

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 138/05-18.1-2018

«13» ноября 2018 г.

г. Кемерово

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

Заместитель председателя Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>;

<...>;

<...>;

<...>,

при ведении протокола с использованием аудиозаписи,

при участии:

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

рассмотрев в порядке, установленном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), жалобу <...> и материалы по жалобе № 138/05-18.1-2018,

УСТАНОВИЛА:

02.11.2018 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба <...> (Заявитель) на действия организатора торгов – конкурсного управляющего ООО «ДорПромСтрой» (Организатор торгов) при организации и проведении торгов в форме публичного предложения по продаже следующего имущества должника-банкрота ООО «ДорПром Строй»: дебиторской задолженности должника, права требования к:

лот № 1 - ООО «Профстрой», ИНН 4223119800, начальная цена 229 467,06 руб.;

лот № 2 - ООО «Кемеровское дорожное снабжение», ИНН 4205304462, начальная цена 50 308,58 руб.;

лот № 3 - ООО «Промстройкомпект плюс», ИНН 4223710330, начальная цена 802 257,53 руб.;

лот № 4 - ООО «Управление механизации строительства», ИНН 4205241702,

начальная цена 3 850 440,96 руб.;

лот № 5 - ООО «Строймастер», ИНН 5406726177, начальная цена 41 367 руб.;

лот № 6 - ООО «Сибресурс», ИНН 2263020829, начальная цена 85 327,06 руб., сообщения о проведении которых опубликованы 07.10.2018 г. на сайте в сети «Интернет» Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, под № 3051038; на сайте в сети «Интернет» электронной площадки «Сибирская торговая площадка» по адресу: <https://sibtoptrade.ru>, под №№ СТП-3154/1 – СТП-3154/6 (далее – Торги).

По мнению Заявителя, Организатором торгов необоснованно установлен размер оплаты задатка за участие в торгах не от цены лота, действующей на соответствующем периоде снижения, а от начальной цены продажи имущества.

Уведомлением от 06.11.2018 № 05/10846 рассмотрение жалобы <...> было назначено на 13.11.2018 г. на 14 часов 00 минут.

12.11.2018 г. от оператора электронной площадки ООО «Сибирская торговая площадка» поступили запрошенные уведомлением от 06.11.2018 № 05/10846 материалы.

12.11.2018 г. от Организатора торгов поступил отзыв на жалобу с приложенными материалами, согласно которому Организатор торгов считает жалобу <...> необоснованной, считает, что действовал в соответствии с требованиями пункта 8 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве). Преодоление конфликта между размером задатка и его обеспечительной функцией осуществлено с кредиторами утверждением задатка в пределах 5 %. Кроме того, <...> не подавал заявок на участие в Торгах не перечислял задаток за участие в них, следовательно, его права не затронуты.

13.11.2018 г. от победителя Торгов по лоту № 4 (торги на электронной площадке под № СТП-3154/4) – ООО «Ривер», поступил отзыв на жалобу, согласно которому Заявитель не подавал заявку на участие в Торгах по лоту № 4, в жалобе не указывает, каким образом были нарушены его права при проведении торгов.

13.11.2018 г. при рассмотрении жалобы № 138/05-18.1-2018 Организатор торгов полностью поддержал доводы, изложенные в отзыве, пояснил, что договоры по результатам Торгов не заключены, указал также, что в соответствии с пунктом 8 статьи 110 Закона о банкротстве размер задатка должен устанавливаться от начальной цены продажи предприятия. Иного требования нормативные акты не содержат. Имеющаяся судебная практика по рассматриваемому вопросу не может быть применена к настоящему спору, поскольку в ней рассматривались ситуации, когда задаток многократно превышал текущую цену реализуемого имущества должника.

В связи с тем, что Заявитель в жалобе ходатайствовал рассмотреть её без его участия, Комиссия считает возможным рассмотреть жалобу № 138/05-18.1-2018 в отсутствие <...>.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 138/05-18.1-2018, выслушав пояснения Организатора торгов, Комиссия установила следующее:

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 18.09.2017 г. по делу № А27-4356/2017 ООО «ДорПромСтрой» ИНН 7017329325 признано банкротом, открыто конкурсное производство. Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 18.09.2017 г. конкурсным управляющим ООО «ДорПромСтрой» утверждён <...>.

07.10.2018 г. г. на сайте в сети «Интернет» ЕФРСБ по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, под № 3051038, а также на сайте в сети «Интернет» электронной площадки «Сибирская торговая площадка» по адресу: <https://sibtoptrade.ru>, под №№ СТП-3154/1, СТП-3154/2, СТП-3154/3, СТП-3154/4, СТП-3154/5, СТП-3154/6 опубликованы сообщения о проведении Торгов.

