) по делу № ... о несостоятельности (банкротстве), а также иные права и требования, которые могли либо могут вытекать из данного обязательства в результате его неисполнения, в том числе проценты за пользование чужими денежными средствами, пени, штрафы, иное (если такое предусмотрено действующим законодательством РФ);

начальная цена (НЦ) – 3 648 755 руб.;

вид торгов: публичное предложение;

место проведения: прямые продажи. Прием заявок осуществляется организатором по проведению продажи имущества посредством публичного предложения. г. Кемерово, ..., тел.: 8...);

цена, имущества, подлежит последовательному снижению на 25 % каждый 1 (один) календарный день. Минимальная цена продажи имущества для лота в отдельности устанавливается в размере 100 (сто) рублей (цена отсечения). Срок действия минимальной цены предложения (цены отсечения) составляет

– 1 календарный день;

задаток для участия в торгах устанавливается в размере 10 % от НЦ лота соответствующего периода, который подлежит перечислению на р/с указанный в сообщении о продаже имущества;

дата и время начала подачи заявок: 24.12.2021 в 00:00;

дата и время окончания подачи заявок: 28.12.2021 в 23:59;

заявки могут быть направлены организатору (продавцу имущества) в письменной форме: нарочно по месту нахождения конкурсного управляющего: г. Кемерово, ... (в рабочие дни с 12:00 до 14:00, по предварительному согласованию по тел.: ...). Заявка на участие в продаже должна соответствовать, в частности, требованиям, установленным Законом о банкротстве, положению о продаже имущества, а также требованиям, указанным в настоящем сообщении. Заявка на участие в продаже составляется в произвольной форме на русском языке и должна содержать в частности сведения и требования, указанные в настоящем сообщении. К заявке на участие в торгах должны прилагаться копии следующих документов: выписка из единого государственного реестра юридических лиц (для юридического лица); выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуального предпринимателя); документы, удостоверяющие личность (для физического лица); надлежащим образом заверенный 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); документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя; документ, подтверждающий оплату задатка. Данные документы должны быть нотариально заверены либо заверены органом, выдавшим такие документы;

с имуществом можно ознакомиться по месту нахождения конкурсного управляющего: г. Кемерово, ... (в рабочие дни с 12:00 до 14:00, по предварительному согласованию по тел.: ...).

вместе с сообщением о проведении Торгов опубликовано положение № 1 о порядке, сроках, условиях и начальной продажной цене имущества, принадлежащего Должнику, завизированное Организатором торгов 02.12.2021 (далее – Положение о продаже), а также проекты договоров купли-продажи и о задатке.

29.12.2021 на сайте в сети «Интернет» ЕФРСБ опубликовано сообщение под номером ..., согласно которому Организатор торгов сообщил, что продажа имущества посредством публичного предложения согласно опубликованного сообщения на сайте ЕФРСБ (сообщение № ... от 23.12.2021), состоялась и была произведена с покупателем <...> ИНН ... (данное лицо не

имеет какой-либо заинтересованности по отношению к лицам относящимся к процедуре банкротства должника), по цене предложения в размере 1 500 (одна тысяча пятьсот) рублей. Данным лицом от 29.12.2021 был заключен соответствующий договор купли-продажи (направлен посредством почтового отправления для подписания).

Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 11.04.2022 по делу № ... <...> освобожден от исполнения обязанностей конкурсного управляющего Должником.

Продажа имущества должника-банкрота на стадии конкурсного производства осуществляется в соответствии с требованиями статьи 139 Закона о банкротстве. При этом продажа прав требования должника-банкрота регламентирована статьей 140 Закона о банкротства. В силу пункта 2 статьи 140 Закона о банкротстве продажа прав требования должника осуществляется конкурсным управляющим в порядке и на условиях, которые установлены статьей 139 настоящего Федерального закона, если иное не установлено федеральным законом или не вытекает из существа требования.

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 учетом особенностей, установленных настоящей статьей.

В соответствии с пунктом 3 статьи 111 Закона о банкротстве продаже на торгах, проводимых в электронной форме, подлежат:

недвижимое имущество;

ценные бумаги;

имущественные права;

заложенное имущество;

предметы, имеющие историческую или художественную ценность;

вещь, рыночная стоимость которой превышает пятьсот тысяч рублей, в том числе неделимая вещь, сложная вещь, главная вещь и вещь, связанная с ней общим назначением (принадлежность).

Регулирующим органом могут быть определены иные виды имущества (в том числе имущественных прав), подлежащие обязательной продаже на торгах, проводимых в электронной форме.

Таким образом, Торги должны были проходить в электронной форме.

