<...>

2. Финансовому управляющему <...>

О.В. Земляковой

Макаренко ул., д. 5, стр. 1А, пом. I, ком. 8,9,10,
г. Москва, 105062

3. Акционерное общество «Вэллстон»

(АО «Вэллстон»)

Верхняя Красносельская ул., д. 2/1, стр. 1,
пом. 302, г. Москва, 107140

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1298/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.07.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу <...> (далее — Заявитель) на действия Организатора торгов - финансового управляющего <...> - О.В. Земляковой (далее — Организатор торгов), Организатора электронной площадки ООО «Вэллстон» при проведении торгов в форме аукциона, открытого по составу участников и закрытого по форме представления предложений о цене по продаже имущества <...> (Извещение № 0003484, Сообщение № 2737286) (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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Запроса котировок.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Организатора торгов, Организатора электронной площадки при проведении конкурентной процедуры выразилось в размещении противоречивых сведений относительно размера внесения задатка, недостоверной информации в реквизитах для перечисления задатка, а также в невозможности участия в данной процедуре ввиду создания искусственных препятствий при подаче заявки в соответствующей процедуре.

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 комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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) 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.

В свою очередь, в силу частей 4 и 7 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2014 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Закон о банкротстве) реализация имущества должника осуществляется исключительно путем проведения торгов.

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

Согласно части 3 статьи 139 Закона о банкротстве, продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном частями 3 - 19 статьи 110 и частью 3

статьи 111 Закона о банкротстве, с учетом особенностей, установленных статьей 139 указанного закона.

Согласно абзацу 2 части 8 статьи 110 Закона о банкротстве организатор торгов опубликовывает и размещает сообщение о продаже предприятия и сообщение о результатах проведения торгов.

Согласно части 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должны содержаться в том числе порядок, место, 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.

В случае проведения торгов по продаже предприятия с использованием открытой формы представления предложений о цене предприятия время окончания представления предложений не указывается).

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов http://bankrupt.electro-torgi.ru Организатором торгов 29.05.2018 размещено Извещение о проведении торгов (далее - Извещение). Дата публикации Сообщения о проведении торгов в ЕФРСБ (далее — Сообщение) — 29.05.2018.

Согласно Извещению о проведении торгов дата и время начала предоставления заявок —30.05.2018. Дата окончания предоставления заявок — 04.07.2018. Дата подведения результатов торгов —06.07.2018.

Состав имущества: Лот № 1 Акции обыкновенные именные бездокументарные АО «ФЛОРЕ» (ОГРН1027700265757) 145 акций (58%) Цена лота №1 –376 884 рублей; Лот № 2 Акции обыкновенные именные бездокументарные АО «ФЛОРЕ» (ОГРН1027700265757) 105 акций (42%) Цена лота № 2– 242 592 рублей.

Согласно абзацу 2 части 8 статьи 110 Закона о банкротстве размер задатка для участия в торгах устанавливается внешним управляющим и не должен превышать двадцать процентов начальной цены продажи предприятия.

На основании части 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должна содержаться информация о размере задатка, сроке и порядке внесения задатка, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

Согласно доводам жалобы в Извещении установлено, что для участия в процедуре необходимо внести задаток в размере 10% от начальной цены лота, вместе с тем в Сообщении предусмотрен 20% размер задатка. Такие действия Организатора торгов, выразившиеся в установлении противоречивых требований в части размера внесения задатка могут вводить потенциальных участников в заблуждение в части внесения размера задатка для принятия участия в процедуре, что в последующем может послужить основанием для признания заявки несоответствующей в связи с перечислением неполной суммы задатка. Также в Извещении и Сообщении указана недостоверная информация в реквизитах получателя на расчетный счет которого для участия в процедуре необходимо перечислить задаток. Согласно сведениям указанным в Извещении должником является <...>, вместе с тем в графе: «Сроки платежей, реквизиты

счетов» указано <...>. Указание такой информации Организатором торгов в Извещении может создать дополнительные препятствия при перечислении задатка на указанный счет.

Организатор торгов по доводам, изложенным в жалобе пояснил, что указание противоречивой информации произошло в результате возникновения технической ошибки. Между тем, Извещение и Сообщение содержит достоверную информацию о должнике (<...>), с которой потенциальный участник не лишен возможности ознакомиться, в связи с чем, при перечислении задатка на расчетный счет получателя участник мог соотнести указанную информацию в графе: «Сроки платежей, расчетный счет» с информацией, содержащейся в графе: «ФИО должника» и при перечислении задатка указать верный данные о получателе расчетного счета.