Согласно указанным сообщениям:

вид торгов – публичное предложение;

организатор торгов – конкурсный управляющий ООО «ДорПромСтрой» <...> (ИНН: ..., СНИЛС: ..., адрес: ..., г. Кемерово, ..., телефон: ..., эл.почта: ...);

место проведения Торгов – «Сибирская торговая площадка» www.sibtoptrade.ru.

Заявки на участие в торгах в форме публичного предложения принимаются организатором торгов по московскому времени начиная с 00 час.00 мин. 15.10.2018 г. При отсутствии в течении 3 (трех) календарных дней заявки на участие в торгах, содержащей предложение о цене имущества, которая не ниже установленной начальной цены, снижение начальной цены осуществляется с шагом 10 % от начальной цены каждые 3 (три) календарных дня. Период снижения цены по лоту определяется по московскому времени с 00:00 до 23:59;

здаток составляет 5 % от начальной цены лота и вносится до подачи заявки по реквизитам: ООО «ДорПромСтрой» ИНН/КПП 7017329325/422301001, р/с ... в банке Левобережный (ПАО) г. Новосибирск, к/с № ..., БИК 045004850. Сумма внесенного задатка возвращается в течение 5 (пяти) рабочих дней в соответствии с условиями договора о задатке.

Согласно сведениям, представленным оператором электронной площадки (ЭП) «Сибирская торговая площадка» по состоянию на 09.11.2018 г. подано 5 заявок на участие в Торгах, 4 из которых на лот № 4 и 1 заявка на лот № 3.

В соответствии со сведениями, содержащимися на сайте в сети «Интернет» электронной площадки «Сибирская торговая площадка», по состоянию на дату рассмотрения жалобы <...> № 138/05-18/1-2018 (13.11.2018 г.) по трём лотам - №№ 1, 3, 4, торги завершились. При этом на лоты №№ 1, 3 поступили по одной заявке. По лотам №№ 2, 5, 6 торги ещё проводятся. Вместе с тем, по лоту № 2 подана одна заявка, увидеть от кого возможность отсутствует, поскольку торги по данному лоту находятся в стадии приёма заявок. По лотам №№ 5, 6 заявки отсутствуют.

Комиссией установлено следующее:

1. Согласно протоколу об определении участников от 10.11.2018 г., опубликованному на сайте в сети «Интернет» ЭП «Сибирская торговая площадка» по адресу: <https://sibtoptrade.ru>, на участие в Торгах по лоту № 1, в период снижения начальной цены (НЦ) с 00:00 08.11.2018 г. по 23:59 10.11.2018 г. (45 893,41

рублей) была подана одна заявка от <...>, заявка подана 10.11.2018 г. в 18:23:13, ценовое предложение 60 000 рублей. Участник допущен к участию в торгах.

В соответствии с протоколом №СТП-3154/1 о результатах проведения Торгов по лоту № 1 от 12.11.2018 г. победителем Торгов по лоту № 1 признан <...> с ценовым предложением 60 000 руб.

2. Согласно протоколу об определении участников от 04.11.2018 г., опубликованному на сайте в сети «Интернет» ЭП «Сибирская торговая площадка», на участие в Торгах по лоту № 3, в период снижения начальной цены НЦ с 00:00 02.11.2018 г. по 23:59 04.11.2018 г. (320 903,01 рублей) была подана одна заявка от ИП <П>, заявка подана 02.11.2018 г. в 04:28:45, ценовое предложение 321 000 рубль. Участник допущен к участию в торгах.

В соответствии с протоколом №СТП-3154/3 о результатах проведения Торгов по лоту № 3 от 05.11.2018 г. победителем Торгов по лоту № 3 признана ИП <П> с ценовым предложением 321 000 руб.

3. Согласно протоколу об определении участников от 01.11.2018 г., опубликованному на сайте в сети «Интернет» ЭП «Сибирская торговая площадка», на участие в Торгах по лоту № 4, в период снижения НЦ с 00:00 30.10.2018 г. по 23:59 01.11.2018 г. (1 925 220,48 рублей) была подана одна заявка от <К>, заявка подана 01.11.2018 г. в 06:39:28, ценовое предложение 2 013 000 рублей. Данному участнику отказано в допуске к участию в Торгах по лоту № 4, в связи с тем, что задаток в сумме 96 263 руб. не соответствует требованию п.4.4 Предложения о порядке, сроках и условиях продажи имущества ООО «ДорПромСтрой» (192 522 руб.).

