

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5270/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.04.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи «...» (лично), представителей «...»,
финансового управляющего «...»;

в отсутствие представителей ООО «Аукционы Федерации», Управление
Росреестра по Пензенской области, извещенных надлежащим образом письмом
Московского УФАС России от 19.04.2023 № НП/17161/23;

рассмотрев жалобу «...» (далее — Заявитель) на действия финансового
управляющего «...» (далее — Организатор торгов) при проведении торгов по
продаже имущества должника (сообщение № 10582122, лот № 1, далее — Торги)
(далее — Жалоба);

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, перенаправленная письмом ФАС
России от 18.04.2023 № 04/29945/23.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Организатора торгов выразилось в
неправомерном отклонении заявки от дальнейшего участия в Торгах.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения.

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.

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 Закона 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.

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

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.

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 (далее — Приказ № 495).

Комиссией Управления установлено, что сообщение о проведении торгов № 10582122 опубликовано в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве — 20.01.2023.

Вид торгов - публичное предложение.

Дата и время начала подачи заявок - 19.02.2023 00:00.

Дата и время окончания подачи заявок - 20.04.2023 12:00.

Форма подачи предложения о цене — закрытая.

В соответствии с информацией на электронной торговой площадке установлены следующие интервалы снижения цены.

| | | | | |
|---------------------|---------------------|---------------------|---------------------|---------------------------|
| 19.02.2023 00:00 | 19.02.2023 00:00 | 24.02.2023 00:00 | 24.02.2023 00:00 | 0,00 99 192,13 991 921,26 |
| 24.02.2023 00:00 | 24.02.2023 00:00 | 01.03.2023 00:00 | 01.03.2023 00:00 | 8,00 99 192,13 912 567,56 |
| 01.03.2023 00:00 | 01.03.2023 00:00 | 06.03.2023 00:00 | 06.03.2023 00:00 | 8,00 99 192,13 833 213,86 |
| 06.03.2023 00:00 | 06.03.2023 00:00 | 11.03.2023 00:00 | 11.03.2023 00:00 | 8,00 99 192,13 753 860,16 |
| 11.03.2023 00:00 | 11.03.2023 00:00 | 16.03.2023 00:00 | 16.03.2023 00:00 | 8,00 99 192,13 674 506,46 |
| 16.03.2023 00:00 | 16.03.2023 00:00 | 21.03.2023 00:00 | 21.03.2023 00:00 | 8,00 99 192,13 595 152,76 |
| 21.03.2023 00:00 | 21.03.2023 00:00 | 26.03.2023 00:00 | 26.03.2023 00:00 | 8,00 99 192,13 515 799,06 |
| 26.03.2023 00:00 | 26.03.2023 00:00 | 31.03.2023 00:00 | 31.03.2023 00:00 | 8,00 99 192,13 436 445,36 |
| 31.03.2023 00:00 | 31.03.2023 00:00 | 05.04.2023 00:00 | 05.04.2023 00:00 | 8,00 99 192,13 357 091,66 |
| 05.04.2023 00:00 | 05.04.2023 00:00 | 10.04.2023 00:00 | 10.04.2023 00:00 | 8,00 99 192,13 277 737,96 |
| 10.04.2023 00:00 | 10.04.2023 00:00 | 15.04.2023 00:00 | 15.04.2023 00:00 | 8,00 99 192,13 198 384,26 |
| 15.04.2023 00:00 | 15.04.2023 00:00 | 20.04.2023 12:00 | 20.04.2023 12:00 | 8,00 99 192,13 119 030,56 |

В соответствии с пунктом 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, в том числе, 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.

Согласно сообщению о проведении Торгов в целях участия в торгах заявитель должен перечислить задаток: лот № 1: в размере 10 % начальной цены продажи лота, установленной на соответствующем интервале. Задаток должен поступить на указанный счет не позднее даты составления протокола об определении

участников торгов.

При этом в соответствии с условиями подачи заявки заявка на участие в торгах направляется с помощью программно-аппаратных средств сайта электронной площадки, в форме электронного сообщения, подписанного квалифицированной электронной подписью заявителя. Заявка на участие в торгах составляется в произвольной форме на русском языке и должна содержать следующие сведения: 1) наименование, организационно-правовую форму, место нахождения, почтовый адрес заявителя (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства заявителя (для физического лица); 2) номер контактного телефона, адрес электронной почты заявителя; 3) сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему и о характере этой заинтересованности, сведения об участии в капитале заявителя арбитражного управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является арбитражный управляющий.

Между тем, Комиссия установила, что согласно протоколу об определении участников торгов по лоту № 1 (Публичное предложение №83428) от 10.04.2023 (далее - Протокол) перечень заявителей, которым отказано в допуске к участию в торгах:

| № | Дата подачи заявки | Информация о заявителе | Основание отказа |
|-------|--------------------|------------------------|--|
| «...» | «...» | «...» | Поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов. |

При этом Комиссия отмечает, что Заявителем было представлено платежное поручение «...». с указанием назначения (Задаток для участия в торгах).

На заседании Комиссии Организатор торгов пояснил, не обладал информацией о поступлении задатка на момент составления спорного Протокола (10.04.2023 в 00.06), в связи с чем Организатором торгов принято решение о недопуске заявки Заявителя.

Вместе с тем согласно справке ООО МИБ «Далена» от 21.04.2023 платеж Заявителя был проведен в банковской системе 09.04.2023.