Пунктом 8 статьи 110 Закона о банкротстве установлено, что в качестве организатора торгов выступает внешний управляющий или привлекаемая с

согласия собрания кредиторов или комитета кредиторов для этих целей специализированная организация, оплата услуг которой осуществляется за счет предприятия должника. Указанная организация не должна являться заинтересованным лицом в отношении должника, кредиторов, внешнего управляющего.

Организатор торгов выполняет следующие функции:

опубликовывает и размещает сообщение о продаже предприятия и сообщение о результатах проведения торгов;

принимает заявки на участие в торгах, предложения о цене предприятия;

определяет участников торгов;

осуществляет проведение торгов в случае использования открытой формы представления предложений о цене предприятия;

определяет победителя торгов и подписывает протокол о результатах проведения торгов;

уведомляет заявителей и участников торгов о результатах проведения торгов.

В силу пункта 1.1 статьи 139 Закона о банкротстве 1.1. в течение одного месяца с даты окончания инвентаризации предприятия должника или оценки имущества должника в случае, если такая оценка проводилась по требованию конкурсного кредитора или уполномоченного органа в соответствии с настоящим Федеральным законом, конкурсный управляющий представляет собранию кредиторов или в комитет кредиторов для утверждения свои предложения о порядке продажи имущества должника, включающие в себя сведения:

подлежащие включению в сообщение о продаже имущества должника в соответствии с пунктом 10 статьи 110 настоящего Федерального закона;

о средствах массовой информации и сайтах в сети «Интернет», где предлагается соответственно опубликовать и разместить сообщение о продаже имущества должника, о сроках опубликования и размещения указанного сообщения;

о специализированной организации, которую предлагается привлечь в качестве организатора торгов.

Учитывая вышеизложенное, а также то, что <...> является конкурсным управляющим Должником, Организатор торгов в нарушение требований пункта 3 статьи 111 Закона о банкротстве, провел Торги в неэлектронной форме.

Данное нарушение могло привести к ограничению количества участников

Торгов, не предусмотренному законодательством РФ, а значит ограничению конкуренции.

Согласно Положению о продаже, а также сведениям, содержащимся в ЕФРСБ, Торги являлись единственной попыткой продажи соответствующего имущества Должника.

Вместе с тем, в соответствии с требованиями пунктов 3-19 статьи 110 и пункта 3 статьи 111 Закона о банкротстве продажа имущества должника, в виде имущественных прав, должна проводиться путем проведения аукциона в электронной форме. В силу пункта 18 статьи 110 Закона о банкротстве в случае признания торгов несостоявшимися и незаключения договора купли-продажи по результатам первых торгов, проводятся повторные торги, в том же порядке. Начальная цена продажи предприятия на повторных торгах устанавливается на десять процентов ниже начальной цены продажи имущества на первых торгах.

Согласно пункту 4 статьи 139 Закона о банкротстве в случае, если повторные торги по продаже имущества должника признаны несостоявшимися или договор купли-продажи не был заключен с их единственным участником, а также в случае незаключения договора купли-продажи по результатам повторных торгов продаваемое на торгах имущество должника подлежит продаже посредством публичного предложения.

Таким образом, Законом о банкротстве установлен следующий специальный порядок реализации имущества должника путем проведения нескольких последовательных торгов: проведение торгов посредством аукциона в электронной форме. В случае признания данного аукциона несостоявшимся и незаключения договора по его результатам, проводится повторный аукцион в электронной форме, начальная цена продаваемого имущества на котором, определяется на 10 % ниже начальной цены данного имущества, определенной на первом аукционе. И только после признания первых и повторных торгов, проведенных посредством аукциона в электронной форме, несостоявшимися и незаключения по их результатам договоров уступки прав требования, возникает возможность проведения торгов посредством публичного предложения, которые также должны проводиться в электронной форме.

Избранный законодателем в качестве общего правила механизм реализации имущества несостоятельного лица направлен на создание условий для заключения сделок по наиболее высокой цене, выявленной в ходе сопоставления свободных конкурирующих заявок. Такой подход обеспечивает как защиту интересов кредиторов, рассчитывающих на максимальное удовлетворение своих требований за счет выручки от реализации, так и защиту прав должника, его участников (акционеров, собственников имущества унитарных предприятий), претендующих на активы

должника, оставшиеся после расчетов с кредиторами

Учитывая вышеизложенное, действия Организатора торгов, выразившиеся в проведении Торгов, являющихся первой попыткой реализации соответствующего имущества Должника, посредством публичного предложения без предварительного проведения двух электронных аукционов, нарушают порядок реализации имущества Должника, установленного Законом о банкротстве, вступают в противоречие с требованиями пункта 3 статьи 139, пунктов 4, 7, 18 статьи 110, абзаца 4 пункта 3 статьи 111, пункта 4 статьи 139 Закона о банкротстве при организации и проведении Торгов, поскольку первые и повторные торги по продаже имущества Должника, являющегося предметом Торгов, посредством аукциона в электронной форме, не проводились.