В соответствии с протоколом об определении участников от 04.11.2018 г. опубликованному на сайте в сети «Интернет» ЭП «Сибирская торговая площадка», на участие в Торгах по лоту № 4, в период снижения НЦ с 00:00 02.11.2018 г. по 23:59 04.11.2018 г. (1 540 176,38 рублей) поданы заявки от следующих лиц:

1) ИП <П> – заявка подана 02.11.2018 г. в 04:30:55, ценовое предложение 1 541 000 руб. Участник допущен к участию в торгах;

2) <К> – заявка подана 04.11.2018 г. в 16:00:18, ценовое предложение 2 051 000 руб. Участнику отказано в допуске к участию в торгах, в связи с не оплатой в установленном размере суммы задатка;

3) ООО «Ривер» – заявка подана 04.11.2018 г. в 23:38:12, ценовое предложение 1 706 445,43 рублей. Участник допущен к участию в торгах.

Согласно протоколу №СТП-3154/4 о результатах проведения Торгов по лоту № 4 от 05.11.2018 г. победителем Торгов по лоту № 4 признано ООО «Ривер» с ценовым предложением 1 706 445,43 руб.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к следующим выводам:

1. Довод Заявителя о необоснованном установлении размера оплаты задатка за участие в торгах не от цены лота, действующей на соответствующем периоде снижения, а от начальной цены продажи имущества обоснован в связи со следующим:

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 4 статьи 139 Закона о банкротстве 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 незаключения договора купли-продажи по результатам повторных торгов продаваемое на торгах имущество должника подлежит продаже посредством публичного предложения.

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.

В силу пункта 8 статьи 110 Закона о банкротстве размер задатка для участия в торгах устанавливается внешним управляющим и не должен превышать двадцать процентов начальной цены продажи предприятия.

Таким образом, для процедуры проведения торгов в форме публичного предложения существенное значение имеет снижение начальной цены продажи имущества на определенных этапах. Следовательно, при определении размера задатка и порядка его исчисления, в соответствии с пунктом 3 статьи 139 Закона о банкротстве, организатор торгов должен учитывать данную особенность проведения торгов в форме публичного предложения и считать установленный размер задатка за участие в торгах от начальной цены продажи имущества, установленной в определенной временной период.

Кроме того, в силу пункта 1 статьи 1 Закона о банкротстве, в соответствии с Гражданским кодексом РФ настоящий Федеральный закон устанавливает основания для признания должника несостоятельным (банкротом), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов.

При проведении торгов в порядке, предусмотренном пунктом 4 статьи 139 Закона о банкротстве, организатором торгов заключаются в том числе договоры о задатке, правовые отношения по которым урегулированы Гражданским кодексом РФ.

В соответствии со статьями 329, 380 Гражданского кодекса РФ задаток представляет собой один из способов обеспечения исполнения обязательства. Торги являются способом заключения договора. Обязанность участника торгов внести задаток установлена в целях обеспечения заключения договора между организатором торгов и лицом, выигравшим торги.

Следовательно, при установлении достаточно существенной суммы задатка по

отношению к цене продаваемого имущества, в большей степени реализуется обеспечительная функция задатка, стимулирующая стороны к заключению основного договора.

Обоснованным и соответствующим требованиям законодательства является установление размера задатка, исходя из действующей начальной цены продажи имущества в соответствующий временной период.

Обязывание участника торгов внести задаток для участия в торгах посредством публичного предложения в размере большем, чем установленный процент от текущей начальной цены продажи имущества должника на определённом временном интервале, налагает на участника торгов помимо обеспечительных функций задатка дополнительные имущественные обременения, не предусмотренные действующим законодательством РФ.

Данная позиция подтверждается постановлением одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.09.2013 г. по делу № А65-9469/2013, постановлением Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 05.12.2013 г. по делу № А65-9469/2013, оставленных в силе в полном объёме определением ВАС РФ от 24.04.2014 № ВАС-2319/14.

Таким образом, установление Организатором торгов требования об исчислении размера задатка от начальной продажной цены лота без учёта её снижения в установленных периодах, противоречит требованиям пункта 8 статьи 110 Закона о банкротстве, поскольку приводит на определённых этапах действия сниженной начальной цены к тому, что задаток, рассчитываемый от начальной цены будет превышать 20 % начальной цены лота, установленный для данного периода с учётом порядка её снижения.

