

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4260/2022о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.03.2022

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Торгпроф», КУ "...",

рассмотрев жалобу ООО «Торгпроф» (далее также - Заявитель) на действия КУ "... (далее также — конкурсный управляющий) при проведении торгов по продаже имущества должника (сообщение № 8092249 лот № 53, 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, мотивированная неправомерностью отклонения своей заявки.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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 части 2 статьи 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 частей 4 и 7 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Закон о банкротстве) реализация имущества должника осуществляется исключительно путем проведения торгов.

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 органам.

В соответствии с пунктом 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.

Частью 4 статьи 139 Закона о банкротстве установлено, что при продаже имущества должника посредством публичного предложения в сообщении о проведении торгов наряду со сведениями, предусмотренными статьей 110 Закона о банкротстве, 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.

В случае, если повторные торги по продаже имущества должника признаны несостоявшимися или договор купли-продажи не был заключен с их единственным участником, а также в случае не заключения договора купли-продажи по результатам повторных торгов продаваемое

на торгах имущество должника подлежит продаже посредством публичного предложения (часть 4 статьи 139 Закона 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.

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.

Согласно доводам жалобы Заявителя, заявка Организатором торгов была отклонена неправомерно.

Вместе с тем, Заявитель в своей жалобе также ссылается на то, что указанные обстоятельства свидетельствуют о недобросовестном поведении Организатора торгов с целью ограничения конкуренции и о злоупотреблении им правом, что является нарушением положений статьи 11.1 и статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, регламентирующих порядок продажи имущества должника.

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

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.

Сообщение о проведении торгов № 8092249 опубликовано в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве — 26.01.2022.

Предмет Торгов: Лот № 53 - Вибропогрузкатель РТС 34HFV комплект б/у, инв.№000000466.

Согласно абзацу 6 пункта 11 статьи 110 Закона о банкротстве Заявка на участие в торгах должна содержать также сведения о наличии или об

отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, внешнему управляющему и о характере этой заинтересованности, сведения об участии в капитале заявителя внешнего управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является внешний управляющий.

Как пояснил на заседании Комиссии Организатор торгов, в заявке Заявителя указано: «Арбитражный управляющий не участвует в капитале заявителя». Сведения об участии в капитале заявителя саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является конкурсный управляющий, в заявке Заявителя не указаны.

Также представитель Организатора отметил, что сведения об участии в капитале заявителя арбитражного управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является арбитражный управляющий, должны быть указаны в заявке в силу прямого указания абз. 6 п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве и не должны допускать неоднозначное трактование.

Вместе с тем, Комиссия проанализировав заявку Заявителя установила, что в пунктах 7 заявки на участие в Торгах от 02 марта 2022 года указано следующее:

- 7. Сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности: ООО «ТОРГПРОФ» не является заинтересованным лицом по отношению к должнику, его кредиторам и конкурсному управляющему. Доля конкурсного управляющего, а также к Ассоциации «Сибирская гильдия антикризисных управляющих», членом которой является конкурсный управляющий, в уставном капитале отсутствует.

- 7. Сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности: "...» не является заинтересованным лицом по отношению к должнику, его кредиторам и конкурсному управляющему. Доля конкурсного управляющего, а также к Ассоциации «Сибирская гильдия антикризисных управляющих», членом которой является конкурсный управляющий, в уставном капитале отсутствует.

Комиссия отмечает, что заявитель указал необходимые сведения в силу абзаца 6 пункта 11 статьи 110 Закона о банкротстве, однако указал их двумя предложениями. Более того, Организатор торгов обратил внимание, что в обоих случаях предложение сформулировано таким образом, что создает неясность, а именно: «Доля конкурсного управляющего, а также к Ассоциации «Сибирская гильдия антикризисных управляющих».

По мнению Организатора торгов, сведения об участии в капитале дважды (в заявке и в приложении к ней) сформулированы таким образом, что не позволяют сделать однозначный вывод о наличии или отсутствия участия в капитале заявителя саморегулируемой организации.

На заседании Комиссии представитель Заявителя пояснил, что при формировании пакета документов была допущена техническая ошибка.

Тем не менее, Комиссия указывает, что Организатор торгов посчитал указанные данные множественным трактованием.

Между тем, Комиссия отмечает, что в рассматриваемом случае отклонение заявки Заявителя при наличии указанной опечатки оценивается как сугубо формальное.

Также Комиссия указывает, что Организатором торгов не приведено доказательств, каким именно образом данная допущенная опечатка на одной странице повлияла на существо заявки в целом.

Вместе с тем, при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, несоответствующие действительности.

В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения о наличии в заявке Заявителя недостоверных сведений лицо должно располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

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.

