

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10772/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.08.2023 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи Дымовой И.В., Белова М.В.,

рассмотрев жалобу Дымовой И.В. (далее — Заявитель) на действия конкурсного управляющего Белову М.В. (далее — Организатор торгов) при проведении торгов по продаже имущества должника (сообщения №№ 12051543, 12089880, лот № 1, 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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной 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 ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 пп. 4 и 7 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Закон о банкротстве) реализация имущества должника осуществляется исключительно путем проведения торгов.

В соответствии с письмом ФАС России от 15.07.2022 № ГМ/67432/22 антимонопольные органы в соответствии с положениями статьи 18.1, подпункта «а» пункта 3.1, пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции уполномочены рассматривать жалобы на нарушение процедуры проведения обязательных в силу статей 110, 139 Закона о банкротстве торгов.

По смыслу положений Закона о банкротстве задача проведения торгов состоит в необходимости на конкурентной основе определить лучшие условия продажи имущества должника, что в конечном счете подчинено общей цели конкурсного производства как ликвидационной процедуры — получению наибольшей выручки для проведения расчетов с кредиторами.

Когда в результате допущенных нарушений при проведении торгов отсутствует состязательность, нивелируется смысл торгов — определение победителя на конкурентной основе.

Аналогичный подход определения сути проведения торгов приведен в пункте 25 Обзора судебной практики, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 14.11.2018 № 3 (2018).

Следовательно, нарушение установленного порядка организации и проведения торгов не может не свидетельствовать об ограничении конкуренции, поскольку торги являются конкурентной формой определения наилучших условий реализации товара и в них имеет право принять участие любой желающий из неопределенного круга лиц (в том числе физические лица, не являющиеся профессиональными субъектами делового оборота).

В противном случае при проведении торгов утрачивается признак конкуренции среди участников, в результате чего проведенная процедура выявления покупателя может противоречить ее сущности.

Кроме того, поскольку торги являются способом заключения договора по реализации товара, нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка может сказаться на обеспечении конкуренции и формировании конкурентного товарного рынка путем лишения возможности потенциальных участников торгов принять участие в торгах либо необоснованного сокращения числа участников торгов.

В случае проведения торгов в отсутствие конкурентной борьбы победитель таких торгов получает дополнительные преимущества на товарном рынке, на котором он осуществляет деятельность, поскольку увеличит количество своих основных производственных средств, при этом иные участники или потенциальные участники таких торгов будут неправомерно лишены возможности получения данного ресурса.

Кроме того, в соответствии с письмом ФАС России от 01.03.2023 № СП/14532/23

порядок рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов, установленный статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, не относится к порядку возбуждения и рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции. Данная позиция соответствует позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в судебных актах по делу № АКПИ20-632.

Таким образом, требование части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции об обязательности проведения анализа состояния конкуренции при рассмотрении каждого дела о нарушении антимонопольного законодательства не подлежит применению при рассмотрении жалоб на нарушение процедуры торгов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

При этом, установленный в статье 18.1 Закона о защите конкуренции особый порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров позволяет обеспечить защиту прав и законных интересов участников торгов (участников гражданского оборота).

Важно отметить, что торги представляют собой способ заключения договора, когда контрагент выбирается среди претендентов как предложивший лучшие условия и в силу этого выигравший торги. Следовательно, проведение торгов вне зависимости от правовых оснований, в соответствии с которыми они проводятся, неразрывно связано с конкуренцией, так как подразумевает состязательность хозяйствующих субъектов, направленную на обеспечение наиболее выгодных условий для организатора торгов.

Нарушение процедуры проведения торгов может оказывать влияние на результаты торгов и приводить к ущемлению прав и законных интересов не только участников, подавших заявки на участие в торгах, но и потенциальных участников, которые могли бы принять в них участие.

При этом потенциальными участниками торгов, проводимых в рамках процедуры банкротства, может являться любой хозяйствующий субъект, заинтересованный в приобретении реализуемого на торгах имущества должника.

Извещение о проведении торгов направлено на привлечение наибольшего количества заинтересованных лиц с целью выявления наилучшего предложения об условиях продажи (наивысшей цены). Аналогичная позиция указана в пункте 4 Обзора практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с признанием недействительными публичных торгов, проводимых в рамках исполнительного производства, утвержденного информационным письмом Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.12.2005 № 101.

Соответственно, публичное извещение о проведении торгов, проводимых в рамках процедуры банкротства, обеспечивает возможность подачи заявки на участие в торгах для любого физического и юридического лица.