Ссылка Организатора торгов на то, что рассчитывать размер задатка от начальной цены лотов без учёта снижения начальной цены от него требуют, в том числе, нормы Предложения о порядке, сроках и условиях продажи имущества Общества с ограниченной ответственностью «ДорПромСтрой», утверждённого решением собрания кредиторов ООО «ДорПромСтрой» протокол № 3 от 15.06.2018 г. (далее – Предложения о порядке и сроках продажи), необоснована, в связи со следующим:

Согласно пункту 4.4 Предложения о порядке и сроках продажи в целях участия в торгах заявитель вносит на счёт, указанный Организатором торгов, задаток в размере 5 % от начальной цены Имущества.

Проведение продажи имущества, реализуемого на Торгах, посредством публичного предложения урегулировано разделом 6 Предложения о порядке и сроках продажи. В силу пункта 6.2.2 Предложения о порядке и сроках продажи заявитель заключает с организатором торгов договор о задатке, размер которого составляет 5 % от начальной цены продажи соответствующего лота, установленной на дату подписания договора о задатке.

Комиссия считает довод Организатора торгов и ООО «Ривер» (победитель Торгов по лоту № 4) о том, что Заявителем не подавалась заявка на участие в Торгах, несостоятельным, поскольку Заявителем обжалуются действия Организатора торгов связанные с нарушением порядка подачи заявок на участие в Торгах,

следовательно, <...> соответствует требованиям, предъявляемым частью 2 статьи 18.1 ФЗ № 135-ФЗ к автору жалобы.

2. Начальная цена имущества, продаваемого на Торгах по лоту № 4 установлена в размере: 3 850 440,96 рублей, задаток за участие в Торгах установлен в размере 5 % от начальной цены лота.

Согласно условиям снижения начальной цены, опубликованным в сообщении о проведении Торгов по лоту № 4, размер начальной цены в периоде с 00:00 30.10.2018 г. по 23:59 01.11.2018 г., на котором была подана единственная заявка от <К>, составил 1 925 220,48 рублей. Следовательно, достаточной суммой для оплаты задатка за участие в Торгах по лоту № 4 на данном этапе снижения начальной цены была сумма 96 261,024 рубля (5 % от начальной цены лота, действующей на данном этапе снижения начальной цены). <...> задаток уплачен в размере 96 263 рубля.

В силу пункта 6.2.2 Предложения о порядке и сроках продажи заявитель заключает с организатором торгов договор о задатке, размер которого составляет 5 % от начальной цены продажи соответствующего лота, установленной на дату подписания договора о задатке.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 12 статьи 110 Закона о банкротстве 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.

Таким образом, с учётом пункта 4 статьи 139 Закона о банкротстве, пункта 6.2.2 Предложения о порядке и сроках продажи, Организатор торгов, в нарушение требований пункта 12 статьи 110 Закона о банкротстве отказал <К> в допуске к участию в Торгах по лоту № 4, на этапе снижения начальной цены действующей в период с 00:00 30.10.2018 г. по 23:59 01.11.2018 г.

Кроме того, согласно абзацу 5 пункта 4 статьи 139 Закона о банкротстве 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.

Следовательно, действия Организатора торгов, выразившиеся в незаконном отказе <K> в допуске к участию в Торгах по лоту № 4, привели к неверному определению победителя Торгов по данному лоту.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу <...> обоснованной.

2. Признать организатора торгов – конкурсного управляющего ООО «ДорПромСтрой» <...> нарушившим требования пунктов 8, 12 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

3. Выдать организатору торгов – конкурсному управляющему ООО «ДорПромСтрой» <...> предписание о совершении действий направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, а именно:

– отменить протокол об определении участников от 01.11.2018 г., опубликованный на сайте в сети «Интернет» электронной площадки «Сибирская торговая площадка» по адресу: <https://sibtoptrade.ru>, по торгам с номером на данной электронной площадке СТП-3154/4;

– отменить протокол об определении участников от 04.11.2018 г. опубликованный на сайте в сети «Интернет» электронной площадки «Сибирская торговая площадка» по адресу: <https://sibtoptrade.ru>, по торгам с номером на данной электронной площадке СТП-3154/4;

– отменить протокол №СТП-3154/4 о результатах проведения открытых торгов посредством публичного предложения имущества или предприятия должника Общество с ограниченной ответственностью «ДорПромСтрой» от 05.11.2018 г., опубликованный на сайте в сети «Интернет» электронной площадки «Сибирская торговая площадка» по адресу: <https://sibtoptrade.ru>, по торгам с номером на данной электронной площадке СТП-3154/4;

– осуществлять приём заявок на участие в торгах с номерами СТП-3154/2, СТП-3154/5, СТП-3154/6 на электронной площадке «Сибирская торговая площадка», в части определения размера задатка на участие в данных торгах, с учётом размера начальной цены лота, установленной для определённого периода.

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