В соответствии с п. 1 ст. 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому

лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). В пункте 5 той же статьи установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Действия Организатора торгов по отклонению заявки Заявителя данным принципам не соответствовали.

В этой связи Комиссия признает данный довод жалобы Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов обоснованным.

Относительно второго довода жалобы, Организатор торгов отметил, что заявка Заявителя, как заявка агента в интересах принципала - гражданина "...", не соответствует требованиям закона, пояснив Комиссии следующее.

Заявка подана от имени ООО «Торгпроф» и подписана электронной цифровой подписью ООО «Торгпроф». Чтобы участвовать в торгах в интересах "...", в качестве агента, ООО «Торгпроф» должно было обеспечить регистрацию на электронной площадке именно "...", в том числе со своей (ООО «Торгпроф») электронной цифровой подписью. Не смотря на содержание приложенных к заявке документов, в случае допуска заявки ООО «Торгпроф» участником торгов являлось бы именно ООО «Торгпроф», а не "...".

Таким образом, по мнению Организатора торгов, ООО «Торгпроф» было бы указано во всех протоколах и именно ООО «Торгпроф» было бы стороной договора купли-продажи с ООО «Гидпропромстрой», а не "...".

Комиссия изучив и проанализировав Регламент Электронной площадки ООО «МЭТС» отмечает, что в регламенте указано: «Настоящий Регламент устанавливает правила проведения торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, на электронной площадке ООО «МЭТС» («Межрегиональная электронная торговая система»), правила взаимодействия организаторов торгов, операторов электронных площадок, лиц, заинтересованных в регистрации на электронной площадке, лиц, представляющих заявки на участие в торгах, участников торгов в процессе их организации и проведения.

Настоящий Регламент разработан в соответствии с Приказом Минэкономразвития РФ от 23.07.2015 № 495 «Об утверждении Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, Требованиям 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, внесении изменений в приказ Минэкономразвития России от 5 апреля 2013 г. N 178 и признании утратившими силу некоторых приказов Минэкономразвития России», Федеральным законом от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и иных требований законодательства Российской Федерации о банкротстве, а также Федеральным законом от 06.04.2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи» и Федеральным законом от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных»».

Комиссия отмечает, что Разделом 3 Регламента электронной торговой площадки ООО «МЭТС» «Торги по реализации имущества должников, проводимых в процедуре банкротства» установлены требования для регистрации на площадке.

Так согласно пункту 3.1. Регламента, регистрация на электронной площадке происходит следующим образом:

3.1.1. Регистрация на электронной площадке проводится для обеспечения доступа к организации торгов или доступа к участию в торгах. Регистрация осуществляется без взимания платы. При регистрации на электронной площадке лицо, подающее заявку на регистрацию, по умолчанию имеет статус «участник торгов», в случае необходимости заявитель осуществляет выбор роли «организатора торгов».

3.1.2. Для регистрации на электронной площадке с целью получения доступа к организации открытых или закрытых торгов организатор торгов заключает Договор публичной оферты с оператором электронной площадки в момент регистрации на электронной площадке.

3.1.3. Для регистрации на электронной площадке с целью получения доступа к участию в торгах лицо, подающее заявку на регистрацию предоставляет оператору электронной площадки следующие документы и сведения:

1. заявление на регистрацию;

2. выписку или копию выписки из единого государственного реестра юридических лиц (для юридических лиц), из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), выданной не ранее чем за тридцать дней до даты представления заявления на регистрацию;

3. копии учредительных документов (для юридических лиц), копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц, являющихся заявителями на регистрацию на электронной площадке или представителями заявителей, в том числе руководителями юридических лиц, являющихся заявителями на регистрацию на электронной площадке);

4. сведений об идентификационном номере налогоплательщика (для юридических и физических лиц, индивидуальных предпринимателей);

5. сведений об основном государственном регистрационном номере (для юридических лиц и физических лиц, являющихся индивидуальными предпринимателями), сведений о страховом номере индивидуального лицевого счета (для физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);

6. копии надлежащим образом заверенного перевода на русский язык документов, выданных в соответствии с законодательством соответствующего государства, о государственной регистрации юридического лица (для иностранных юридических лиц), государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя и (или) документов, удостоверяющих личность физического лица (для иностранных физических лиц);

7. копии документов, подтверждающих полномочия руководителя заявителя на регистрацию на электронной площадке (для юридических лиц) или полномочия иного лица на осуществление действий от имени такого заявителя (для юридических и физических лиц);

Регистрация на электронной площадке физического лица (Доверитель), с целью получения доступа к участию в торгах, в случае если интересы такого физического лица представляет другое лицо (Поверенный), обладающее квалифицированной электронной подписью, допускается в случае предоставления нотариальной доверенности, дающей право Поверенному зарегистрировать Доверителя на электронной торговой площадке.

