

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 80/05-18.1-2016

«23» июня 2016 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель
Председателя Комиссии: Ланцман Л.И. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии: Наумова В.В. – начальник отдела ЖКХ, транспорта и связи;
Чубуков А.А – начальник отдела судебной и правовой работы;

Ананьева Г.Н. – и.о. начальника отдела топливно-энергетического комплекса;

Юканкин Д.С. – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи,

при ведении протокола с использованием аудиозаписи,

при участии:

<...> – конкурсного управляющего ООО «Градстрой»,

рассмотрев в порядке, установленном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), жалобу ООО «**Электронторгконсалтинг**» и материалы жалобы № 80/05-18.1-2016,

У С Т А Н О В И Л А:

14.06.2016 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) поступила жалоба ООО «**Электронторгконсалтинг**» (Заявитель) на действия организатора торгов – ООО «Компания Открытых Торгов» (ООО «КОТ»; Организатор торгов), при организации торгов в форме открытого аукциона по продаже следующего имущества должника-банкрота ООО «Градстрой»: лот № 2 – задолженность МКУ г. Сочи «УКС» (ИНН 2320193429, ОГРН 1112366006763, место нахождения: 354000, г. Сочи, ул. Навагинская, д. 9) в размере 7 398 044 руб., в том числе 3 887 682 руб. основной долг, 3 510 362 руб. неустойка, начальная цена 1 479 608,8 руб., сообщение о проведении которых опубликовано 25.03.2016 г. на сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ» по адресу: <http://www.kommersant.ru>, под № 54030304416 (далее – Торги).

По мнению Заявителя, Организатор торгов в нарушение требований пункта 15 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве), а также требований пункта 3.3

договора о задатке, не возвратил ООО «Электронторгконсалтинг» в установленный срок задаток за участие в Торгах. Кроме того, в нарушении пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве, в сообщении о проведении Торгов, опубликованном в газете «Коммерсантъ» под № 54030304416, отсутствует адрес электронной почты и номер контактного телефона Организатора торгов.

Уведомлением от 16.06.2016 № 05/5425 рассмотрение жалобы ООО «Электронторгконсалтинг» № 80/05-18.1-2016 было назначено на 23.06.2016 г. на 11 часов 00 минут.

22.06.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России от ООО «Электронторгконсалтинг» поступило дополнение к жалобе, согласно которому Заявитель ссылаясь на пункт 5 статьи 448 Гражданского кодекса РФ, пункт 15 статьи 110 Закона о банкротстве считает, что в случае если торги не состоялись, задаток подлежит обязательному возврату в строго отведённый срок – пять рабочих дней со дня подписания протокола о результатах торгов, в силу прямого указания закона. Кроме того, данное дополнение содержало ходатайство о рассмотрении жалобы № 80/05-18.1-2016 в отсутствие представителя Заявителя.

22.06.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство Организатора торгов о рассмотрении жалобы № 80/05-18.1-2016 в отсутствие представителя ООО «КОТ».

Указанные выше ходатайства удовлетворены.

22.06.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России от ООО «КОТ» поступил отзыв на жалобу ООО «Электронторгконсалтинг» с приложенными материалами, согласно которому Организатор торгов считает жалобу необоснованной, поскольку Заявитель в своей заявке на участие в Торгах указал, что если к участию в Торгах будет допущено только ООО «Электронторгконсалтинг», то цена по которой общество готово купить продаваемую на торгах задолженность составит 1 479 608,8 руб., что соответствует начальной цене продаваемого имущества. В связи с этим, а также в соответствии с абзацем 2 пункта 17 статьи 110 Закона о банкротстве конкурсным управляющим было направлено предложение о заключении договора по результатам Торгов. Организатор торгов считает, что ООО «Электронторгконсалтинг» обязано заключить договор купли-продажи продаваемого на Торгах имущества в силу абзаца 2 пункта 16, абзаца 2 пункта 17 статьи 110 Закона о банкротстве, пункта 2 статьи 381 Гражданского кодекса РФ, поскольку заявка на участие в Торгах ООО «Электронторгконсалтинг» является акцептом договора уступки прав требования, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, а невозврат задатка является мерой ответственности за уклонение от заключения договора.