Необеспечение равных условий для участников при проведении конкурентных процедур, равно как и любое другое нарушение процедуры проведения торгов, проводимых в рамках процедуры банкротства, безусловно свидетельствует об ограничении (возможности ограничения) конкуренции.

Предоставленное участникам или потенциальным участникам торгов право обжалования действий их организаторов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, предусматривающей ускоренный порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, направлено на обеспечение гарантий прав и законных интересов лиц, заинтересованных в обжалуемых торгах.

С учетом изложенного, рассмотрение жалоб на нарушение процедуры торгов по продаже имущества банкротов в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, безусловно связано с защитой публичного интереса, направленного на недопущение ограничения, устранения конкуренции, обеспечение конкуренции на торгах, проводимых в рамках процедуры банкротства.

В связи с этим, и принимая во внимание позицию, изложенную в вышеприведенных письмах ФАС России, рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Организатора торгов проводилось в рамках ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 3 ст. 139 Закона о банкротстве продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном пп. 3 - 19 ст. 110 и п. 3 ст. 111 Закона о банкротстве, с учетом особенностей, установленных статьей 139 указанного закона.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 15 мая 2019 г. по делу № А40-26437/18-129-16 Б ООО «ТЕРРА» <...> признано несостоятельным (банкротом) и введена процедура реализации имущества юридического лица.

Организатором торгов является конкурсный управляющий Белов Максим Викторович <...>

Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 (далее — Приказ №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.

Согласно пункту 1 статьи 28 Закона о банкротстве сведения, подлежащие опубликованию в соответствии с настоящим Федеральным законом, при условии их предварительной оплаты включаются в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве (далее — ЕФРСБ) и опубликовываются в официальном издании, определенном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с указанным извещением дата публикации объявления о проведении публичного предложения в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве — 26.07.2023 (далее — Сообщение).

Предметом Торгов являлось следующее имущество:

Лот 1. непогашенная задолженность Бозаджы Джафера Четина в пользу ООО «Терра» на дату 29.03.2023 в размере 8 315 488, 84 (восемь миллионов триста

пятнадцать тысяч четыреста восемьдесят восемь) руб. 84 коп.38 503, 28 (тридцать восемь тысяч пятьсот три) руб. 28 коп. (согласно отчету об оценке подготовленному ООО Аудиторско – оценочная компания «ЭйДи –Аудит»).

Согласно доводам Жалобы Организатором торгов неправомерно был заключен договор.

Также Заявителем оспаривается формирование документации, в частности, отсутствие в сообщении о проведении Торгов даты, времени подведения итогов в периоде, даты, времени подведения итогов Торгов, порядка определения победителя Торгов.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно части 5 статьи 139 Закона о банкротстве имущество должника, балансовая стоимость которого на последнюю отчетную дату до даты открытия конкурсного производства составляет менее чем сто тысяч рублей, продается в порядке, установленном решением собрания кредиторов или комитета кредиторов.

Определением Арбитражного суда г. Москвы от 26.07.2023 по делу № А40-26437/18-129-16 Б утверждено Положение о порядке, об условиях и о сроках реализации права требования должника ООО «Терра» стоимостью менее 100 000 рублей (далее — Положение).

Согласно пункту 4 Положения на основании пункта 5 статьи 139 Закона о банкротстве продажа осуществляется без проведения торгов, путем заключения прямого договора купли-продажи по цене не ниже указанной в сообщении о продаже, включенном в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве.

1. Относительно неправомерности заключения договора Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 4 статьи 139 Закона о банкротстве 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.

Право приобретения имущества должника принадлежит участнику торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения, который 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 отсутствии предложений других участников торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения.

С даты определения победителя торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения прием заявок прекращается.

Согласно сообщению № 12051543 дата и время начала подачи заявок: 26.07.2023 в 19:00. Дата и время окончания подачи заявок: 13.09.2023 в 23:59.

Первым днем продажи права требования считается день публикации сообщения о продаже права требования в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве».

С 1 по 30 день продажи имущество подлежит реализации по цене не ниже начальной цены продажи.

В случае отсутствия в течение установленного срока предложений о приобретении права требования по цене не ниже начальной цены, цена продажи права требования снижается следующим образом:

- с 31 по 40 день продажи цена продажи устанавливается в размере не ниже 50% начальной цены продажи;

- с 41 по 50 день продажи цена продажи устанавливается в размере не ниже 30 % начальной цены продажи (минимальная цена продажи).