В свою очередь, доводы Организатора торгов оцениваются Комиссией критически ввиду следующего.

Сообщение о проведении Торгов содержит условие, что задаток должен поступить на указанный счет не позднее даты составления протокола об определении участников торгов.

Частью 12 статьи 110 Закона о банкротстве предусмотрено, что решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается в случае, если:

- заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов;
- представленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или недостоверны;
- поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

В свою очередь, пунктом 5.1 Приказа № 495 предусмотрено, что организатор торгов посредством программно-аппаратных средств сайта формирует протокол об определении участников торгов не позднее пяти календарных дней после окончания срока представления заявок на участие в торгах и направляет указанный протокол в форме электронного сообщения, подписанного квалифицированной электронной подписью, оператору электронной площадки в день его подписания.

Протокол об определении участников торгов содержит перечень заявителей, допущенных к участию в торгах, а также перечень заявителей, которым отказано в допуске к участию в торгах, с указанием для всех заявителей наименования юридического лица или фамилии, имени, отчества (последнее - при наличии) физического лица, идентификационного номера налогоплательщика, основного государственного регистрационного номера (для юридического лица и индивидуального предпринимателя), а также оснований принятого решения об отказе в допуске заявителя к участию в торгах.

Комиссия считает необходимым отметить, что согласно позиции ВС РФ, изложенной в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 01.07.2016 № 305-ЭС16-3457 по делу № А40-117109/2010, поскольку торги являются конкурентной формой определения наиболее лучших условий за продаваемое имущество и в них имеет право принять участие любой желающий из неопределенного круга лиц (в том числе физические лица, не являющиеся профессиональными субъектами делового оборота), при установлении срока внесения задатка должны учитываться банковские правила движения денежных средств (о которых потенциальные участники не обязаны быть осведомлены) в целях обеспечения поступления задатка на специальный счет, используемый для проведения торгов, на момент составления протокола об определении участников торгов.

Следовательно, исполняя возложенную на него обязанность, Организатор торгов должен определить такой срок внесения задатка, чтобы между этой датой и датой составления протокола об определении участников торгов существовал (вызванный объективными факторами) разумный временной разрыв, способствующий получению организатором торгов на дату составления протокола актуальной информации по всем лицам, изъявившим волю принять участие в торгах и внесшим задаток.

Положения Гражданского кодекса Российской Федерации, законов и иных актов,

содержащих нормы гражданского права (статья 3 ГК РФ), подлежат истолкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

В гражданском законодательстве добросовестность неразрывно связана требованием разумности.

В настоящем случае, разумным сроком необходимо считать срок, учитывающий сроки для совершения необходимых банковских операций по перечислению денежных средств. В противном случае, сроки на подачу заявок и перечисление задатка сокращаются до двух рабочих дней, что противоречит Положению о реализации имущества должника и целям проведения торгов как способа продажи имущества должника по наиболее выгодной цене с целью удовлетворения требований кредиторов.

Вместе с тем, в настоящем случае Организатором торгов был составлен протокол об определении участников Торгов через 6 минут после окончания срока приема заявок на периоде, в связи с чем Заявитель как лицо, осуществившее перевод задатка 08.04.2023 12:26 (согласно данным платежного поручения), был лишен возможности обеспечить наличие необходимых денежных средств на счете на момент составления спорного Протокола.

Комиссия отмечает, что Организатором торгов, несмотря на возможность составления протоколов в срок до пять календарных дней согласно пункту 5.1 Порядка, не был соблюден разумный временной разрыв, способствующий получению на дату составления протокола актуальной информации по всем лицам, поскольку с момента подачи заявок до составления протокола об определении участников прошло менее суток, вследствие чего была создана ситуация, при которой был отклонен участник фактически исполнивший требования Сообщения в части порядка направления задатка.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия, с учетом конкретных фактических обстоятельств дела, представленных доказательств в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о неправомерности действий Организатора торгов по отклонению заявки Заявителя от участия в Торгах по основанию, приведенному в Протоколе, и несоответствии таких действий части 12 статьи 110 Закона о банкротстве.

Таким образом, жалоба Заявитель признана обоснованной.

В свою очередь, Организатором торгов представлена информация о заключении

договора от 20.04.2023.

Соответственно, у Комиссии отсутствуют правовые основания для вывода о заключении договора купли-продажи с нарушением положений Закона о защите конкуренции, в связи с чем такой договор может быть оспорен исключительно в судебном порядке.

Предписание может вменять в обязанность совершение только тех действий, возможность совершения которых предусмотрена законом либо допустима с точки зрения законодательства, и не должно возлагать обязательств, приводящих к нарушению закона, что является критерием исполнимости предписания (Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 27.08.2021 № Ф05-20003/2021 по делу № А41-45421/2020).

При таких обстоятельствах, учитывая заключение договора купли-продажи имущества по результатам Торгов с соблюдением требований Закона о защите конкуренции, у Комиссии отсутствуют правовые основания для выдачи Организатору торгов предписания об устранении выявленного нарушения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, а также пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов обоснованной.
2. Установить в действиях Организатора торгов нарушения пункта 12 статьи 110 Закона о банкротстве.
3. Предписание об устранении выявленных нарушений Организатору торгов не выдавать в связи с заключением договора купли-продажи от 20.04.2023.

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