Кроме того, Организатор торгов указал, что газета «Коммерсантъ» не является единственным источником, на котором размещается информация о торгах. В сообщении о проведении Торгов, опубликованном на сайте электронной площадки ООО «Сибирская торговая площадка», адрес электронной почты и контактного телефона Организатора торгов содержатся (подробно доводы ООО «КОТ» содержатся в отзыве от 22.06.2016 № 4165 на жалобу ООО «Электронторгконсалтинг»).

23.06.2016 г. на рассмотрении жалобы № 80/05-18.1-2016 конкурсный управляющий ООО «Градстрой» поддержала доводы, изложенные в отзыве Организатора торгов, а также пояснила, что она не получала от Заявителя каких-либо материалов свидетельствующих об отказе **ООО «Электронторгконсалтинг»** от заключения договора по результатам Торгов. Кроме того, в сообщении о проведении Торгов опубликованном в газете «Коммерсантъ» номер контактного телефона Организатора торгов содержится, в тексте предусматривающем порядок ознакомления с имуществом.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 80/05-18.1-2016, выслушав пояснения конкурсного управляющего ООО «Градстрой», Комиссия установила следующее:

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 11.03.2015 г. по делу № А27-15821/2014 ООО «Градстрой» признано несостоятельным (банкротом) и в отношении него открыто конкурсное производство. Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 11.03.2016 г. по делу № А27-15821/2014 конкурсным управляющим ООО «Градстрой» утверждена <...>.

23.03.2016 г. на сайте в сети «Интернет» Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, опубликовано сообщение под № 992271 о проведении Торгов.

Согласно указанному сообщению:

организатор торгов – ООО «КОТ» (ИНН 4205303395, ОГРН 1154205002445; 650000, г. Кемерово, пр. Советский, 56-229);

форма торгов – открытый аукцион на электронной площадке «Сибирская торговая площадка»;

на продажу выставлено, в том числе, следующее имущество должника – ООО «Градстрой»: лот № 2 – задолженность МКУ г. Сочи «УКС» (ИНН 2320193429, ОГРН 1112366006763, место нахождения: 354000, Краснодарский край, г. Сочи, ул. Навагинская, д.9) в размере 7 398 044 руб., в том числе 3 887 682 руб. основной долг, 3 510 362 руб. неустойка. Взыскание производится в судебном порядке, дело в АС Краснодарского края № А32-14058/201;

начальная цена – 1 479 608,80 рублей;

Торги будут проводиться 16.05.16 г. в 10-00 (мск.) путем повышения НЦ на шаг аукциона, равный 10 % от НЦ. Форма предоставления предложений о цене открытая,

Ознакомление происходит по договоренности с организатором (тел.89132875314).

Заявки на участие в торгах принимаются с 10-00 (мск.) 01.04.2016 г. до 10-00 (мск.) 11.05.2016 г. Заявка оформляется в форме электронного документа, подписанного ЭЦП, и должна соответствовать пункту 11 статьи 110 Закона о банкротстве. Задаток составляет 5 % от НЦ и вносится перед подачей заявки отдельно по каждому лоту по реквизитам: р/с 40702810956000001572 ООО «КОТ» в Кемеровском РФ АО «Россельхозбанк» г. Кемерово, БИК 043207782, к/с 30101810800000000782. Предложения о цене лота заявляются участниками торгов по адресу: www.sibtoptrade.ru, начиная с 10-00 (мск.) 16.05.2016 г. открыто в ходе проведения

торгов. Победителем признается участник, предложивший наиболее высокую цену. Порядок и срок заключения договора в соответствии с пунктом 19 статьи 110 Закона о банкротстве. Оплата имущества в течение 30 дней с момента подписания договора путем внесения денег на р/с 40702810456000001593 ООО «Градострой» в Кемеровском РФ АО «Россельхозбанк» г. Кемерово, БИК 043207782, к/с 30101810800000000782. Подробная информация о торгах и, в том числе, лоте № 2 размещена на сайте площадки.

25.03.2016 г. на официальном сайте газеты «Коммерсантъ» в сети «Интернет» по адресу: <http://www.kommersant.ru> (в печатной версии – Газета «Коммерсантъ» № 51 от 26.03.2016, стр.85) было опубликовано сообщение № 54030304416 о проведении Торгов, идентичное сообщению, опубликованному 23.03.2016 г. на сайте в сети «Интернет» ЕФРСБ.