Регистрация на электронной площадке индивидуального предпринимателя (Доверитель) с целью получения доступа к участию в торгах, в случае если интересы такого индивидуального предпринимателя представляет другое лицо (Поверенный), обладающее электронной подписью, допускается в случае предоставления нотариальной доверенности дающей право Поверенному зарегистрировать Доверителя на электронной торговой площадке.

Регистрация на электронной площадке юридического лица

(Доверитель), с целью получения доступа к участию в торгах, в случае если интересы такого юридического лица представляет другое лицо (Поверенный), не являющийся руководителем организации или иным лицом имеющим право действовать от имени организации без доверенности, допускается в следующем порядке:

а) в случае если электронная подпись выдана сотруднику организации Доверителя и электронная подпись содержит наименование организации Доверителя, для регистрации на электронной площадке требуется предоставить копию доверенности, выданную Доверителем (дающей Поверенному право зарегистрировать Доверителя на электронной торговой площадке), заверенную подписью (или квалифицированной электронной подписью) Поверенного.

б) в случае если электронная подпись выдана лицу (Поверенному), которое не является сотрудником организации Доверителя, для регистрации на электронной площадке требуется предоставить нотариальной доверенность, выданную Доверителем (дающей Поверенному право зарегистрировать Доверителя на электронной торговой площадке).

Невыполнение требований, указанных в данном пункте, является основанием для отказа в регистрации на электронной площадке.

Также в соответствии с пунктом 12 статьи 110 Закона о банкротстве 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.

В соответствии с пунктом 2.1. Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утвержденного Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 для обеспечения возможности использования электронной площадки заинтересованным лицом оператор электронной площадки проводит его регистрацию на электронной площадке. Регистрация на электронной площадке проводится без взимания платы. Основанием для регистрации является заявление заинтересованного лица с приложением комплекта документов, определенного разделом II Порядка проведения электронных торгов.

В соответствии с пунктом 2.6 Порядка зарегистрированным на электронной площадке лицам присваивается статус организатора торгов, участника торгов.

Таким образом, Комиссия отмечает, что участниками торгов, проводимых в электронной форме, могут быть признаны только лица, удовлетворяющие сразу двум условиям: зарегистрированные на электронной площадке и направившие заявку на участие в торгах, соответствующую требованиям, установленным Законом о банкротстве и указанным в сообщении о проведении торгов.

Комиссия вновь отмечает, что заявка на участие в оспариваемых Торгах подана от имени ООО «Торгпроф» и подписана электронной цифровой подписью ООО «Торгпроф».

Наличие в составе комплекта документов агентского договора от 01.03.2022 № 8092249, заключенного между "...» и ООО «Торгпроф» не может изменить порядок определения участников торгов, строго регламентированный Законом о банкротстве и Порядком проведения электронных торгов.

Подавая заявку от своего имени из своего личного кабинета и действуя при этом в интересах принципала, агент должен руководствоваться положениями статьи 1005 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 1005 ГК РФ по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала. Соответственно, действуя от своего имени агент регистрирует свой личный кабинет на электронной площадке и из него подает заявку на участие в торгах в интересах принципала.

В этом случае участником торгов признается агент и в Протоколе о результатах торгов указывается агент.

В соответствии с положениями статьи 1005 ГК РФ, права и обязанности

по итогам торгов возникают у агента.

Действуя от имени принципала, агенту необходимо зарегистрировать на электронной площадке личный кабинет принципала. Из личного кабинета принципала Агент подает заявку на участие в торгах от имени принципала.

Соответственно, участником торгов будет признан принципал и в Протоколе о результатах торгов будет фигурировать принципал. В этом случае права и обязанности по итогам торгов возникают непосредственно у принципала.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что чтобы участвовать в Торгах в интересах "... " в качестве агента ООО «Торгпроф» должно было обеспечить регистрацию на электронной площадке именно "...".

Дополнительно Комиссия отмечает, что в составе заявки представлен агентский договор № 8092249 от 01.03.2022, однако отсутствует доверенность.

В свою очередь, согласно части 1 статьи 185 ГК РФ, доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами.

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

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 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Доводы Заявителя со ссылками на статьи 11.1 и 14.8 Закона о защите конкуренции, оставляется Комиссией без рассмотрения, поскольку предусматривают иной порядок рассмотрения.

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Организатора торгов частично обоснованной. При этом, обязательное для исполнения предписание не выдается в связи с наличием оснований для отклонения заявки.

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 частично обоснованной.
2. Установить в действиях Организатора торгов нарушение абзаца 6 пункта 11 статьи 110 Закона о банкротстве.
3. Обязательное для исполнения предписание Организатору торгов не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его выдачи.