Требования к заявке на участие в торгах по продаже имущества должника-банкрота, в том числе к документам, предоставляемым в составе такой заявки, определены пунктом 11 статьи 110 Закона о банкротстве, являются закрытыми и не подлежат расширительному толкованию, поскольку в силу данной нормы не допускается требовать от заявителя иные документы и сведения, за исключением документов и сведений, предусмотренных настоящей статьей.

Установлено, что в пункте 11 статьи 110 Закона о банкротстве отсутствует право организатора торгов требовать от участника торгов предоставления копий документов, которые должны прилагаться к заявке на участие в торгах, нотариально заверенных либо заверенных органом, выдавшим такие документы.

Таким образом, действия Организатора торгов, установившего в сообщении о проведении Торгов требования о том, что копии документов, которые должны прилагаться к заявке на участие в Торгах, должны быть нотариально заверены либо заверены органом, выдавшим такие документы, противоречат пункту 11 статьи 110 Закона о банкротстве.

Учитывая вышеизложенное, действия организатора Торгов – <...>, занимавшего с 26.03.2019 по 11.04.2022 должность конкурсного управляющего Должником, выразившиеся: в проведении Торгов в неэлектронной форме; в нарушении порядка реализации имущества Должника, установленного Законом о банкротстве, в виде проведения Торгов, являющихся первой попыткой реализации соответствующего имущества Должника, посредством публичного предложения без предварительного проведения двух электронных аукционов; в установлении в сообщении о проведении Торгов требования о том, что копии документов, которые должны прилагаться к заявке на участие в Торгах, должны быть нотариально заверены либо заверены органом, выдавшим такие документы, вступают в противоречие с требованиями пунктов 3, 4 статьи 139, пунктов 4, 7, 11, 18 статьи 110, пункта 3 статьи 111 Закона о банкротстве, и содержат признаки административных

правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 2, 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Временем совершения <...> административного правонарушения является время публикации сообщения о проведении Торгов в ЕФРСБ: 23.12.2021 в 10:28:37 (время московское).

Местом совершения <...> административного правонарушения является его местонахождение при публикации сообщения о проведении Торгов, при этом в сообщении о проведении Торгов указан следующий адрес местонахождения Организатора торгов: г. Кемерово, ...

Уведомлением № 05/4284 от 30.06.2022 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 18.07.2022 на 11 часов 00 минут.

18.07.2022 поступили письменные пояснения с приложенными материалами, согласно которым <...> с вменяемыми правонарушениями не согласен, считает, что действовал при проведении Торгов в соответствии с требованиями Положения № 1 о порядке, сроках, условиях и начальной продажной цены имущества, принадлежащего Должнику, утвержденное собранием кредиторов Должника от 02.12.2021 (далее – Положение о продаже). Кроме того, определением Арбитражного суда Кемеровской области от 25.03.2022 по делу № ... ООО «Торговля, Успех, Займы» отказано в признании Торгов и договора, заключенного по их результатам, недействительными (подробно доводы <...> изложены в письменных пояснениях вх. № 4169э от 18.07.2022).

18.07.2022 с участием лица, привлекаемого к административной ответственности, состоялась процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении по делу № 042/04/7.32.4-864/2022, на которой <...> полностью поддержал доводы, содержащиеся в письменных пояснениях от 18.07.2022.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении по делу № 042/04/7.32.4-864/2022 и материалов дела должностным, лицом Кемеровского УФАС России, которому передано для рассмотрения дело об административном правонарушении, выявлены недостатки в указанном протоколе, в связи с чем определением от 19.07.2022 данный протокол и материалы дела были возвращены должностному лицу Кемеровского УФАС России его составившему и подписавшему, для устранения нарушений, допущенных при его составлении.

Уведомлением № 05/4653 от 19.07.2022 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 08.08.2022 на 11 часов 00 минут.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого

ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

<...>, надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте

(Ф.И.О. физического лица, законного представителя юридического лица, защитника, их объяснения, отметка об отказе от объяснений,

проведения процедуры составления и подписания протокола об административном

отметка об отсутствии лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении)

правонарушении (что подтверждается списком № 473 (Партия 1753) внутренних почтовых отправлений от 20.07.2022, отчетами об отслеживании отправлений с почтовыми идентификаторами ..., ..., скриншотом с почтового ящика Кемеровского УФАС России, подтверждающего направление уведомления № 05/4653 от 19.07.2022 на электронный адрес ..., указанный в сообщении о проведении Торгов, а также в письменных пояснениях от 18.07.2022 в качестве контактных данных <...>), 08.08.2022 в 11 часов 00 минут на данную процедуру не явился, защитника не направил.

Главный специалист-эксперт

отдела ЖКХ, транспорта и связи