

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 338/05-АДМ-2017 об административном правонарушении

01.09.2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела № 338/05-АДМ-2017 об административном правонарушении, возбужденного в отношении <...>, <...>года рождения, (паспорт серия <...>) ИНН <...>, СНИЛС <...>, занимающей с 09.03.2016 г. по настоящее время должность конкурсного управляющего ООО «Капитал» (ИНН 4223063435),

УСТАНОВИЛА:

В результате рассмотрения жалобы № 60/05-18.1-2017 на действия организатора торгов конкурсного управляющего ООО «Капитал» <...> (Организатор торгов) при организации торгов посредством публичного предложения по продаже следующего имущества ООО «Капитал»: лот № 4 – Здание столовой, пл.771,6 кв.м., г. Прокопьевск, ул. Кутузова, 2, Таль электрическая г/п 0,5тн н-6,0м, сообщения о проведении которых опубликованы: 24.03.2017 г. на официальном сайте в сети «Интернет» Единого федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, под № 1672445 (изменённое сообщением № 1688585 от 28.03.2017); на сайте в сети «Интернет» электронной площадки «Сибирская торговая площадка» по адресу: <https://sibtoptrade.ru>, под номером СТП-1904/4 (далее – Торги), Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков 04.05.2017 г. приняла решение, в том числе, о признании Организатора торгов нарушившим требования пункта 10 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) при организации Торгов.

Нарушение Организатором торгов требований пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве при организации Торгов выразилось в неуказании, в сообщении о проведении Торгов, сведений о том, что продаваемое имущество, указанное в лоте № 4 - здание столовой, расположенное по адресу: г. Прокопьевск, ул. Кутузова, 2, обременено правом аренды сроком с 15.01.2016 г. по 01.12.2024 г., а также, что на данный объект недвижимости наложен запрет на совершение регистрационных действий по исключению из госреестра.

Согласно части 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1-9 настоящей статьи и статьями 7.29-7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса.

В соответствии с примечанием к статье 2.4 КоАП под должностным лицом в КоАП следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие и т.д.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 09.03.2016 г. (резюлютивная часть объявлена 01.03.2016) по делу № А27-1241/2016 ООО «Капитал» (ИНН 4223063435) признано несостоятельным (банкротом), открыто конкурсное производство. Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 09.03.2016 г. (резюлютивная часть объявлена 01.03.2016) по делу № А27-1241/2016 конкурсным управляющим ООО «Капитал» утверждена <...>.

26.10.2016 г. собранием кредиторов ООО «Капитал» утверждено Положение о порядке, условиях и сроках продажи имущества ООО «Капитал» в ходе конкурсного производства (далее – Положение о торгах), согласно пункту 5.4 которого в целях организации продажи конкурсный управляющий самостоятельно вправе формировать имущество должника по отдельным лотам, начальная цена которых образуется из сложения начальных цен имущества, составляющего лот. Формирование и расформирование лотов допускается на любом этапе проведения торгов, а также при продаже имущества посредством публичного предложения.

В силу раздела «Общие термины» Положения о торгах Конкурсный управляющий – арбитражный управляющий, утверждённый в рамках дела № А27-1241/2016 Арбитражным судом Кемеровской области для проведения процедуры конкурсного производства ООО «Капитал» и осуществления иных, установленных Законом о банкротстве полномочий.

Организатор торгов – конкурсный управляющий ООО «Капитал».

Учитывая изложенное, Положение о торгах определяет организатора торгов как конкурсного управляющего ООО «Капитал» и наоборот конкурсный управляющий является организатором торгов по продаже имущества ООО «Капитал», следовательно, конкурсный управляющий и организатор торгов по продаже имущества ООО «Капитал» – одно и тоже лицо. Следовательно, согласно пункту 5.4 Положения о торгах, формирование лотов относится к полномочиям Организатора торгов.

Кроме того, согласно пункту 8 статьи 110 Закона о банкротстве организатор торгов, в том числе, публикует и размещает сообщение о продаже предприятия.

