

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-13-01/12-17-15

01 сентября 2015 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 18.08.2015 года

Решение в полном объеме изготовлено 01.09.2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-01/12-17-15 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Хаджиев Ф.А. – заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Ооржак А.О. – главный государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Саин А.В. – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

в отсутствие надлежащим образом извещенных представителей ОАО «Ак-Довуракская ТЭС», конкурсного управляющего ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» и представителя Верховного Хурала (Парламента) Республики Тыва,

рассмотрев материалы дела № 05-13-01/12-17-15, возбужденного на основании приказа от 23 апреля 2015 года № 128 о возбуждении дела № 05-13-01/12-17-15 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» («...») в лице конкурсного управляющего «...» («...») по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в нарушении порядка определения победителя торгов по продаже имущества ОАО «Ак-Довуракская ТЭС»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России поступило обращение (вх. № 301 от 27.01.2015 года) председателя Верховного Хурала (Парламента) Республики Тыва на

неправомерные действия конкурсного управляющего ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» при проведении торгов по продаже имущества ОАО «Ак-Довуракская ТЭС».

В ходе рассмотрения обращения председателя Верховного Хурала (Парламента) Республики Тыва в действиях конкурсного управляющего ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» выявлены признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении порядка определения победителя торгов по продаже имущества ОАО «Ак-Довуракская ТЭС», в связи с невнесением задатка победителем торгов. В связи с чем, приказом Тывинского УФАС России от 23.04.2015 г. № 128 возбуждено дело № 05-13-01/12-17-15 о нарушении антимонопольного законодательства.

Рассмотрев материалы дела № 05-13-01/12-17-15 Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему.

Решением Арбитражного суда Республики Тыва от 20.05.2011 года по делу № А69-1979/2010 ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» признано несостоятельным (банкротом), в связи с чем, определением Арбитражного суда Республики Тыва от 08.08.2011 года по тому же делу конкурсным управляющим утверждена «...».

В свою очередь, определением Арбитражного суда Республики Тыва от 15.09.2014 года по тому же делу «...» освобождена от исполнения обязанностей конкурсного управляющего и конкурсным управляющим ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» назначена «...».

Антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений установлены в статье 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Для квалификации действий субъектов права по пункту 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции как нарушающих данный запрет антимонопольного законодательства необходимы установление и оценка последствий тех или иных нарушений правил проведения торгов с точки зрения их фактического либо возможного негативного влияния на конкурентную среду.

Порядок продажи имущества должника в конкурсном производстве регулируется Федеральным законом от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (далее – Закон о банкротстве).

Согласно части 3 статьи 139 Закона о банкротстве после проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий приступает к его продаже. Продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном пунктами 3 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 Закона о банкротстве, с учетом особенностей, установленных статьей 139 Закона о банкротстве. Оценка имущества должника осуществляется в порядке, установленном статьей 130 Закона о банкротстве. Денежные средства,

вырученные от продажи имущества должника, включаются в состав имущества должника.

В соответствии с пунктом 8 статьи 110 Закона о банкротстве в качестве организатора торгов выступает внешний управляющий или привлекаемая 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.

Основным документом, определяющим порядок проведения торгов в процедуре конкурсного производства, является Положение о порядке, сроках и условиях продажи имущества должника, утверждаемое собранием кредиторов или комитетом кредиторов.

Положение о порядке продажи имущества должника ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» утверждено собранием кредиторов 27.12.2013 г.

В пункте 2.2 Положения о порядке продажи имущества должника ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» предусмотрено, что организатором торгов выступает конкурсный управляющий.

Согласно пункту 2.3 Положения о порядке продажи имущества должника ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» имущество ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» представлено в семи лотах.

Пунктом 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предусмотрено, что торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Вместе с тем Законом о банкротстве могут быть предусмотрены иные формы торгов, не относящиеся по своей правовой природе к аукциону или конкурсу.

Так, пунктом 4 статьи 139 Закона о банкротстве предусмотрено, что публичное предложение является одной из форм торгов.

