

копия: конкурсному управляющему
<...>

копия: <...> (заявитель)

09.04.2018 №МВ-02/1614

РЕШЕНИЕ

по делу №637-ФАС52-02/18 (ж)

04 апреля 2018 года
Новгород

г. Нижний

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

- <...> - председателя комиссии, заместителя
руководителя управления;
- <...> - члена комиссии, главного специалиста-
эксперта отдела антимонопольного контроля и
борьбы с картелями;
- <...> - члена комиссии, главного специалиста-
эксперта отдела антимонопольного контроля и
борьбы с картелями,-

при участии: <...> (паспорт <...> представителя конкурсному управляющего
<...>: <...> (доверенность от 20.02.2018 №3),

рассмотрев в открытом заседании комиссии жалобу <...> (далее – <...>, заявитель) на действия конкурсному управляющего <...> (далее – <...>, организатор торгов) при проведении:

- открытых электронных торгов в форме публичного предложения с открытой формой по составу участников, с закрытой формой представления предложений о цене имущества, находящегося в залоге у <...> на основании договора об ипотеке №РВА/16298 от 05.02.15г. Лот №1 Насосная станция техводы (резервуар, фильтропоглотители), пл. 189,3 кв.м, кад. № 36:34:0104043:218, насосная питьевой воды, пл. 188,8 кв.м, кад. № 36:34:0104043:90, внутривысотные автодороги (замощение), пл. 43228,9 кв.м, кад. № 36:34:0104043:108, внутривысотные автодороги (замощение), пл. 289 кв.м, кад. № 36:34:0104043:206, пожарное депо, пл.

2091,8 кв.м, кад. № 36:34:0104043:86, мазутонасосная станция, пл. 434,1 кв.м, кад. № 36:34:0104043:91, ограждение (забор), пл. 2380,3 кв.м, кад. № 36:34:0104043:94, нежилое здание, пл. 1543,6 кв.м, кад. № 36:34:0104043:89, корпус вспомогательных цехов, пл. 8449,8 кв.м, кад. № 36:34:0104043:92, ограждение (временное ограждение с освещением-забор), пл. 1548 кв.м, кад. № 36:34:0104043:87, главная понизительная подстанция 110/10 кВт, пл. 206,7 кв.м, кад. № 36:34:0104043:95, главная понизительная подстанция 110/10 кВт, пл. 217,2 кв.м, кад. № 36:34:0104043:96, мобильная котельная, пл. 228,4 кв.м, кад. № 36:34:0104043:84, нежилое здание, пл. 54184 кв.м, кад. № 36:34:0104043:85, энергокорпус № 39 пл. 2, пл. 7105,1 кв.м, кад. № 36:34:0104043:116, склад ангарного типа № 1, пл. 369,2 кв.м, кад. № 36:34:0104043:50, склад ангарного типа № 2, пл. 390,9 кв.м, кад. № 36:34:0104043:49, земельный участок (земли населённых пунктов), пл. 178192 кв.м, кад. № 36:34:0104043:8, земельный участок (земли населённых пунктов), пл. 24293 кв.м, кад. № 36:34:0104043:28. Нач. цена продажи Лота № 1 составляет 590 654 700 руб. (идентификационный номер торгов на сайте ЕФРСБ <http://bankrot.fedresurs.ru> – 2538006, на сайте ЭТП <http://www.etp-profit.ru> - 1249-ОТПП);

