

## РЕШЕНИЕ № 67-И/2013

### по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

14 августа 2013 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии

Дегтярева Р.В. – руководитель управления,

Члены Комиссии:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти;

Левит Н.В. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Бжассо К.Р. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Зайцева А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Грицай А.И. - специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

в присутствии представителя заявителя Т.В.И. (доверенность б/н от 01.08.2013), рассмотрев жалобу Т. И.В. (далее – Заявитель) на действия организатора торгов ООО «Аукционный Торговый Дом «Андер Медиа», выразившиеся в нарушении правил продажи имущества должника ООО ДОК «Знамя», лот № 1, здания и сооружения в количестве 18 наименований, расположенные на земельном участке, принадлежащем должнику на праве постоянного (бессрочного) пользования (пл.-7,167га, Акт на право пользования КК-2 №408556000015); Транспортные средства в количестве 2 наименований, товарно-материальные ценности согласно перечня, предусмотренных Федеральным законом от 26.10.2002 N 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (публичное предложение № 1170557, размещенное на сайте в сети Интернет по адресу: [www.fabrikant.ru](http://www.fabrikant.ru)).

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Организатором торгов - ООО «Аукционный Торговый Дом «Андер Медиа» правил продажи имущества должника ООО ДОК «Знамя», предусмотренных федеральным законом от 26.10.2002 N 127-ФЗ

«О несостоятельности (банкротстве)» (публичное предложение № 1108075, размещенное на сайте в сети Интернет по адресу: [www.fabrikant.ru](http://www.fabrikant.ru)).

Решением Арбитражного суда Краснодарского края (дело №А-32-419502/2007-37/480-Б-2008-27 от 18.10.2011 г.) ООО ДОК «ЗНАМЯ» признано несостоятельным (банкротом), открыто конкурсное производство, утвержден конкурсный управляющий должника – Гречко В.В.

Организатор торгов: ООО «Аукционный торговый дом «Андер Медиа».

В соответствии со ст.28 Федерального закона от 26 октября 2002 года №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» организатор торгов 01 июня 2013г. в издании «Коммерсантъ» №93 опубликовал объявление №61030107404 о проведении торгов в форме публичного предложения, имущество должника ООО ДОК «ЗНАМЯ» лот № 1, здания и сооружения в количестве 18 наименований, расположенные на земельном участке, принадлежащем должнику на праве постоянного (бессрочного) пользования (пл.-7,167га, Акт на право пользования КК-2 №408556000015); Транспортные средства в количестве 2 наименований, товарно-материальные ценности согласно перечня, торги проводятся в электронной форме на торговой площадке «Фабрикант.ру» (<http://www.fabrikant.ru>).

Согласно опубликованному извещению, по данной торговой процедуре (1170557), заявки на участие в торгах принимались на сайте в сети Интернет по адресу [www.fabrikant.ru](http://www.fabrikant.ru) с 01.07.13 г. по 04.08.13г. Начальная цена – 400 000 000 руб. Период последовательного снижения 1 дн. – величина 3%. Задаток – 2%. Заявки принимались на ТП «Фабрикант.ру».

На сайте электронной площадки размещен график снижения цены имущества, согласно которому в период с 14.00 часов 02.08.2013 действует предложение цены в размере 16 000 000 руб.

По состоянию на 13 час.56 мин. указанной даты заявки на участие в торгах подали 5 участников, один из которых 01.07.2013 по начальной цене 400 000 000 руб. вследствие чего понижение названной цены на электронной площадке не происходило.

02.08.2013 в 14.00 часов заявитель подала заявку на участие в торгах указав в ее электронной форме цену в размере 400 000 000 руб., которая обеспечивала ее подачу на электронную площадку.

За участие в торгах заявитель оплатила задаток в размере 2 % или 320 000 руб.

Кроме того, заявитель в заявке на бумажном носителе указала, что требования, указанные в сообщении о проведении открытых торгов, обязуется соблюдать с учетом особых обстоятельств.

В качестве особых обстоятельств заявитель указала следующее: «При проведении торговой процедуры по продаже имущества должника по состоянию на 02.08.2013 имеются заявки претендентов, которые поданы ранее названной даты, но не рассмотрены организатором торгов, поэтому в силу особенностей программного продукта, используемого оператором электронной площадки, снижение начальной цены лота применительно к периоду торгов, действующему с 14.00 часов 03.08.2013 на электронной площадке не произошло. Заявитель желает приобрести

имущество должника на названном периоде торгов. Однако, в силу указанных обстоятельств подать заявку по цене, соответствующей периоду торгов, в названное время невозможно, поэтому заявитель вынуждена указать в заявке в электронной форме цену цифрами, не соответствующую ее действительному предложению. Действительное предложение заявителя – 16 000 000 (шестнадцать миллионов) руб. 00 копеек. В случае разногласий между суммами, обозначенными цифрами и прописью, следует считать действительной сумму, обозначенную прописью (п. 6 Постановления ЦИК СССР и СНК СССР от 07.08.1937 № 104/1341 «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе»).