Сущность торгов в форме публичного предложения заключается в том, что при отсутствии в установленный срок заявки на участие в торгах, содержащей предложение о цене имущества должника, которая не ниже установленной начальной цены продажи имущества должника, снижение начальной цены продажи имущества должника осуществляется в сроки, указанные в сообщении о продаже имущества должника посредством публичного предложения. Победителем торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения признается участник торгов, который первым представил в установленный срок заявку на участие в торгах, содержащую предложение о цене имущества должника, которая не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов.

При этом, положения статьи 139 Закона о банкротстве не предусматривают обязанность по внесению задатка участниками торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения.

Отсутствие обязанности по внесению задатка участниками торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения также прямо следует из положений пункта 15 статьи 110 Закона о банкротстве, согласно которому

суммы внесенных заявителями задатков возвращаются всем заявителем, за исключением победителя торгов, в течение 5 рабочих дней со дня подписания протокола о результатах проведения торгов в форме аукциона (конкурса). При этом указанная статья не содержит положений, устанавливающих срок возврата внесенных заявителями задатков при проведении торгов в форме публичного предложения, что свидетельствует о том, что нормы Закона о банкротстве не предусматривают внесение задатков при реализации имущества должника посредством публичного предложения.

Кроме того, в соответствии с пунктом 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Таким образом, положениями гражданского законодательства не предусмотрено, что включение информации о задатках в извещение о проведении торгов является обязательным.

При таких обстоятельствах и с учетом того, что положения статьи 139 Закона о банкротстве не предусматривают обязанность по внесению задатка участниками торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что в действиях ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» в лице конкурсного управляющего «...» отсутствуют нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Указанный вывод также подтвержден судебным актом по делу № А69-1979/2010 (постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 19.06.2015 года).

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела № 05-13-0112-17-15 Комиссией Тывинского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с частью 4 статьи 132 Закона о банкротстве социально значимые объекты, объекты культурного наследия (памятники истории и культуры) народов Российской Федерации, а также иные объекты, продажа которых в соответствии с законодательством Российской Федерации должна осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, продаются в порядке, установленном [статьей 110](#) Закона о банкротстве. Обязательными условиями конкурса по продаже указанных объектов являются обязательства покупателей обеспечивать надлежащее содержание и использование указанных объектов в соответствии с их целевым назначением, а также выполнение иных устанавливаемых в соответствии с законодательством Российской Федерации обязательств.

Выставленное на торги имущество ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» (здание ТЭС, здание растопочного хозяйства, здание проходной, здание механического цеха, здание КРУ-1, право аренды земельного участка, автотранспортные, погрузочные средства) является единственным и основным источником по обеспечению теплом, горячим и холодным водоснабжением благоустроенного жилого фонда и объектов социальной инфраструктуры городского округа города Ак-Довурак.

Таким образом, имущество ОАО «Ак-Довуракская ТЭС», выставленное на торги, относится к социально значимым объектам, продажа которого осуществляется

путем проведения торгов в форме конкурса.

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России имущество ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» выставлялось на торги в форме открытого аукциона дважды (извещения о проведении торгов опубликованы на сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.regorg.com 18.01.2014 года и 19.05.2014 года). При этом, указанные торги были признаны несостоявшимися.

В случае признания торгов несостоявшимися и незаключения договора купли-продажи с единственным участником торгов, а также в случае незаключения договора купли-продажи по результатам торгов внешний управляющий в порядке, предусмотренном [пунктом 18 статьи 110](#) Закона, принимает решение о проведении повторных торгов.

Не проданные на повторных торгах социально значимые объекты согласно [пункту 5 статьи 132](#) Закона о банкротстве подлежат передаче в муниципальную собственность соответствующего муниципального образования в лице органов местного самоуправления.

В соответствии с частью 6 статьи 132 Закона о банкротстве передача социально значимых объектов, указанных в [пункте 5](#) статьи 132 Закона о банкротстве, и жилищного фонда социального использования соответственно в муниципальную собственность и собственнику жилищного фонда социального использования осуществляется без каких-либо дополнительных условий на основании определения арбитражного суда в сроки, предусмотренные таким определением.

Кроме того, согласно разъяснению, изложенному в [постановлении](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.02.2013 года № 14614/12 следует, что нормы [статьи 139](#) Закона о банкротстве, регулирующие порядок продажи имущества в том числе посредством публичного предложения, не подлежат применению при продаже социально значимых объектов, поскольку [статьей 132](#) Закона о банкротстве установлен особый порядок продажи имущества должника.