Так, в соответствии с пунктом 5 статьи 213.7 Закона о банкротстве идентификация гражданина в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве осуществляется по фамилии, имени и (в случае, если имеется) отчеству гражданина (в случае перемены имени также по ранее присвоенным фамилии, имени и (в случае, если имеется) отчеству гражданина), по дате и месту рождения, страховому номеру индивидуального лицевого счета застрахованного лица в системе обязательного пенсионного страхования, идентификационному номеру налогоплательщика (при наличии), месту жительства согласно документам о регистрации по месту жительства в пределах Российской Федерации. При отсутствии у гражданина регистрации по месту жительства в пределах Российской Федерации указывается фактическое место жительство гражданина (наименование субъекта Российской Федерации без указания конкретного адреса).

Наличие идентифицирующих сведений является обязательным при каждом опубликовании сведений в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве гражданина. Обработка персональных данных, содержащихся в идентифицирующих сведениях, осуществляется в соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 6 Федерального закона от 27 июля 2006 года № 152-ФЗ «О персональных данных».

Комиссией при рассмотрении данного довода жалобы установлено, что Сообщение и Извещение содержит противоречивые сведения, в связи с чем, такие действий Организатора торгов, выразившиеся в ненадлежащем осуществлении возложенных на него функций по размещению информации нарушают требования статьи 110 Закона о банкротстве. Между тем, в материалах дела отсутствует доказательства, что допущенное нарушение повлекло за собой негативные последствия, в том числе отсутствует информация, что участниками был внесен задаток в размере 10%.

Вместе с тем, согласно представленному платежному поручению от 04.07.2018 № 001185 <...> перечислила задаток в размере 20% от начальной цены продажи имущества и в реквизитах получателя указала верные реквизиты получателя, в том числе отчество. В связи с чем, права и законные интересы Заявителя не были затронуты.

Следовательно, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания о совершении действий, направленных на исправление информации о Торгах.

Также Заявитель ссылается, что Организатором торгов и Оператором электронной торговой площадки были совершены действий, направленные на создание препятствий для участия в торгах, выразившиеся в искусственном установлении временного запрета на совершении юридически значимых действий в момент подачи заявки, в связи с чем, Заявитель не смог подать заявку в установленном в Сообщении срок и тем самым принять участие в процедуре. В подтверждении указанного довода Заявителем представлен CD-диск с записью алгоритма действий при подаче заявки на участие в торгах.

Согласно письменным пояснениям представителя Оператора электронной торговой площадки 04.07.2018 с аккаунта Заявителя была зафиксирована подозрительная активность, а именно: Заявитель подал заявки на участии в торгах по двум разным лотам (в 10:02 и 10:04) и впоследствии их отозвал, в связи с чем пользователю был заблокирован доступ в совершении юридических значимых действий на основании пункта 6.12 Регламента проведения открытых торгов электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве на электронной площадке «Электронная торговая площадка «ELEKTRO-TORGI.RU» (Далее — Регламент). Также представитель Оператора электронной торговой площадки обращает внимание на то, что в случае блокировки доступа на совершение юридических действий пользователю достаточно подать заявку на совершение юридически значимых действий и дождаться ее одобрения. При блокировки доступа пользователя автоматически в личный кабинет пользователя отправляется уведомление об блокировке, с целью восстановления доступа на совершение юридически значимых действий, между тем Заявителем данная заявка на одобрение юридических действий была направлена в 16:56 (т.е за несколько минут до окончания времени предоставления заявок на участие), в результате чего Заявитель не успел подать заявку на участия в торгах.

Комиссией установлено следующее.

В силу подпункта «д» пункта 5.1 Регламента Электронная площадка обеспечивает свободный круглосуточный бесперебойный доступ к электронной площадке через информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет» в течение всего времени проведения открытых торгов организаторам торгов, заявителям на участие в открытых торгах, а также участникам открытых торгов в соответствии с правами, предоставленными указанным лицам согласно законодательству Российской Федерации, в том числе согласно порядку проведения открытых торгов.

В соответствии с пунктом 6.12 Регламента для обеспечения работы Электронной площадки, Оператор электронной площадки оставляет за собой право блокировки доступа в ниже перечисленных случаях:

- за сомнительную активность пользователя (большое количество запросов к серверу), в том числе за использование средств автоматизации для сканирования сайта, а также нелицензионного программного обеспечения, создающего аномальный трафик;

- при обращении к серверу электронной площадки более, чем 10 соединений в секунду;

- при использовании входа на сайт через анонимные прокси-серверы, TOR и т.п.