Однако, организатор торгов не допустил заявителя к участию в торгах, что подтверждается журнал регистрации поступлений предложений, согласно которому 03.08.2013 в 13.56 заявителю отказано в участии.

По мнению заявителя, несоответствие цены, указанной заявителем в электронной форме заявке, цене указанной в заявке на бумажном носителе, не является достаточным основанием для отказа, поскольку такую ситуацию искусственно создал сам организатор торгов.

Согласно протоколу заседания комиссии по рассмотрению предложений участников по торговой процедуре «Публичное предложение продавца № 1170557» заявитель не допущена к участию в торгах на основании, того что предоставленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или недостоверны (п.12 статьи 110 Федеральным законом от 26.10.2002 N 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве»)). В заявке на участие в процедуре сумма предложения – 16 000 000 руб., а в ценовом предложении представленном на ТП «Фабрикант.ру» – 400 000 000 руб. Задаток на участие в торгах не соответствует требованиям публикации о предстоящих и равен 320 000 руб.

По мнению заявителя, Организатор торгов необоснованно отклонил заявку Тиминой И.В. и полагает, что ею были соблюдены все требования для признания ее участником указанной процедуры.

Кроме того, заявитель считает, что организатором нарушены нормы статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», где при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах; нарушение порядка определения торгов.

Таким образом, Заявитель считает, что Организатором торгов и конкурсным управляющим были нарушены его права, предусмотренные ст.447, 448, 449 Гражданского кодекса Российской Федерации, так как Заявитель не смог подать заявку на участие в торгах на интересующий лот и на условиях, опубликованных в объявлении о проведении торгов, в связи с чем, просит признать организатора торгов нарушившим п. 8, п.12 ст. 110, п. 4 ст. 139 Федерального закона от 26 октября 2002 года №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве»).

Рассмотрение жалобы назначено на 14.08.2013 на 15-30.

Организатором торгов на рассмотрение жалобы представлены следующие

письменные пояснения по существу жалобы Т. И.В.

Организатор торгов возражает на жалобу и считает доводы, изложенные в ней, несостоятельными и просит признать жалобу необоснованной по следующим основаниям.

В газете «Коммерсантъ» № 93 от 01.06.2013 опубликовано сообщение № 61030107404 о том, что ООО «АТД» Андер Медиа» проводит на ТП «Фабрикант.ру» торги посредством публичного предложения по продаже имущества ООО ДОК «Знамя». В данном сообщении указана вся необходимая информация в соответствии с действующим законодательством.

Так же на ТП «Фабрикант.ру» опубликовано извещение о проведении торговой процедуры «Публичное предложение продавца № 1170557». Прием заявок установлен с 01.07.13 до 04.08.13.

05.08.2013 г. составлен протокол заседания комиссии по рассмотрению предложений участников по торговой процедуре «Публичное предложение продавца № 1170557» в соответствии с которым, предложения на участие в данной торговой процедуре представили:

- Г. С. В. - 4 1 0 000 000,00
- М. А.Н. - 2 800 000 000,00
- Д. И.Ю. - 400 000 000,00
- ИП Т. И.В.- 400 000 000,00
- А. О.И. - 400 000 000,00
- З. А.В.- 6 000 000,00
- П. А.В.- 4 000 000,00
- ООО «РП-СК»- 52 000 000,00.

Рассмотрены предложения З. А.В.; П. А.В.; ООО «РП-СК».

Претенденты, чьи предложения были рассмотрены, представили все необходимые документы и выполнили все требования, указанные организатором процедуры в документации по торгам и в извещении, опубликованном 01.07.2013.

Предложение ИП Т. И.В. отклонено 03.08.2013 г., так как представленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или не достоверны, (п. 12 ст. 110 ФЗ-127 О несостоятельности (банкротстве). В заявке на участие в процедуре сумма предложения 16 000 00 руб., а в ценовом предложении представленном на ТП Фабрикант - 400, 000 000,00 руб. Так же Задаток на участие в торгах не соответствует требованиям публикации о предстоящих торгах и равен 320 000 руб.

07.08.2013 г. составлен итоговый протокол комиссии по проведению торговой процедуры «Публичное предложение продавца № 1170557» в соответствии с которым выявлен победитель торгов З. А.В.

Заявитель жалобы считает, что отклонение ее от участия в торгах не правомерно.