- открытых электронных торгов в форме аукциона с открытой формой по составу участников, с закрытой формой представления предложений о цене имущества должника: Лот №1 Земельный участок, пл. 6998 кв.м кад. №36:34:0104043:103, сооружение-дорожное покрытие предзаводской зоны (замощение), пл. 5881 кв.м кад. №36:34:0104043:117, сеть теплоснабжения, инв. № 11564, сеть хозпитьевого водоснабжения, инв. № 11565, противопожарный водопровод, инв. № 11557, сеть фекальной канализации, инв. № 11562, газопровод высокого давления, инв. № 11528, воздушная ЛЭП, инв. № 11503, наружное освещение, инв. № 11527, сеть ливневой канализации, инв. № 11552, сети электроснабжения 10 кВ, инв. № 11546, сети электроснабжения 0.4 кВ, инв. № 11558. Нач. цена продажи Лота № 1 составляет 19743236 руб. (идентификационный номер торгов на сайте ЕФРСБ <http://bankrot.fedresurs.ru> – 2505241, на сайте ЭТП <http://www.etp-profit.ru> - 1241-ОАЗФ),

установила:

27.03.2018 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области обратился Потапов С.И. с жалобой на действия конкурсного управляющего <...> при проведении:

- открытых электронных торгов в форме публичного предложения с открытой формой по составу участников, с закрытой формой представления предложений о цене имущества, находящегося в залоге у <...> на основании договора об ипотеке №РВА/16298 от 05.02.2015 (идентификационный номер торгов на сайте ЕФРСБ <http://bankrot.fedresurs.ru> – 2538006, на сайте ЭТП <http://www.etp-profit.ru> - 1249-ОТПП);

- открытых электронных торгов в форме аукциона с открытой формой по составу участников, с закрытой формой представления предложений о цене имущества должника (идентификационный номер торгов на сайте ЕФРСБ

<http://bankrot.fedresurs.ru> – 2505241, на сайте ЭТП <http://www.etp-profit.ru> - 1241-ОАЗФ).

В частности, заявитель указывает на следующее.

Согласно реестру субъектов естественных монополий приказом ФСТ России от 23.03.2010 №86-э <...> включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе (Раздел I «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии», номер <...> .1.107). При этом вышеупомянутое имущество <...>, выставленное конкурсным управляющим на торги под разными лотами, входит в состав единого производственно-технологического комплекса организации-должника.

В связи с этим, а также на основании положений пункта 6 статьи 129, пункта 4 статьи 132, статьи 201 Федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», заявитель считает, что имущество должника, непосредственно используемое для производства и (или) реализации товаров (работ, услуг) в условиях естественной монополии, должно быть выставлено на торги единым лотом в форме конкурса с учетом предъявляемых к нему законом особенностей.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу <...> в порядке статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» и назначило ее рассмотрение на 04 апреля 2018 года в 15 часов 00 минут.

На заседании комиссии <...> поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представитель конкурсного управляющего в ходе рассмотрения жалобы по существу с доводами жалобы не согласился. Так, в письменных пояснениях (вх. №2483 от 03.04.2018) конкурсный управляющий сообщает, что в соответствии с уведомлением Управления по государственному регулированию тарифов Воронежской области от 25.07.2017 №55-11/1268 <...> утратило основания для установления (пересмотра) тарифов на услуги по передаче электрической энергии на 2018 год, в связи с несоответствием общества критериям отнесения к владельцам объектов электросетевого хозяйства и территориальным сетевым организациям. 26.02.2018 данным Управлением издан приказ №8/6 «О внесении изменений в Реестр организаций, в отношении которых осуществляется государственное регулирование», которым <...> исключено из раздела III «Услуги по передаче и распределению электрической энергии (мощности)». Также согласно уведомлению ФАС России от 28.03.2018 №СП/21036/18 открыто дело о прекращении государственного регулирования деятельности в отношении <...> в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии.

Следовательно, на момент размещения сообщений о проведении торгов <...> фактически не отвечало требованиям, предъявляемым к субъектам естественных монополий. Формальное нахождение общества в реестре субъектов естественных монополий, по мнению конкурсного управляющего, не является основанием для применения в отношении должника правил проведения реализации имущества субъектов естественных монополий.