системы, используемые для скрытия фактического IP-адреса;

- при обнаружении использования различных шпионских или вредоносных программ, т.к. это может привести к хищению учетных записей, паролей, персональных данных и т. п.;

- при попытке получения доступа к серверу;

- при попытке получения персональных данных;

- при обнаружении DDoS атаки

- при попытке входа на электронную площадку от имени администратора или подбор пар логин-пароль.

Между тем, из представленных Оператором электронной площадки документов и заявленных возражений не подтверждена правомерность действий электронной площадки, выразившиеся в блокировке доступа в совершению юридически значимых действий Заявителю ввиду следующего.

В Регламенте не раскрыто определение «Сомнительная активность пользователя», в связи с чем не представляется возможным достоверно установить какие действия Оператор электронной площадки расценивает в качестве сомнительной активности. Так, невозможно выявить какого характера запросы и их количество будет расцениваться электронной площадкой как сомнительная активность.

Также, не дано пояснений, в связи с чем в данном случае, такие действия Заявителя, как подача заявок по двум разным лотам и их дальнейший отзыв был расценен как «сомнительная активность пользователя», в то время как пунктом 9.3 Регламента предусмотрено право участника по отзыву заявки на участие в торгах, которое в своем содержании не включает ограничения по количеству отзывов заявок.

Стоит также отметить, что Оператором электронной площадки не представлено доказательств, свидетельствующих о направлении в личный кабинет Заявителя уведомления о блокировки доступа, в связи с чем, довод относительно непринятия Заявителем своевременных действия по разблокировки доступа на совершение юридически значимых действий признается несостоятельным.

Следовательно, такими действиями Оператор электронной площадки фактически лишил возможности Заявителя подать заявку на участие в торгах.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 5.1 Регламента электронная площадка обеспечивает равные возможности доступа всех лиц к участию в открытых торгах, в том числе к информации о проведении открытых торгов, без взимания с них платы.

Как следует из представленных материалов, указанная обязанность АО «Вэллстон» надлежащим образом не выполнена, в связи с чем не было надлежащим образом обеспечено право Заявителя на участие в торгах.

Согласно пункту 14 статьи 110 Закона о банкротстве для проведения торгов организатор торгов обязан использовать информационные системы, обеспечивающие, в том числе:

- возможность представления заявки на участие в торгах и прилагаемых к ней документов, их копий в форме электронных документов;

- защиту информации (заявок на участие в торгах и иных документов), представляемой заявителями, в том числе сохранность этой информации, предупреждение уничтожения информации, ее несанкционированного изменения и копирования;

- бесперебойное функционирование таких систем и доступ к ним пользователей, в том числе заявителей, в течение всего срока проведения торгов.

В силу вышеизложенных норм Закона о банкротстве, Организатор торгов несет ответственность за выбор оператора электронной площадки при проведении Торгов, а также обязан обеспечить возможность беспрепятственного участия в торгах для неограниченного круга лиц.

Таким образом, в действиях Организатора торгов усматривается нарушение части 14 статьи 110 Закона о банкротстве, в действиях Оператора электронной площадки - подпункта «в» пункта 5.1 Регламента.

В связи с вышеизложенным, Комиссия пришла к выводу признать доводы, изложенные в жалобе обоснованными.

На заседании Комиссии было установлено, что по результатам проведения торгов с победителем процедуры были заключены договоры от 10.07.2018 на куплю-продажу ценных бумаг. Предметом вышеупомянутых договоров является обязанность Организатора торгов передать покупателю обыкновенные именные бездокументарные акции АО «ФЛОРЕ», государственный регистрационный номер выпуска 1-01-53520-Н.

На основании абзаца 2 части 1 статьи 149 ГК РФ право требовать от обязанного лица исполнения по бездокументарной ценной бумаге признается за лицом, указанным в учетных записях в качестве правообладателя, или за иным лицом, которое в соответствии с законом осуществляет права по ценной бумаге.

В силу части 2 статьи 149.2 ГК РФ права по бездокументарной ценной бумаге переходят к приобретателю с момента внесения лицом, осуществляющим учет прав на бездокументарные ценные бумаги, соответствующей записи по счету приобретателя.