В отношении довода о якобы верной суммы уплаты задатка организатор пояснил следующее.

Задаток оплаченный ИП Т. И.В. равен 320 000 руб. Заявитель считает, что организатор торгов не верно указал информацию о размере задатка, в том числе не указал в сообщении о проведении торговой процедуры информацию о том, что задаток в размере 2% следует исчислять от начальной цены лота.

В пункте 10 ст. 110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» содержится перечень сведений, которые должны содержаться в сообщении о предстоящих торгах.

*10. В сообщении о продаже предприятия должны содержаться:*

*сведения о предприятии, его составе, характеристиках, описание предприятия, порядок ознакомления с предприятием;*

*сведения о форме проведения торгов и форме представления предложений о цене предприятия;*

*требования к участникам торгов в случае, если проводятся закрытые торги;*

*условия конкурса в случае проведения торгов в форме конкурса;*

*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);*

*порядок оформления участия в торгах, перечень представляемых участниками торгов документов и требования к их оформлению;*

*размер задатка, сроки и порядок внесения задатка, реквизиты счетов, на которые вносится задаток;*

*начальная цена продажи предприятия;*

*величина повышения начальной цены продажи предприятия ("шаг аукциона") в случае использования открытой формы подачи предложений о цене предприятия;*

*порядок и критерии выявления победителя торгов;*

*дата, время и место подведения результатов торгов;*

*порядок и срок заключения договора купли-продажи предприятия;*

*сроки платежей, реквизиты счетов, на которые вносятся платежи;*

*сведения об организаторе торгов, его почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона.*

*При подготовке к проведению торгов по продаже предприятия организатор торгов осуществляет прием заявок на участие в торгах и предложений участников торгов о цене предприятия, а также заключает договоры о задатке.*

Организатор торгов в сообщении опубликованном в газете «Коммерсантъ» указал, что задаток равен 2%.

По мнению организатора торгов, информацию о том, что задаток следует исчислять от начальной цены лота, организатор торгов указывать не обязан.

Более того, в извещении о проведении торговой процедуры, опубликованном на ТП «Фабрикант» четко указан размер необходимого задатка, который равен 8 000 000,00 руб.

Кроме того, 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 настоящим Федеральным законом 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 случае, если:

заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов;

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

поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

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.

Предложение ИП Т. И.В. отклонено 03.08.2013 г., так как представленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или не достоверны, (п. 12 ст. 110 ФЗ-127 О несостоятельности (банкротстве)).

В заявке на участие в процедуре сумма предложения 16 000 000 руб., а в ценовом предложении представленном на ТП Фабрикант - 400, 000 000,00 руб.

Заявитель ссылается на тот факт, что организатором торгов не были вовремя рассмотрены ранее поданные заявки, поэтому цена не снижалась и

действительное предложение заявителя составляет 16 000 000 руб.

У организатора торгов нет возможности предполагать действительное предложение каждого участника, если заявка подается с нарушением действующего законодательства, она будет отклонена.

Так же в законе четко указано, на то что, организатором торгов должен быть установлен срок на подачу заявок не менее 25 дней, и у него нет ограничений на рассмотрение отдельно каждой заявки, он не обязан определять участников торгов до начала следующего периода.

В отношении довода о якобы имеющейся согласованности действий между организатором торгов и победителем торгов, организатор поясняет следующее.

Заявитель утверждает о имеющейся согласованности действий, основываясь, по мнению организатора торгов, на надуманных суждениях. Торги проводятся в электронной форме, и одновременное нахождение двух лиц в одном месте и в одно время не подтверждается документально. Также организатор считает, что тот, кто стремится к победе на торгах, пребывает на электронной площадке круглосуточно и следит за действиями организатора торгов.

Согласно ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Однако на момент вынесения решения Комиссией Краснодарского УФАС России по настоящему делу, сформировалась следующая судебная практика.

Согласно определению Высшего арбитражного суда ВАС-8224/13 от 10.07.2013 антимонопольному органу отказано в передаче дела в Президиум Высшего арбитражного суда на основании того, что суды апелляционной и кассационной инстанций сделали вывод о несоответствии оспариваемого решения антимонопольного органа Закону о защите конкуренции, а именно, суды апелляционной и кассационной инстанции, разбирая дело №А50-12480/2012, установили следующее.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Между тем в силу п. 1 ст. 1 Федерального Закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Закон о банкротстве) порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов, регулируются названным законом.

В соответствии с п. 1 ст. 126 Закона о банкротстве с даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства совершение сделок, связанных с отчуждением имущества должника или влекущих за собой передачу его имущества третьим лицам в пользование, допускается исключительно в порядке, установленном гл. VII Закона о банкротстве.

