

Мишустин Р.В.

2. ГК «АСВ»,

109240, Москва, ул. Высоцкого, 4

3. ООО «Сатурн»,

115201, Москва, пр-кт 1-ый Варшавский, 1А, стр. 6

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1835/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.08.2017 г. Москва

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

при участии в заседании:

от заявителя, Мишустина Р.В.,

от организатора торгов — ГК «АСВ»,

в отсутствие ООО «Сатурн» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 04.08.2017 № ИШ/39162/17),

рассмотрев в открытом заседании жалобу Мишустина Р.В. на действия организатора торгов — ГК «АСВ» при проведении торгов по продаже имущества должников ООО «Внешпромбанк», ОАО АКБ «Пробизнесбанк» (реестровые №№ 52-ОАЗФ, б/н),

## УСТАНОВИЛА:

Мишустин Роман Валентинович (далее — Заявитель, Мишустин Р.В.) обратился в адрес Московского УФАС России с жалобой на действия государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов» (далее — Организатор торгов, корпорация) при проведении торгов по продаже имущества должников ООО «Внешпромбанк», ОАО АКБ «Пробизнесбанк» (реестровые №№ 52-ОАЗФ, б/н).

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в непредставлении возможности ознакомления с имуществом должников.

В заседании представитель Заявителя поддержал и доводы и требования жалобы.

Представители корпорации против удовлетворения жалобы возражали, представили отзывы; указывают на то, что Мишустин Р.В. не подавал заявку, имел возможность получить доступ к имуществу для ознакомления с ним, ссылаются на наличие заключенных договоров хранения имущества с третьими лицами.

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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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 органом.

Таким образом, жалоба подлежит рассмотрению по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в отзывах на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу обоснованной.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Названной нормой права предусмотрена возможность для лиц обратиться в антимонопольный орган с жалобой, в том числе, на нарушение организатором торгов порядка размещения информации о проведении торгов, а также порядка подачи заявок на участие в них.

Таким образом, действия организатора торгов могут быть обжалованы лицом, не подававшим заявку на участие в закупке, в том числе, в случае неразмещения в свободном доступе на официальном сайте торгов каких-либо документов о закупочной процедуре, размещение которых предусмотрено законом, что, в свою очередь, приводит к нарушению принципа открытости торгов (ч. 1 ст. 448 Гражданского кодекса Российской Федерации; далее — ГК РФ) или влечет невозможность ознакомления с названными документами и подачи заявки на участие в закупке.

Также лицом, не подававшим заявку на участие в конкурентной процедуре, могут быть обжалованы действия организатора торгов, нарушающие законодательно установленный порядок подачи заявок на участие в торгах и приводящие к нарушению прав и законных интересов подателя жалобы.

Таким образом, законодатель, с целью соблюдения баланса публичных и частных интересов, обусловил право на обжалование действий организаторов торгов действительной заинтересованностью подателя жалобы в проводимой конкурентной процедуре (которую может подтверждать участие в ней).

Из материалов дела усматривается, что Заявитель обратился с жалобой, содержащей доводы об отсутствии возможности ознакомиться с имуществом, то есть жалоба отвечала требованиям ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции (так как заявлена со ссылками на те нарушения, на которые может быть подана жалоба от любого лица).

В этой связи Комиссия отклоняет доводы корпорации о том, что факт неподачи Заявителем заявки исключает его право обжаловать оспоренные по делу действия Организатора торгов.

Согласно пункту 3 статьи 139 Закона о банкротстве продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном подпунктами 3 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 Закона о банкротстве, с учетом особенностей, установленных статьей 139 указанного закона.

Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 утвержден Порядок 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 (далее – Порядок № 495).

Согласно сообщению о проведении торгов (реестровый № 1833464) от 30.05.2017, размещенному в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве (далее — ЕФРСБ), корпорация (109240, г. Москва, ул. Высоцкого, д. 4, адрес электронной почты: etorgi@asv.org.ru), являющаяся на основании решения Арбитражного суда г. Москвы от 14.03.2016 по делу № А40-17434/2016 конкурсным управляющим (ликвидатором) ООО «Внешпромбанк», адрес регистрации: 119991, г. Москва, Комсомольский пр-т, д. 42, стр. 1, ИНН 7705038550, ОГРН 1027700514049, проводит электронные торги в форме открытого аукциона с закрытой формой представления предложений по цене приобретения имущества финансовой организации.

Предметом Торгов являлось, кроме прочего, недвижимое имущество (лоты №№ 1,2), транспортные средства (лоты №№ 2-55), монеты (лот № 56).