Сообщение о проведении Торгов, идентичное опубликованным 23.03.2016 г. на сайте в сети «Интернет» ЕФРСБ, а также 25.03.2016 г. на официальном сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ», было также опубликовано на электронной торговой площадке «Сибирская торговая площадка» в сети «Интернет» по адресу: <https://sibtoptrade.ru>, под № СТП-1435/2. Помимо сведений, указанных в сообщениях о проведении Торгов, опубликованных на сайте в сети «Интернет» ЕФРСБ и в газете «Коммерсантъ», данное сообщение о проведении Торгов содержало следующую информацию: Информация об организаторе торгов – 650024, г. Кемерово, пр. Советский, 56, офис 229, электронная почта kotorg@rambler.ru, тел. 89132875314.

Согласно протоколу об определении участников торгов от 12.05.2016 г. на участие в Торгах поступила одна заявка от **ООО «Электронторгконсалтинг»**. **Заявка данного претендента на участие была признана соответствующей предъявляемым требованиям и данный хозяйствующий субъект был признан участником Торгов.**

В соответствии с протоколом № СТП-1435/2 о результатах проведения открытого аукциона с открытой формой подачи предложений о цене имущества (предприятия) должника общество с ограниченной ответственностью «Градострой» от 16.05.2016 г. Торги были признаны несостоявшимися, согласно пункту 17 статьи 110 Закона о банкротстве, так как к участию в торгах был допущен только один участник.

16.05.2016 г. на адрес электронной почты, указанный Заявителем в заявке на участие в Торгах: **electrontorgconsulting@gmail.com**, **Организатором торгов был направлен итоговый протокол Торгов.**

18.05.2016 г. конкурсным управляющим ООО «Градострой» в адрес ООО «Электронторгконсалтинг»: 127224, г. Москва, Студеный проезд, д.38, корп.1, почтой, на основании абзаца 2 пункта 17 статьи 110 Закона о банкротстве, было направлено предложение о заключении договора уступки права требования по результатам Торгов.

24.05.2016 г. **конкурсным управляющим ООО «Градострой» на адрес электронной почты, указанный Заявителем в заявке на участие в Торгах: electrontorgconsulting@gmail.com, было направлено уведомление о том, что предложение о заключении договора по результатам Торгов поступило в соответствующее почтовое отделение для вручения адресату. В связи с чем**

предлагалось получить данное предложение и сообщить о решении по поводу заключения договора.

30.05.2016 г. Заявителем на адрес электронной почты Организатора торгов: kotorg@rambler.ru, было направлено электронное письмо с вложенным файлом претензии с требованием вернуть задаток уплаченный ООО «Электронторгконсалтинг» за участие в Торгах.

30.05.2016 г. на электронный, а также почтовый адреса (указанные выше) Заявителя Организатором торгов отправлен ответ на претензию, согласно которому ссылаясь на нормы статей 380, 448 Гражданского кодекса РФ, пункт 15 статьи 110 Закона о банкротстве ООО «КОТ» указал, что поскольку задаток является средством обеспечения заключения договора, а также учитывая, что от ООО «Электронторгконсалтинг» ни Организатором торгов, ни конкурсным управляющим ООО «Градострой» не получен отказ от заключения договора, основания для возврата задатка отсутствуют.

Оценив вышеизложенное, Комиссия приходит к следующим выводам:

1. Довод Заявителя о незаконном невозврате задатка, уплаченного ООО «Электронторгконсалтинг» за участие в Торгах, обоснован, в связи со следующим:

Комиссией установлено, что в заявке ООО «Электронторгконсалтинг» указано, что **в случае если к участию в Торгах будет допущен только Заявитель, то цена 1 479 608,80 рублей.**

Вместе с тем, согласно пункту 3 статьи 139 Закона о банкротстве продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном пунктами 3-19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей.

В соответствии с пунктом 15 статьи 110 Закона о банкротстве суммы внесенных заявителями задатков возвращаются всем заявителям, за исключением победителя торгов, в течение пяти рабочих дней со дня подписания протокола о результатах проведения торгов.

В силу пункта 17 статьи 110 Закона о банкротстве в случае, если не были представлены заявки на участие в торгах или к участию в торгах был допущен только один участник, организатор торгов принимает решение о признании торгов несостоявшимися.