Кроме того, представитель организатора торгов пояснил комиссии, что общество с июля 2017 года не осуществляет услуги по передачи электрической энергии. Процедура конкурсного производства в отношении <...> введена Арбитражным судом Воронежской области по общим правилам Федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Изучив жалобу <...>, заслушав заявителя, представителя организатора торгов, исследовав имеющиеся в распоряжении комиссии документы, комиссия приходит к следующим выводам.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Обязательность проведения торгов по продаже имущества должника в ходе конкурсного производства вытекает из императивных требований Федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве), в связи с чем действия их организатора в лице конкурсного управляющего могут быть обжалованы в антимонопольном органе в порядке и по правилам, установленными указанной статьей.

Как следует из материалов дела, решением Арбитражного суда Воронежской области по делу №14-9141/2016 от 13.07.2017 <...> признано несостоятельным и в отношении него открыта процедура конкурсного производства. Конкурсным управляющим утвержден <...>.

Установлено, что <...> размещены сообщения о проведении открытых электронных торгов в форме публичного предложения с открытой формой по составу участников, с закрытой формой представления предложений о цене имущества должника <...>, находящегося в залоге у <...> на основании договора об ипотеке №RBA/16298 от 05.02.2015 в следующих источниках: газета «Коммерсантъ» (сообщение №12010076593 опубликовано на сайте 16.03.2018, в печатной версии – 17.03.2018), идентификационный номер торгов на сайте ЕФРСБ <http://bankrot.fedresurs.ru> – 2538006, на сайте ЭТП «Профит» - <http://www.etp-profit.ru> - 1249-ОТПП); открытых электронных торгов в форме аукциона с открытой формой по составу участников, с закрытой формой представления предложений о цене имущества должника ОАО <...> в газете «Коммерсантъ» (сообщение №12010074643 опубликовано на сайте 06.03.2018, в печатной версии – 07.03.2018), на сайте ЕФРСБ <http://bankrot.fedresurs.ru> (идентификационный номер торгов – 2505241), на сайте ЭТП «Профит» <http://www.etp-profit.ru> (1241-ОАЗФ).

Из материалов дела следует, что публичной продаже имущества должника подлежит Лот №1 (Земельный участок, пл. 6998 кв.м кад. №36:34:0104043:103, сооружение-дорожное покрытие предзаводской зоны (замощение), пл. 5881 кв.м

кад. №36:34:0104043:117, сеть теплоснабжения, инв. № 11564, сеть хозпитьевого водоснабжения, инв. № 11565, противопожарный водопровод, инв. № 11557, сеть фекальной канализации, инв. № 11562, газопровод высокого давления, инв. № 11528, воздушная ЛЭП, инв. № 11503, наружное освещение, инв. № 11527, сеть ливневой канализации, инв. № 11552, сети электроснабжения 10 кВ, инв. № 11546, сети электроснабжения 0.44 кВ, инв. № 11558. Нач. цена продажи Лота № 1 составляет 19 743 236 руб.), а также имущество, находящееся в залоге у АО «РАЙФФАЙЗЕНБАНК» на основании договора об ипотеке №RBA/16298 от 05.02.15г. (Лот №1 Насосная станция техводы (резервуар, фильтропоглотители), пл. 189,3 кв.м, кад. № 36:34:0104043:218, насосная питьевой воды, пл. 188,8 кв.м, кад. № 36:34:0104043:90, внутриплощадочные автодороги (замощение), пл. 43228,9 кв.м, кад. № 36:34:0104043:108, внутриплощадочные автодороги (замощение), пл. 289 кв.м, кад. № 36:34:0104043:206, пожарное депо, пл. 2091,8 кв.м, кад. № 36:34:0104043:86, мазутонасосная станция, пл. 434,1 кв.м, кад. № 36:34:0104043:91, ограждение (забор), пл. 2380,3 кв.м, кад. № 36:34:0104043:94, нежилое здание, пл. 1543,6 кв.м, кад. № 36:34:0104043:89, корпус вспомогательных цехов, пл. 8449,8 кв.м, кад. № 36:34:0104043:92, ограждение (временное ограждение с освещением-забор), пл. 1548 кв.м, кад. № 36:34:0104043:87, главная понизительная подстанция 110/10 кВт, пл. 206,7 кв.м, кад. № 36:34:0104043:95, главная понизительная подстанция 110/10 кВт, пл. 217,2 кв.м, кад. № 36:34:0104043:96, мобильная котельная, пл. 228,4 кв.м, кад. № 36:34:0104043:84, нежилое здание, пл. 54184 кв.м, кад. № 36:34:0104043:85, энергокорпус № 39 пл. 2, пл. 7105,1 кв.м, кад. № 36:34:0104043:116, склад ангарного типа № 1, пл. 369,2 кв.м, кад. № 36:34:0104043:50, склад ангарного типа № 2, пл. 390,9 кв.м, кад. № 36:34:0104043:49, земельный участок (земли населённых пунктов), пл. 178192 кв.м, кад. № 36:34:0104043:8, земельный участок (земли населённых пунктов), пл. 24293 кв.м, кад. № 36:34:0104043:28. Нач. цена продажи Лота № 1 составляет 590 654 700 руб.).