В соответствии со статьей 29 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (далее - Закон о рынке ценных бумаг) право на именную бездокументарную ценную бумагу переходит к приобретателю: в случае учета прав на ценные бумаги у лица, осуществляющего депозитарную деятельность, - с момента внесения приходной записи по счету депо приобретателя; в случае учета прав на ценные бумаги в системе ведения реестра - с момента внесения приходной записи по лицевому счету приобретателя, а в соответствии со вторым абзацем статьи 28 Закона о рынке ценных бумаг права владельцев на эмиссионные ценные бумаги бездокументарной формы выпуска удостоверяются записями на лицевых счетах у держателя реестра или в случае учета прав на ценные бумаги в депозитарии - записями по счетам депо в депозитариях.

Согласно пункту 3.1.1 Договора купли-продажи ценных бумаг Продавец обязуется

составить, подписать и вручить регистратору передаточное распоряжение на отчуждение акций, составленное по форме Передаточного распоряжения либо по форме, утвержденной регистратором, в течение 3 (Трех) рабочих дней с даты поступления на расчетный счет Продавца денежных средств в уплату цены Договора в полном объеме.

Таким образом, Договор предусматривает необходимость совершения действий, направленных на переход прав на акции от Организатора торгов к победителю.

В контексте компетенции антимонопольного органа, как уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок и совершение действий, направленных на восстановление нарушенных прав заинтересованных лиц, путем выдачи соответствующих предписаний, антимонопольный орган руководствуется не формальным моментом подписания договора (заключенного по результатам проведения торгов), а возможностью реального восстановления нарушенных прав остальных участников при наличии таких нарушений.

В настоящем случае предметом торгов являлось право на заключение договора купли-продажи ценных бумаг, исполнение которого фактически является одномоментным - исключительно после внесения лицом, осуществляющим учет прав на бездокументарные ценные бумаги, соответствующей записи по счету приобретателя, в связи с чем, цель заключенного договора считается достигнутой не только для сторон соглашения, но и для иных, не участвующих в сделке лиц.

В свою очередь, подписание договора купли-продажи ценных бумаг фактически еще не оказывает никакого непосредственного влияния на права и статус имущества, в данном случае обыкновенные именные бездокументарные акции.

Таким образом, принимая во внимание специфичность проведения публичных торгов, в которых подлежат обеспечению интересы не только сторон договора, но и иных лиц, принимавших участие в таких торгах, Комиссия полагает, что момент непосредственного подписания и заключения договора купли-продажи ценных бумаг не имеет правового значения, поскольку судьба имущества фактически не разрешена.

Сохранение принадлежности и статуса имущества в изначальных условиях свидетельствует о наличии реальной возможности у антимонопольного органа восстановить права лиц, ущемленные при участии в конкурентной процедуре, путем, например, ее повторного проведения с этапа, на котором допущено нарушение.

Вместе с тем на заседание Комиссии Организатором торгов не представлены доказательства, подтверждающие переход права на акции, являющегося предметом Торгов, в связи с чем Комиссия не считает договор заключенным.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> на действия Организатора торгов — финансового

управляющего О.В. Земляковой (ИНН 692501247334), Оператора электронной площадки ООО «ВЭЛЛСТОН» при проведении торгов в форме аукциона, открытого по составу участников и закрытого по форме представления предложений о цене по продаже имущества <...> (Извещение № 0003484, Сообщение № 2737286) обоснованной.

2. Установить в действиях Организатора торгов — финансового управляющего О.В. Земляковой нарушение статьи 110 Закона о банкротстве.

3. Установить в действиях Оператора электронной площадки ООО «Вэллстон» нарушение положения подпункта «д» пункта 5.1 Регламента.

4. Выдать финансовому управляющему О.В. Земляковой 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 № 1-00-1298/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.07.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 25.07.2018 по делу № 1-00-1298/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Финансовому управляющему <...> О.В. Земляковой (далее — Организатору торгов) устранить нарушения, допущенные при проведении торгов в форме аукциона, открытого по составу участников и закрытого по форме представления предложений о цене по продаже имущества <...> (Извещение № 0003484, Сообщение № 2737286) (далее — Торги):

1. Организатору торгов отменить протоколы, составленные в ходе проведения Торгов.

2. Организатору торгов назначить новую дату начала предоставления заявок, дату окончания предоставления заявок таким образом, чтобы срок приема заявок

составлял не менее 10 дней, а также дату подведения результатов торгов;

3. Организатору торгов разместить на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов http://bankrupt.electro-torgi.ru, а также в Едином федеральном реестр сведений о банкротстве информацию о новой дате начала предоставления заявок, дате окончания предоставления заявок, дате подведения результатов торгов.

4. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 20.08.2018.

5. О выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 23.08.2018 с приложением подтверждающих документов.

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