Таким образом, действия организатора торгов по продаже имущества должника-

банкрота ООО «Капитал» <...>, занимающей с 09.03.2016 г. по настоящее время должность конкурсного управляющего должника-банкрота ООО «Капитал», а именно: неуказание, в сообщении о проведении Торгов, сведений о том, что продаваемое на Торгах имущество, обременено правом аренды сроком с 15.01.2016 г. по 01.12.2024 г., вступают в противоречие с требованиями пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Временем совершения <...> административного правонарушения является: 09:03:39 (время московское) 28.03.2017 г. (публикация сообщения о проведении Торгов на сайте ЕФРСБ).

Местом совершения <...> административного правонарушения является её местонахождение: <...>.

Уведомлением от 10.07.2017 № 05/6236 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 15.08.2017 г. на 14 часов 10 минут. Данное уведомление было вручено <...> 25.07.2017 г. (что подтверждается списком № 1 внутренних почтовых отправок от 12.07.2017 г. и отчётом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65097211126350).

26.07.2017 г. <...> представлены письменные пояснения (вх. № 5330 от 26.07.2017), а также материалы, запрошенные уведомлением от 10.07.2017 № 05/6236. Согласно указанным пояснениям, информация об обременении здания, являвшегося предметом лота № 4, отсутствовала в сообщении о проведении торгов, вместе с тем в сообщении был указан порядок ознакомления с документами, относящимися к имуществу. По соответствующим запросам вся информация потенциальным участникам была предоставлена. Запрет на совершение регистрационных действий подлежал снятию в силу абзаца 9 пункта 1 статьи 126 Закона о банкротстве, согласно которому с даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника и иные ограничения распоряжения имуществом должника. Однако управление Росреестра своевременно не сняло указанное ограничение. На дату предоставления указанных пояснений ограничение отсутствует.

15.08.2017 г. на процедуру составления и подписания протокола <...>, надлежащим образом извещённая о дате, времени и месте составления и подписания протокола, не явилась, направила защитника <...>, действовавшую на основании доверенности от 01.08.2017 г., которая полностью поддержала письменные пояснения <...> (вх. № 5330 от 26.07.2017).

15.08.2017 г. в присутствии защитника <...>, составлен и подписан протокол по делу № 338/05-АДМ-2017 об административном правонарушении.

Определением от 17.08.2017 г. (исх. № 05/7598) дело № 338/05-АДМ-2017 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 01.09.2017 г. на 11 часов 20 минут.

01.09.2017 г. на рассмотрение дела № 338/05-АДМ-2017 об административном правонарушении <...>, надлежащим образом уведомленная о дате, времени и

месте рассмотрения дела (что подтверждается списком № 2 внутренних почтовых отправлений от 18.08.2017 г. и отчётом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65097213062885), не явилась, защитника не направила. Учитывая, что <...>, надлежащим образом уведомлена о дате, времени и месте рассмотрения дела, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает возможным рассмотреть дело № 338/05-АДМ-2017 об административном правонарушении в её отсутствие.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 09.03.2016 г. (резюмирующая часть объявлена 01.03.2016) по делу № А27-1241/2016 ООО «Капитал» (ИНН 4223063435) признано несостоятельным (банкротом), открыто конкурсное производство. Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 09.03.2016 г. (резюмирующая часть объявлена 01.03.2016) по делу № А27-1241/2016 конкурсным управляющим ООО «Капитал» утверждена <...>.

26.10.2016 г. собранием кредиторов ООО «Капитал» утверждено Положение о торгах, согласно пункту 5.4 которого в целях организации продажи конкурсный управляющий самостоятельно вправе формировать имущество должника по отдельным лотам, начальная цена которых образуется из сложения начальных цен имущества, составляющего лот. Формирование и расформирование лотов допускается на любом этапе проведения торгов, а также при продаже имущества посредством публичного предложения.

В силу раздела «Общие термины» Положения о торгах Конкурсный управляющий – арбитражный управляющий, утверждённый в рамках дела № А27-1241/2016 Арбитражным судом Кемеровской области для проведения процедуры конкурсного производства ООО «Капитал» и осуществления иных, установленных Законом о банкротстве полномочий.

Организатор торгов – конкурсный управляющий ООО «Капитал».

Положение о торгах определяет организатора торгов как конкурсного управляющего ООО «Капитал» и наоборот конкурсный управляющий является организатором торгов по продаже имущества ООО «Капитал», следовательно, конкурсный управляющий и организатор торгов по продаже имущества ООО «Капитал» – одно и то же лицо. Учитывая изложенное, согласно пункту 5.4 Положения о торгах, формирование лотов относится к полномочиям Организатора торгов.