Вместе с тем из представленных организатором торгов документов комиссией Управления установлено следующее.

В соответствии с письмом от 25.07.2017 №55-11/1268 <...> уведомлено Управлением по государственному регулированию тарифов Воронежской области (далее – УРТ Воронежской области) об отсутствии оснований для установления (пересмотра) цены (тарифа) на услуги по передаче электрической энергии на 2018 год в отношении общества в связи с выявлением несоответствия данной организации критериям отнесения владельцев объектов электросетевого хозяйства к территориальным сетевым организациям, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 28.02.2015 №184.

Приказом УРТ Воронежской области от 26.02.2018 №8/6 <...> исключено из реестра организаций, в отношении которых осуществляется государственное регулирование, из раздела III «Услуги по передаче и распределению электрической энергии (мощности)».

Письмом от 28.03.2018 №СП/21036/18 <...> уведомлено ФАС России об открытии дела о прекращении государственного регулирования деятельности в отношении <...> в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии.

Между тем статьей 201 Закона о банкротстве предусмотрены специальные

условия продажи имущества должника – субъекта естественной монополии, в частности при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве, в качестве обязательного условия договора купли-продажи имущества должника - субъекта естественной монополии, непосредственно используемого для производства и (или) реализации товаров (работ, услуг) в условиях естественной монополии, устанавливаются условия, указанные в пункте 2 настоящей статьи. Имущество должника, непосредственно используемое для производства и (или) реализации товаров (работ, услуг) в условиях естественной монополии, выставляется на торги единым лотом (пункт 1).

В силу пункта 2 статьи 201 Закона о банкротстве обязательными условиями договора купли-продажи имущества должника - субъекта естественной монополии являются: согласие покупателя принять на себя обязательства должника по договорам поставки товаров, являющимся предметом регулирования законодательства о естественных монополиях; принятие на себя покупателем обязательств по обеспечению доступности производимого и (или) реализуемого товара (работ, услуг) для потребителей; наличие лицензии на осуществление соответствующего вида деятельности, если деятельность должника подлежит лицензированию.

При продаже непосредственно используемого для производства и (или) реализации товаров (работ, услуг) в условиях естественной монополии имущества должника путем проведения конкурса федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации проводить государственную политику в отношении субъектов естественной монополии, заключает с покупателем указанного имущества должника соглашение об исполнении условий конкурса.

Вместе с тем согласно пункту 1 статьи 197 Закона о банкротстве для целей настоящего Федерального закона под субъектом естественной монополии понимается организация, осуществляющая производство и (или) реализацию товаров (работ, услуг) в условиях естественной монополии.

В силу статьи 3 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон №147-ФЗ) естественная монополия - состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Сферы деятельности, осуществляемые субъектами естественных монополий, представлены в виде закрытого перечня в статье 4 Закона №147-ФЗ, к которым относятся, в том числе услуги по передаче электрической энергии.