Торги были проведены в 14:00 часов по московскому времени 18.08.2017 на электронной площадке ООО «Сатурн» – [www.selfim.ru](http://www.selfim.ru). Как было указано корпорацией, в случае, если по итогам Торгов, назначенных на 18.07.2017, лоты не реализованы, то в 14:00 часов по московскому времени 06.09.2017 на электронной площадке ООО «Сатурн» будут проведены повторные Торги нереализованными лотами со снижением начальной цены лотов на 10 (Десять) процентов. Оператор электронной площадки ООО «Сатурн» [www.selfim.ru](http://www.selfim.ru) обеспечивает проведение Торгов. Прием Оператором заявок и предложений о цене приобретения имущества финансовой организации на участие в первых Торгах начинается в 00:00 часов 07.06.2017, а на участие в повторных Торгах начинается в 00:00 часов 28.07.2017. Прием заявок на участие в Торгах и задатков прекращается в 14:00 часов за 5 (пять) календарных дней до даты проведения соответствующих Торгов. К участию в Торгах допускаются физические и юридические лица, зарегистрированные в установленном порядке на электронной площадке ООО «Сатурн» – [www.selfim.ru](http://www.selfim.ru) (далее - ЭТП). Для участия в Торгах заявитель представляет Оператору заявку на участие в Торгах.

Согласно сообщению от 18.04.2017 о продаже имущества балансовой стоимостью менее 100 тыс. руб. (в количестве 1723 наименования), опубликованному на сайте Организатора торгов [www.asv.org.ru](http://www.asv.org.ru), корпорация (109240, г. Москва, ул. Высоцкого, д. 4, электронная почта: etorgi@asv.org.ru), являющаяся на основании решения Арбитражного суда г. Москвы от 27.10.2015 по делу № А40-154909/2015 конкурсным управляющим (ликвидатором) ОАО АКБ «Пробизнесбанк», ОГРН 1027700508978, ИНН 7729086087, адрес регистрации: 119285, г. Москва, ул. Пудовкина, д. 3, предлагает приобрести имущество должника на следующих условиях. Предложение по продаже имущества действительно с 20.04.2017 по 07.08.2017 (10 периодов). Для приобретения имущества физические и юридические лица подают заявку в установленном порядке. Прием заявок будет проходить с 10:00 до 16:00 часов в рабочие дни по адресу: г. Москва, ул. Лесная, д. 59, стр. 2, +7 (495) 961-25-26, доб. 48-38, 49-69, 49-60.

Места хранения реализуемого имущества: г. Москва, склад «МОСМЕК», Калининградская обл., Курская обл., Саратовская обл., Респ. Коми, Респ. Удмуртия. Подробную информацию об имуществе можно получить у представителя конкурсного управляющего (ликвидатора) с 10:00 до 16:00 часов в рабочие дни по адресу: г. Москва, ул. Лесная, д. 59, стр. 2, +7 (495) 961-25-26, доб. 48-38, 49-69, 49-60.

Согласно части 9 статьи 110 Закона о банкротстве организатор торгов обязан обеспечить возможность ознакомления с подлежащим продаже на торгах имуществом должника и имеющимися в отношении этого имущества правоустанавливающими документами, в том числе путем осмотра, фотографирования указанного имущества и копирования указанных правоустанавливающих документов.

В соответствии с частью 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, кроме прочего, сведения о предприятии, его составе, характеристиках, описание предприятия, порядок ознакомления с предприятием.

Следовательно, Организатор торгов обязан обеспечить возможность ознакомления с имуществом должника, а также предусмотреть в сообщении о продаже порядок ознакомления с имуществом.

Согласно сообщениям о проведении Торгов, информацию об ознакомлении с имуществом финансовой организации можно получить у Организатора торгов с 11:00 до 16:00 часов, по адресу: г. Москва, ул. Лесная, д. 59, стр. 2, +7(495)961-25-26, доб. 49-95, 49-55, 49-76, 48-53, 39-27; подробную информацию об имуществе можно получить у представителя конкурсного управляющего (ликвидатора) с 10:00 до 16:00 часов в рабочие дни по адресу: г. Москва, ул. Лесная, д. 59, стр. 2, +7 (495) 961-25-26, доб. 48-38, 49-69, 49-60.