Таким образом, на основании изложенных норм следует, что продажа социально значимых объектов осуществляется только посредством конкурса, при этом, в случае если повторные торги были признаны несостоявшимися, то имущество должника передается в муниципальную собственность соответствующего муниципального образования в лице органов местного самоуправления.

Как указано выше, имущество ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» выставлялось на торги в форме открытого аукциона дважды:

1. извещение о проведении открытого аукциона с открытой формой представления предложения о цене опубликованы на сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.regorg.com 18.01.2014 года, в газете «Коммерсантъ» - 18.01.2014 года (страница 65);

2. извещение о проведении открытого аукциона с открытой формой представления предложения о цене опубликованы на сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.regorg.com 19.05.2014 года, в газете «Коммерсантъ» - 17.05.2014 года (страница 78).

Указанные открытые аукционы с открытой формой представления предложения о цене признаны несостоявшимися.

В связи с чем, конкурсным управляющим «...» на сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.regorg.com 08.11.2014 года опубликовано извещение о проведении открытых торгов посредством публичного предложения по продаже имущества ОАО «Ак-Довуракская ТЭС».

В газете «Коммерсантъ» № 202 от 08.11.2014 года на странице 77 опубликовано сообщение о проведении торгов посредством публичного предложения по продаже имущества должника ОАО «Ак-Довуракская ТЭС».

К участию в торгах допущены «...», «...», «...», Общество с ограниченной ответственностью «Центр аналитики и экспертизы финансового сопровождения организаций».

В результате торгов по продаже имущества должника ОАО «Ак-Довуракская ТЭС», состоявшихся 12.12.2014 года на ЭТП «Региональная торговая площадка» (протокол от 16.12.2014 года), победителем торгов по всем 7 лотам признан «...».

Впоследствии, 17.12.2014 года «...», а также второй участник «...» заявили об отказе от заключения договоров купли-продажи и оплаты лотов.

В газете «Коммерсантъ» 17.01.2015 года опубликовано сообщение о том, что в связи с отказом от заключения договора купли-продажи «...» и «...», победителем торгов признано ООО «Центр аналитики и экспертизы финансового сопровождения организаций».

В газете «Коммерсантъ» № 31 от 21.02.2015 года на странице 74 указано, что проведенные 12.12.2014 года торги посредством публичного предложения по продаже имущества должника ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» признаны не состоявшимися по причине не заключения договора купли-продажи с признанным победителем торгов участником торгов «...».

При таких обстоятельствах, конкурсным управляющим «...» в нарушение норм статьи 132 Закона о банкротстве неправоммерно выбран способ определения реализации имущества ОАО «Ак-Довуракская ТЭС», поскольку продажа социально значимых объектов осуществляется только посредством конкурса, а продажа имущества посредством публичного предложения является неправомерной.

Кроме того, имущество ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» после признания открытого аукциона с открытой формой представления предложения о цене несостоявшимся, объявленного на сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.regorg.com 19.05.2014 года, в газете «Коммерсантъ» - 17.05.2014 года (страница 78), должно были быть передано в муниципальную собственность г. Ак-Довурак Республики Тыва на основании определения арбитражного суда в сроки, предусмотренные таким определением.

Вместе с тем, вышеуказанные нарушения норм Закона о банкротстве не затрагивают сферу, подлежащую регулированию антимонопольным законодательством, так как данные действия конкурсного управляющего «...» не повлияли на порядок определения победителя торгов, в связи с чем, у Тывинского

УФАС России отсутствуют правовые основания для принятия юридических мер.

В силу пункта 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьями 41, 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 05-13-01/12-17-15,

РЕШИЛА:

1. Производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-13-01/12-17-15 в отношении ОАО «Ак-Довуракская ТЭС» в лице конкурсного управляющего «...» на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в виду отсутствия нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией Тывинского УФАС России действиях.

2. Передать решение по делу № 05-13-01/12-17-15 в Прокуратуру Республики Тыва для принятия мер прокурорского реагирования.

Председатель Комиссии

Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии

А.О. Ооржак

А.В. Саин

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции - решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.