Если к участию в торгах был допущен только один участник, заявка которого на участие в торгах соответствует условиям торгов (в случае проведения торгов в форме конкурса) или содержит предложение о цене предприятия не ниже установленной начальной цены продажи предприятия, договор купли-продажи предприятия заключается внешним управляющим с этим участником торгов в соответствии с условиями торгов (в случае проведения торгов в форме конкурса) или представленным им предложением о цене предприятия.

Комиссия считает, что пунктом 17 статьи 110 Закона о банкротстве предусмотрена

обязанность именно конкурсного управляющего заключить договор по результатам проведённых торгов с единственным участником торгов, в случае если последний настаивает на его заключении.

В случае если единственный участник отказывается от заключения договора по результатам проведённых торгов, уплаченный за участие в торгах задаток подлежит возврату.

Данная позиция Комиссии согласуется с мнением Федерального арбитражного суда Поволжского округа, изложенного в постановлении от 18.12.2012 г. по делу № А55-1693/2012, оставленном в силе определением Высшего арбитражного суда РФ от 18.02.2013 г. № ВАС -642/13.

Учитывая, что ООО «Электронторгконсалтинг» в адрес Организатора торгов направлена претензия о возврате задатка за участие в Торгах, Комиссия считает, что Заявитель выразил свою волю на отказ от заключения договора по результатам Торгов.

Таким образом, действия Организатора торгов, выразившиеся в отказе в возврате ООО «Электронторгконсалтинг» задатка, уплаченного последним за участие в торгах, вступают в противоречие с требованиями пунктов 15, 17 статьи 110 Закона о банкротстве.

2. Довод Заявителя о том, что в сообщении о проведении Торгов отсутствует адрес электронной почты и номер контактного телефона Организатора торгов необоснован в связи со следующим:

Согласно пункту 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, в том числе, сведения об организаторе торгов, его почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона.

Комиссией установлено, что номер контактного телефона Организатора торгов: 8-913-287-53-14, содержится в сообщениях о проведении Торгов, опубликованных на сайте в сети «Интернет» ЕФРСБ, в газете «Коммерсантъ», на электронной торговой площадке «Сибирская торговая площадка».

Адрес электронной почты Организатора торгов: kotorg@rambler.ru, содержится только в сообщении о проведении Торгов, опубликованном на электронной торговой площадке «Сибирская торговая площадка». Вместе с тем, в сообщениях о проведении Торгов, опубликованных в газете «Коммерсантъ» и ЕФРСБ содержится информация о том, что приём заявок на участие в Торгах, а также непосредственно Торги будут проходить на электронной торговой площадке «Сибирская торговая площадка» по адресу: www.sibtoptrade.ru. Кроме того, учитывая электронную форму Торгов, возможность миновать информацию о Торгах, опубликованную на ЭТП «Сибирская торговая площадка», у потенциального участника Торгов отсутствует.

Отсутствие каких-либо ограничений в связи с неопубликованием адреса электронной почты Организатора торгов в сообщениях о проведении Торгов на ЕФРСБ и газете «Коммерсантъ» подтверждается электронной перепиской Заявителя с ООО «КОТ».

Таким образом, Комиссия считает отсутствие адреса электронной почты Организатора торгов в сообщениях о проведении Торгов, опубликованных в ЕФРСБ и газете «Коммерсантъ» незначительным нарушением, поскольку данное нарушение не привело и не могло привести к каким-либо нарушениям (ограничениям) прав и законных интересов участников Торгов.

Оценивая вышеизложенное, руководствуясь статьей 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу **ООО «Электронторгконсалтинг»** обоснованной.
2. Признать организатора торгов – ООО «Компания Открытых Торгов» нарушившим требования пунктов 15, 17 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».
3. Выдать организатору торгов – ООО «Компания Открытых Торгов» предписание о совершении действий направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, а именно: вернуть **ООО «Электронторгконсалтинг» задаток уплаченный данным участником торгов ООО «Компания Открытых Торгов» за участие в торгах в форме аукциона по продаже** имущества должника-банкрота ООО «Градострой»: лот № 2 – задолженность МКУ г. Сочи «УКС» (ИНН 2320193429, ОГРН 1112366006763, место нахождения: 354000, г. Сочи, ул. Навагинская, д.9).

Заместитель Председателя Комиссии:

Л.И. Ланцман

Члены Комиссии:

В.В. Наумова

А.А. Чубуков

Г.Н. Ананьева

Д.С. Юканкин

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.