Согласно доводам Заявителя, 24.07.2017 его представитель осуществил телефонный звонок с целью ознакомления с имуществом должников по номеру, указанному в сообщении о проведении Торгов. Представитель Организатора торгов сообщил о возможности ознакомления с имуществом через

представителей Организатора торгов в г. Суджа, Курская обл. Представителем Организатора торгов были назначены дата и время ознакомления с имуществом — 25.07.2017 с 9:00 до 10:00 часов. Представители Заявителя явились в указанное место 25.07.2017 в 9:10, однако представитель Организатора торгов в ходе телефонного разговора сообщил, что ответственное должностное лицо отсутствует и будет направлен представитель Организатора торгов. Указанные обстоятельства Организатором торгов не обжалуются.

Затем представители Заявителя направились на место хранения имущества, однако прибывший представитель Организатора торгов сообщил, что на представителей Заявителя отсутствуют письменные заявки на допуск для ознакомления, выданный Организатором торгов.

Кроме того, в отношении имущества должников балансовой стоимостью менее 100 тыс. руб. Заявителю было отказано в связи с тем, что указанное имущество было реализовано.

Согласно письменным пояснениям Организатора торгов, на объекте, являющимся местом хранения имущества, установлен пропускной режим и контроль пребывания на объекте. Заявителю в ходе телефонного разговора был разъяснен порядок взаимодействия с представителями конкурсного управляющего с целью ознакомления с реализуемым имуществом. Осмотр имущества может производиться по предварительной заявке, осуществленной по указанным в сообщении телефонам. Организатор торгов подготавливает письменную заявку для прохода лица на территорию, где хранится имущество.

Комиссия исследовала видеозапись, представленную представителем Заявителя, исходя из которой ему фактически было оказано сопротивление при попытке ознакомления с имуществом, размещенным на складе в Курской области; вместо ознакомления с имуществом был вызван наряд охраны; Заявителю и его представителю предложено удалиться с места ознакомления с имуществом.

Оснований не доверять данной видеозаписи у Комиссии не имеется, поскольку из нее однозначно усматривается состав лиц, испрашивающих возможность ознакомления с имуществом, место нахождения склада и т. д. и т. п.

Доводы представителей корпорации о том, что попытки дозвониться до представителей Организатора торгов бездоказательны Комиссией не принимаются при наличии упомянутой видеозаписи.

Комиссия считает, что Заявитель проявил должную заботливость и осмотрительность, а также заинтересованность в ознакомлении с имуществом.

В то же время, в силу части 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений презюмируется.

Основной целью реализации имущества должника является получение максимального экономического эффекта при удовлетворении требований кредиторов должника, что достигается, в первую очередь, через процедуру торгов, направленную на реализацию принадлежащего должнику имущества по наиболее высокой цене в пределах разумного временного периода. Действия организатора торгов должны способствовать наиболее полному и соразмерному удовлетворению требований кредиторов должника.

Действуя разумно и добросовестно, в целях обеспечения равных прав и соблюдения законных интересов всех потенциальных покупателей, Организатор торгов должен способствовать формированию наибольшего по количеству состава участников торгов.

Как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

Исходя из представленных доказательств и обстоятельств настоящего дела, Комиссия лишена возможности признать, что Организатор торгов обеспечил Мишустину Р.В. возможность ознакомления с имуществом.

Корпорация никоим образом не способствовала реализации Заявителем правом ознакомиться с обозначенным имуществом.

Комиссия считает, что Заявитель доказал, с учетом имеющихся у него возможностей и механизмов, факт заинтересованности в торгах, а также то обстоятельство, что он предпринял зависящие от него меры для ознакомления с предметом торгов.

В составе сообщений о проведении Торгов не указаны сведения о необходимости получения пропуска для осуществления прохода на охраняемую территорию, а также о системе пропускного режима и наличия контроля на объекте.

Комиссия считает возможным согласиться с доводом Заявителя об отсутствии в составе документации надлежащего порядка ознакомления с имуществом.

В целях применения положений статьи 110 Закона о банкротстве, а также достижения основной цели выставления имущества на публичную продажу — получения наивысшей цены за отчуждаемое имущество, — под порядком ознакомления с предприятием следует понимать детальный алгоритм действий, подлежащих осуществлению со стороны организатора торгов и потенциального участника таких торгов в целях получения последним всей необходимой ему информации относительно выставленного на продажу объекта для принятия им решения относительно участия либо неучастия в проводимых торгах.

В этой связи в документации о проведении торгов должны быть указаны четкие сведения относительно такого порядка, детально регламентирующие действия каждого из их участников, включая организатора торгов, а также исключающие возможность субъективного правоусмотрения последнего при разрешении вопроса о таком ознакомлении и предоставлении участникам торгов всей необходимой информации о выставленном на продажу имуществе.