24.03.2017 г. на официальном сайте в сети «Интернет» ЕФРСБ по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, под № 1672445 опубликовано сообщение о проведении торгов, изменённое сообщением № 1688585 от 28.03.2017 г., согласно которым:

Предметом торгов являлась продажа, в том числе, следующего имущества ООО «Капитал»:

Лот № 4 – Здание столовой, пл.771,6 кв.м., г. Прокопьевск, ул. Кутузова, 2, Таль электрическая г/п 0,5тн н-6,0м, начальная цена – 1 281 218,40 руб.;

Организатор торгов – конкурсный управляющий <...> (адрес: <...>, ИНН <...>, СНИЛС <...>);

Торги будут проводиться в электронной форме на электронной площадке «Сибирская торговая площадка» по адресу: <https://sibtoptrade.ru>;

Приём заявок на участие в торгах производится в электронной форме на сайте торговой площадки с 06-00 (время Московское) 27.03.2017 г. до 13-00 (время Московское) 15.05.2017 г. в соответствии с регламентом ЭТП. Начальная цена лотов действует с 27.03.2017 г. По истечении периода в пять дней, начиная с 27.03.2017 г., цена снижается на 10 % от начальной цены продажи;

С документами по имуществу можно ознакомиться по адресу: Кемеровская область, г. Прокопьевск, пр. Шахтеров, 43, по предварительной записи по тел. +79049693093.

Установлено, что на сайте в сети «Интернет» электронной площадки «Сибирская торговая площадка» по адресу: <https://sibtoptrade.ru>, по состоянию на дату рассмотрения жалобы № 60/05-18.1-2017 (04.05.2017 г.), опубликованы сведения о проведении Торгов под номером СТП-1904/4. Дата публикации указанных сведений не установлена, в связи с отсутствием данной информации на электронной площадке. Согласно сведениям, содержащимся на электронной площадке «Сибирская торговая площадка» на участие в Торгах, по состоянию на 04.05.2017 г., не подано ни одной заявки.

Согласно копии выписки из Единого государственного реестра недвижимости № 42/207/007/2017-1798, предоставленной филиалом Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральная кадастровая палата Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии» по Кемеровской области 14.04.2017 г. заявителю по жалобе № 60/05-18.1-2017, на здании столовой, расположенном по адресу: Кемеровская область, г. Прокопьевск, ул. Кутузова, д.2, принадлежащем ООО «Капитал», зарегистрированы следующие ограничения прав и обременения:

1. аренда: дата регистрации 15.01.2016 г.; срок на который установлено ограничение – с 15.01.2016 г. по 01.12.2024 г.; лицо, в пользу которого установлено ограничение прав и обременение объекта недвижимости – ООО «СДС-Маркет».

2. запрещение сделок с имуществом (запрет на совершение регистрационных действий по исключению из госреестра): дата регистрации 27.01.2015 г.; основание регистрации – решение о принятии обеспечительных мер, направленных на обеспечение возможности исполнения решения об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения № 07-13/357 от 22.09.2014 от 31.12.2014 № 00003.

Согласно пункту 2 статьи 448 Гражданского кодекса РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

В силу пункта 1 статьи 1 Закона о банкротстве, в соответствии с Гражданским кодексом РФ настоящий Федеральный закон устанавливает основания для признания должника несостоятельным (банкротом), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства),

порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов.

В соответствии с пунктом 4 статьи 139 Закона о 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.

Абзацем 2 пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве установлено, что в сообщении о продаже предприятия должны содержаться сведения о предприятии, его составе, характеристиках, описание предприятия, порядок ознакомления с предприятием.

Учитывая вышеизложенное, требования норм Закона о банкротстве должны применяться с учётом требований Гражданского кодекса РФ (пункт 1 статьи 1 Закона о банкротстве). Следовательно, при применении требований абзаца 2 пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве необходимо учитывать нормы пункта 2 статьи 448 Гражданского кодекса РФ, которые дополняют и уточняют требования абзаца 2 пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве в части необходимости указания в сообщении о проведении торгов сведений об обременениях продаваемого на торгах имущества.