Таким образом, для применения вышеназванных специальных норм Закона о

банкротстве в отношении должника, являющегося субъектом естественной монополии, должно быть установлено в качестве юридически значимого обстоятельство фактического осуществления должником производства и (или) реализации товаров (работ, услуг) в условиях естественной монополии, в рассматриваемом случае - в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии.

В соответствии со статьей 10 Закона №147-ФЗ к одной из функций органов регулирования естественных монополий относится формирование и ведение реестра субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль (далее – Реестр).

В силу пункта 1 статьи 11 Закона №147-ФЗ полномочия органа регулирования естественных монополий включают принятие решения о включении в Реестр субъектов естественных монополий либо об исключении из него.

Между тем положения Закона №147-ФЗ не связывают отнесение организации к субъектам естественных монополий с включением ее в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль.

Наличие должника в Реестре субъектов естественных монополий, безусловно не свидетельствует о наличии у него такого статуса, которым он может обладать при фактическом осуществлении им деятельности по производству и (или) реализации товаров (работ, услуг) в условиях естественной монополии.

Аналогичная правовая позиция изложена в определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 03.02.2012 №ВАС-56/12.

В соответствии с пунктом 5.3.4(2) Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденном постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 №331, формирование и ведение реестра субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль с целью определения (установления) цен (тарифов) и осуществления контроля по вопросам, связанным с определением (установлением) и применением цен (тарифов), отнесено к полномочиям ФАС России.

Согласно информации, размещенной в реестре субъектов естественных монополий, приказом ФСТ России от 23.03.2010 №86-э <...> отнесено к числу субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе в сфере оказания услуг по передаче электрической и (или) тепловой энергии (раздел I, номер <...> .1.10.7).

Между тем, как пояснил на заседании комиссии представитель конкурсного управляющего, <...> регулируемую деятельность в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии не осуществляет, что подтверждается вышеупомянутыми актами УРТ Воронежской области (уведомление от 25.07.2017 №55-11/1268, приказ от 26.02.2018 №8/6).

Более того, доказательства того, что общество фактически осуществляет деятельность по оказанию услуг по передаче электрической энергии в

материалах настоящего дела отсутствуют.

Комиссия Управления также отмечает, что процедура конкурсного производства в отношении <...> введена Арбитражным судом Воронежской области по общим правилам, предусмотренным [главой VII](#) Федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» без учета положений о банкротстве субъектов естественных монополий.

Таким образом, комиссия приходит к выводу, что сам по себе факт нахождения <...> в реестре субъектов естественных монополий не является обязательным условием для признания организации субъектом естественной монополии, поскольку основополагающим и единственным признаком субъекта естественной монополии является осуществление последней деятельности в условиях естественной монополии, которые в настоящем случае должником не оказывается.

Следовательно, доводы заявителя о необходимости применения к порядку реализации имущества <...> положений о продаже имущества должника – субъекта естественной монополии не нашли своего подтверждения.

При таких обстоятельствах комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что жалоба <...> является необоснованной.

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

решила:

жалобу Потапова С.И. на действия конкурсного управляющего <...> при проведении:

- открытых электронных торгов в форме публичного предложения с открытой формой по составу участников, с закрытой формой представления предложений о цене имущества, находящегося в залоге у <...> на основании договора об ипотеке №RBA/16298 от 05.02.2015 (идентификационный номер торгов на сайте ЕФРСБ <http://bankrot.fedresurs.ru> – 2538006, на сайте ЭТП <http://www.etp-profit.ru> - 1249-ОТПП);

- открытых электронных торгов в форме аукциона с открытой формой по составу участников, с закрытой формой представления предложений о цене имущества должника (идентификационный номер торгов на сайте ЕФРСБ <http://bankrot.fedresurs.ru> – 2505241, на сайте ЭТП <http://www.etp-profit.ru> - 1241-ОАЗФ) признать необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>