Обратное неизбежно приведет к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, стремящихся, используя несовершенство действующего законодательства, искусственным путем сократить количество потенциальных участников торгов, а также к нарушению законодательно установленных принципов недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (ч. 4 ст. 1 ГК РФ и злоупотребления правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ)).

Между тем, как усматривается из материалов дела, в документации применительно к порядку ознакомления с имуществом указаны контакты управляющего (телефоны, адрес корпорации в г. Москве), а также время получения информации об имуществе (с 10 до 16 часов в рабочие дни).

Тут же следует отметить, что с информацией об имуществе можно было ознакомиться в г. Москве, а с самим имуществом — по месту его нахождения.

Приведенная информация не содержала исчерпывающего описания порядка ознакомления, поскольку упомянутая информация не раскрывает в должной мере механизма доступа к имуществу, в частности не позволяет определить, не обращаясь непосредственно к организатору торгов, необходимо ли предварительное установление с управляющим связи с целью ознакомления, или такое ознакомление может осуществляться непосредственно в месте нахождения имущества в обозначенное время.

Из сообщения не усматривается, что объекты находятся под охраной, не приведено контактов лиц, с которыми возможно непосредственно на месте связаться с целью реализации своих прав, не указаны особенности ознакомления с имуществом (в частности те сложности, с которыми столкнулся Мишустин Р.В.), не указано, необходимо ли наличие пропуска для доступа к имуществу (порядок его получения при необходимости).

Указание номера телефона лишь корпорации объективно не обеспечивает равенства всех участников торгов в получении необходимой им информации, поскольку ставит возможность такого получения в зависимость как от технической функциональности предложенного средства связи (возможные сбои в работе, отсутствие соединения), так и от действий самого организатора торгов, осуществляемых им по собственному усмотрению.

При этом возможность свободного доступа к продаваемому имуществу не предусмотрена, ввиду чего обязанность презюмировать ее наличие у заинтересованных в участии в торгах лиц отсутствует.

Предоставленному участникам торгов положениями ч. 10 ст. 110 Закона о банкротстве праву на ознакомление с имуществом корреспондирует обязанность организатора таких торгов обеспечить возможность его реализации. В свою очередь, названное обстоятельство предполагает получение участниками торгов каких-либо документов, фиксирующих наличие у них такого права, обеспечивающих возможность его реализации и способствующих предотвращению необоснованных отказов в таком ознакомлении и, тем самым, нарушению прав и законных интересов участников (в том числе потенциальных) торгов, в том числе права на получение всей необходимой информации об объекте торгов.

Данное обстоятельство объективно способно привести к недостижению основной цели публичных торгов, поскольку количество их участников в настоящем случае может быть искусственно ограничено лицами, изначально извещенными обо всех характеристиках продаваемого объекта и с которыми изначально планируется заключить договор купли-продажи имущества.

Таким образом, Заявитель не получил возможности ознакомления с имуществом должников в установленном в сообщениях о проведении Торгов порядке.

Непредставление Организатором торгов соответствующей возможности свидетельствует о несоблюдении последним требований части 9 статьи 110 Закона о банкротстве.

Доказательств обратного Организатором торгов не представлено, доводы Заявителя не опровергнуты.

Учитывая изложенное, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что торги по продаже имущества должника ООО «Внешпромбанк» были признаны несостоявшимися, в отношении имущества должника ОАО АКБ «Пробизнесбанк» по лотам №№ 370-374; 376-377 был заключен договор от 24.07.2017 № 2017-2824/03.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов обоснованной.
2. Признать в действиях Организатора торгов нарушение части 9 статьи 110 Закона о банкротстве.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

по делу № 1-00-1835/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.08.2017 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 решения Комиссии от 10.08.2017 по делу № 1-00-1835/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГК «АСВ» (далее - Организатор торгов) устранить нарушения, допущенные при проведении торгов по продаже имущества должников ООО «Внешпромбанк», ОАО АКБ «Пробизнесбанк» (реестровые №№ 52-ОА3Ф, б/н) (далее - Торги), а именно:

1.

1. Организатору торгов предоставить Мишустину Р.В. возможность ознакомления с имуществом должников, за исключением реализованного имущества ОАО АКБ «Пробизнесбанк» (лоты №№ 370-374; 376-377).
2. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 28.09.2017.
3. Организатор торгов о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 05.10.2017 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.