Вместе с тем согласно абзацу 9 пункта 1 статьи 126 Закона о банкротстве с даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника и иные ограничения распоряжения имуществом должника. Основанием для снятия ареста на имущество должника является решение суда о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. Наложение новых арестов на имущество должника и иных ограничений распоряжения имуществом должника не допускается.

Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России соглашается с доводами <...> о том, что запрет на совершение регистрационных действий по исключению предмета Торгов из госреестра подлежал снятию с 09.03.2016 г., в связи с признанием ООО «Капитал» (ИНН 4223063435) несостоятельным (банкротом) и открытием конкурсного производства (решение Арбитражного суда Кемеровской области от 09.03.2016 г., резолютивная часть объявлена 01.03.2016 г.) в силу требований законодательства РФ, а именно: абзаца 9 пункта 1 статьи 126 Закона о банкротстве.

В тоже время заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает несостоятельным довод <...> о том, что в сообщении о проведении Торгов был указан порядок ознакомления с документами, относящимися к продаваемому имуществу, поскольку, согласно требованиям абзаца 2 пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве, с учётом нормы пункта 2 статьи 448 Гражданского кодекса РФ, которые дополняют и уточняют требования абзаца 2 пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве, сведения об обременении продаваемого имущества должны содержаться в сообщении о проведении торгов.

Таким образом, не указав в сообщении о проведении Торгов сведения о том, что продаваемое имущество, а именно: здание столовой, расположенное по адресу: г. Прокопьевск, ул. Кутузова, 2, обременено правом аренды сроком с 15.01.2016 г. по 01.12.2024 г., Организатор торгов нарушил требования пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве.

Ответственность за нарушение установленных законодательством РФ процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Согласно части 1 статьи 2.1. КоАП административным правонарушением признаётся противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы права, должностное лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у <...>, занимающей с 09.03.2016 г. по настоящее время должность конкурсного управляющего ООО «Капитал», имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих от неё мер по соблюдению законодательства РФ указанным должностным лицом предпринято не было.

<...> документально не подтвердила наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования абзаца 2 пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве, с учётом требований пункта 2 статьи 448 Гражданского кодекса РФ, при организации Торгов в части указания в сообщении о проведении Торгов сведений о том, что продаваемое на Торгах имущество, обременено правом аренды сроком с 15.01.2016 г. по 01.12.2024 г., а также то, что ею были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства РФ.

Административное правонарушение признаётся совершённым по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (статья 2.2 КоАП).

Действия <...> следует признать виновными, совершёнными по неосторожности.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественная опасность совершённого правонарушения выразилась в ненадлежащим образом исполнении своих публично-правовых обязанностей

(организатора торгов), что посягает на установленный законодательством РФ порядок организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов. <...> не представила доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения. Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает, что данные обстоятельства свидетельствуют о наличии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, регулируемым законодательством РФ.

Таким образом, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом № 338/05-АДМ-2017 об административном правонарушении от 15.08.2017 г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.4 КоАП), на момент вынесения настоящего постановления не истёк.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, наличие на иждивении <...> несовершеннолетнего сына, а также наличие смягчающего административную ответственность обстоятельства.

Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает возможным, с учётом положений части 2 статьи 4.2 КоАП, признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину <...>, совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Учитывая характер совершённого административного правонарушения, личность виновного, отсутствие отягчающих вину обстоятельств, а также наличие смягчающего обстоятельства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает целесообразным назначить административное наказание в пределах минимально допустимой санкции, определенной частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 10 статьи 7.32.4 КоАП заместитель руководителя Кемеровского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать <...>, <...> года рождения, (паспорт серия <...>) ИНН <...>, СНИЛС <...>, занимающей с 09.03.2016 г. по настоящее время должность конкурсного

управляющего ООО «Капитал» (ИНН 4223063435), виновной в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере 3 000 (три тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001, ОГРН 001034205025799,

ОКТМО: 32701000

Кемеровское УФАС России л/сч 04391522470 в УФК по Кемеровской области

р/с 40101810400000010007, отделение КЕМЕРОВО

БИК 043207001 КБК: 161 116 02010 01 6000 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 338/05-АДМ-2017

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлечённое к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 36-77-83 либо электронной почтой по адресу: to42@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В силу статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.