Таким образом, учитывая, что антимонопольный орган в не является участником отношений, регулируемых Законом о банкротстве и статьей 17 Закона о защите

конкуренции, а также принимая во внимание цели и последствия торгов, осуществляемых в рамках конкурсного производства в интересах участников отношений, регулируемых Законом о банкротстве, и антимонопольных требований к торгам в целях защиты конкуренции между хозяйствующими субъектами при осуществлении их предпринимательской деятельности, суды сделали вывод о том, что управление не обладает полномочиями по рассмотрению жалоб по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия, рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения сторон, установила следующее.

Согласно части 4 статьи 139 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» *при продаже имущества должника посредством публичного предложения в сообщении о проведении торгов наряду со сведениями, предусмотренными [статьей 110](#) настоящего Федерального закона, указываются величина снижения начальной цены продажи имущества должника и срок, по истечении которого последовательно снижается указанная начальная цена. При этом начальная цена продажи имущества должника устанавливается в размере начальной цены, указанной в сообщении о продаже имущества должника на повторных торгах.*

*Рассмотрение организатором торгов представленной заявки на участие в торгах и принятие решения о допуске заявителя к участию в торгах осуществляются в порядке, установленном [статьей 110](#) настоящего Федерального закона.*

*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.*

То есть, при проведении открытых торгов в форме публичного предложения снижение начальной цены имущества должника осуществляется в сроки, указанные в сообщении о продаже имущества, только при условии, что отсутствуют поданные заявки на данную торговую процедуру.

Пунктом 12 статьи 110 Закона о банкротстве предусмотрено, что к участию в торгах допускаются заявители, представившие заявки на участие в торгах и прилагаемые к ним документы, которые соответствуют требованиям, установленным настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов. Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов.

Установлено, что заявка Т.И.В. была подана 02.08.2013 в 14.00. Предложение Т.И.В. отклонено 03.08.2013, так как представленные заявителем документы соответствуют установленным к ним требованиям или не достоверны – в заявке на участие в процедуре сумма предложения 16 000 000 руб., а в ценовом предложении, представленном на ТП Фабрикант – 400 000 000 руб. (п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве). Также задаток на участие в торгах не соответствует требованиям публикации о предстоящих торгах и равен 320 000 руб.

Организатор торгов представил протокол заседания комиссии по рассмотрению предложений участников по торговой процедуре «Публичное предложение продавца № 11700557» от 07.08.2013, согласно которому первая заявка по указанной торговой процедуре поступила 04.08.2013 с ценовым предложением 6 000 000 руб. от З. А.В.

Кроме того, к участию в продаже были допущены П.А.В. (заявка от 04.08.2013 в 07.18) и ООО «РП-СК» (заявка от 04.08.2013 в 12.41), чьи заявки соответствовали требованиям, указанным организатором торгов в документации по торгам и в извещении опубликованном 01.07.2013 10.00.

При наличии ранее поданной заявки, содержащей предложение о цене имущества должника, которая не ниже установленной начальной цены продажи имущества должника, снижение начальной цены продажи имущества должника на основании абзаца 4 части 4 статьи 139 Закона о банкротстве не осуществляется.

Кроме того, установлено, что организатор торгов в сообщении, опубликованном в газете «Коммерсантъ» установил, что задаток равен 2%. Также извещением предусмотрен размер необходимого задатка, который был равен 8 000 000 руб., что составляет 2 % от начальной суммы публичного предложения.

Никаких препятствий в подаче заявок за все время проведения торгов не было, о чем свидетельствуют другие заявки, поданные до и после подачи заявки ИП Тиминой И.В.

Кроме того, по правилам проведения торговых процедур, от потенциального участника должна поступить одна заявка с одним ценовым предложением.

На заседании Комиссии Краснодарского УФАС России также установлено, что ИП Т.И.В. не обращалось за разъяснениями к организатору торгов по уточнению суммы задатка для участия в указанной процедуре на определенном этапе.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Т. И. В. (вх. № эл. п. 2237 от 07.08.2013) на действия организатора торгов ООО «Аукционный Торговый Дом «Андер Медиа», выразившиеся в нарушении правил продажи имущества должника ООО ДОК «Знамя», предусмотренных федеральным законом от 26.10.2002 N 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (публичное предложение № 1170057, размещенное на сайте в сети Интернет по адресу: [www.fabrikant.ru](http://www.fabrikant.ru)), необоснованной.

Председатель Комиссии:

Р.В. Дегтярева

Члены Комиссии:

Е.В. Крамаренко

Н.В. Левит

К.Р. Бжассо

А.А.Зайцева

А.И. Грицай

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