В течение 5 календарных дней с момента определения лица, с которым подлежит заключению договор купли-продажи права требования, конкурсный управляющий направляет этому лицу предложение заключить договор купли-продажи права требования с приложением проекта договора в соответствии с представленным данным лицом предложением о цене права требования.

В соответствии с пунктом 9 Положения лицо, с которым подлежит заключение договора купли-продажи права требования, определяется на следующий календарный день после поступления первого предложения о приобретении права требования, соответствующего установленным требованиям.

Договор купли-продажи заключается с лицом, первым направившем предложение о приобретении права требования, соответствующее установленным требованиям. В случае, если в течение календарного дня, в течение которого поступило первое предложение о приобретении требования, поступит другое предложение о приобретении права требования, соответствующее установленным требованиям, договор купли-продажи заключается с лицом, предложившим наиболее высокую цену, если указанные предложения содержат одинаковую цену предложения с лицом, первым направившем предложение о приобретении права требования.

Уведомление о признании лица, направившего предложение о приобретении права требования, лицом, с которым подлежит заключению договор купли-продажи права требования, направляется конкурсным управляющим не позднее рабочего дня следующего за днем принятия соответствующего решения на электронную почту лица, направившего предложение о приобретении права

требования.

Комиссией установлено, что заявка на участие в Торгах поступила 26.07.2023. 27.07.2023 Организатор торгов признал участника победителем Торгов и направил ему проект договора купли-продажи. Договор по результатам Торгов был заключен 31.07.2023 (сообщение № 12089880).

Таким образом, Комиссия не усматривает нарушений действующего законодательства в действиях Организатора торгов, поскольку последний действовал в полном соответствии с положениями Закона о банкротстве и Положения, и признает доводы жалобы необоснованными в указанной части.

2. Относительно довода жалобы о неправомерном формировании аукционной документации Комиссия установила следующее.

Согласно части 10 статьи 110 Закона о банкротстве 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.

В соответствии с частью 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. При этом начальная цена продажи имущества должника устанавливается в размере начальной цены, указанной в сообщении о продаже имущества должника на повторных торгах.

Согласно пункту 6 Положения сообщение о продаже должно содержать сведения о праве требования, порядке ознакомления с правом требования, о начальной цене продажи права требования и порядке ее снижения, порядке направления предложений о приобретении права требования, порядке и сроке заключения договора купли-продажи права требования, сроке и порядке осуществления расчетов, а также реквизиты счета, на который вносятся платежи.

В сообщении № 12051543 установлено, что в течение 5 календарных дней с момента определения лица, с которым подлежит заключению договор купли-продажи права требования, конкурсный управляющий направляет этому лицу предложение заключить договор купли-продажи права требования с приложением проекта договора в соответствии с представленным данным лицом предложением о цене права требования.

В случае отказа или уклонения лица, с которым подлежит заключению договор купли-продажи права требования, от подписания договора в течение 5 календарных дней со дня получения предложения конкурсного управляющего о заключении такого договора, конкурсный управляющий направляет предложение о заключении договора купли-продажи лицу, которым на момент направления указанного предложения была заявлена наиболее высокая цена покупки, если поступивших предложений о приобретении имущества несколько и они содержат одинаковую цену предложения, то предложение заключить договор купли-продажи направляется лицу, которое первым направило предложение о приобретении права требования.

Конкурсный управляющий направляет предложения о заключении договора купли-продажи лицам, направившим предложения о приобретении права требования, соответствующие установленным требованиям, до тех пор, пока не будет заключен договор купли-продажи права требования. Предложения о заключении договора купли-продажи направляются с соблюдением очередности, установленной настоящим разделом.

Таким образом, порядок определения победителя установлен в сообщении о Торгах.

При этом продажа путем публичного предложения определяется периодом времени действия предложения, а не датой проведения торгов.

Соответственно, Комиссия отмечает, что победителем торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения признается участник

торгов, предложивший максимальную цену за это имущество, либо первым представивший 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.

Данная позиция также подтверждается Определением Верховного Суда Российской Федерации от 19 мая 2016 № 309-КГ16-4200.

Таким образом, Комиссия не усматривает нарушений действующего законодательства в действиях Организатора торгов, поскольку последний действовал в полном соответствии с положениями Закона о банкротстве и Положения, и признает доводы жалобы необоснованными в указанной части.

Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 5 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Заявитель, как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Организатора торгов нарушений действующего законодательства, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении

Торгов необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Торгов, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.08.2023 №ЕИ/34035/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.