

РЕШЕНИЕ

по жалобе ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ» (вх. № 2880-12) о нарушении антимонопольного законодательства

20.03.2012г. г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия);

рассмотрев жалобу ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ» (вх. № 2880-12) (далее - заявитель) на действия ООО «Промбизнес» (далее - Заказчик) при проведении повторных открытых торгов в форме аукциона с открытой формой подачи предложений о цене недвижимого имущества должника - ООО «Инвестиционно-строительная компания». Торговая процедура производилась на электронной площадке www.fabrikant.ru – публичное предложение продавца № 94329. Извещение о проведении торговой процедуры было размещено на данной электронной площадке.

УСТАНОВИЛА:

28.12.2011 в газете «Коммерсант» № 244 ООО «Промбизнес», (далее - Организатор торгов) было размещено объявление о проведении повторных торгов по продаже недвижимого имущества ООО «Инвестиционно-строительная компания», (далее – Должник), посредством публичного предложения. Предметом торгов являются объекты недвижимости (далее - имущество), находящиеся в залоге у нескольких лиц, а именно - в залоге у ОАО «Сбербанк России» и КБ «СДМ-БАНК» (ОАО) по разным договорам о залоге (предшествующий залог - ОАО «Сбербанк России», последующий залог - КБ «СДМ-БАНК» (ОАО), расположенные по адресу: г. Пермь, Дзержинский район, ул. С.Есенина, 1.

Торговые процедуры производились на электронной площадке www.fabrikant.ru (ООО «Фабрикант.ру», Россия, 123317, Москва, Тестовская ул., д. 10, 11 этаж, тел.: +7(495) 514-02-04, 8-800-200-02-04) - «Публичное предложение продавца №94329».

11.03.2012г. в адрес Пермского УФАС России поступила жалоба ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ» (вх. № 2880-12) о нарушении антимонопольного законодательства.

По мнению заявителя, действия организатора торгов - ООО «Промбизнес» являются незаконными ввиду противоречия, ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», Приказу Минэкономразвития РФ № 54 от 15.02.2010 года «Об утверждении Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, Требований к электронным площадкам и операторам электронных площадок при проведении открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, а также Порядка подтверждения соответствия электронных площадок и операторов электронных площадок установленным Требованиям», далее по тексту Приказ; «Порядку организации и проведения продажи имущества ООО «Инвестиционно-строительная компания», Утвержденному Арбитражным судом Пермского края Определением от 12.02.2011 года по делу № А50-17578/2009. В обоснование указанных доводов, Заявитель полагает, что он в установленном законом порядке зарегистрирован и аккредитован для участия в торгах по реализации имущества должников в процедурах банкротства с 07.10.2011 года по 07.10.2013 года, что подтверждается Информационной картой ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ» размещенной на сайте www.fabrikant.ru.

05.03.2012 года в 8 ч. 54 м. Заявитель отправил предложение участника в торговой процедуре «Публичное предложение продавца № 94329», в т.ч. все необходимые документы.

Предложение Заявителя о цене приобретения имущества в размере 27 100 000 рублей изложено в Предложении участника, а также в п.2 Заявки. Предложение доставлено в адрес Ответчика 05.03.2012 года в 8 ч. 54 м., что подтверждается: Предложением участника в торговой процедуре «Публичное предложение продавца № 94329» (размещено на сайте www.fabrikant.ru), Электронным сообщением от торговой системы (размещено на сайте www.fabrikant.ru).

Заявитель также указывает, что 05.03.2012 года в 09 ч. 52 м. в его адрес поступило электронное сообщение от торговой системы об отказе Заявителю в участии в торговой процедуре.

06.03.2012 года в 10 ч. 42 м. в адрес Заявителя поступило электронное сообщение от торговой системы о завершении торговой процедуры, о закрытии торгов как несостоявшихся.

06.03.2012 года в 10 ч. 42 м. на электронной площадке www.fabrikant.ru был размещен Итоговый протокол заседания комиссии по проведению торговой процедуры «Публичное предложение продавца № 94329», в соответствии с которым торги были признаны несостоявшимися на основании «отсутствия предложений в соответствии с положением о торгах».

Вышеуказанные противоправные действия Организатора торгов, по мнению заявителя, нарушают законные права ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ» на участие в торговой процедуре и приобретение имущества должника. Кроме того, действия Ответчика противоречат интересам должника – ООО «Инвестиционно-строительная компания», а также интересам кредитором должника, связанных с проведением процедуры конкурсного производства, скорейшего и наиболее полного удовлетворения требований кредиторов должника.

На заседании комиссии представитель заявителя представил дополнения к жалобе, согласно которых заявитель просит признать незаконными действия организатора торгов и торговой площадки www.fabrikant.ru (ООО «Фабрикант.ру», Россия, 123317, Москва, Тестовская ул., д. 10, 11 этаж, тел.: +7(495) 514-02-04, 8-800-200-02-04) по проведению торговой процедуры «Публичное предложение продавца №94329», аннулировать результаты торгов по данной процедуре.

Организатор торгов представил письменные возражения на жалобу ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ», в которых указал, что основанием отказа заявителя к участию в торгах были: недостаточная сумма задатка, отсутствие в заявке цены приобретения имущества в соответствии с положением о торгах. Организатор торгов проводил процедуру торгов в соответствии с порядком продажи имущества должника, установленного решением налоговых кредиторов должника, и утвержденного определением арбитражного суда Пермского края от 12.02.2011г. по делу № А50-17578/2009.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Согласно ч. 1 ст. 124 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (далее – Закон о несостоятельности (банкротстве)) принятие арбитражным судом решения о признании должника банкротом влечет за собой открытие конкурсного производства.

В соответствии с ч. 3 ст. 139 закона о банкротстве после проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий приступает к его продаже. 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. Оценка имущества должника осуществляется в порядке, установленном статьей 130 настоящего Федерального закона. Денежные средства, вырученные от продажи имущества должника, включаются в состав имущества должника.

Согласно ч. 4 ст. 138 Закона о банкротстве продажа предмета залога осуществляется в порядке, установленном пунктами 4, 5, 8 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 настоящего Федерального закона, и с учетом положений настоящей статьи.

Начальная продажная цена предмета залога определяется в соответствии с законодательством Российской Федерации о залоге.

Порядок и условия проведения торгов определяются конкурсным кредитором, требования которого обеспечены залогом реализуемого имущества.

Определением арбитражного суда Пермского края от 12.02.2011г. по делу № А50-17578/2009 (далее - Порядок) утвержден порядок организации и проведения продажи имущества ООО «Инвестиционно-строительная компания», заложенного в ОАО «Сбербанк России» и КБ «СДМ-БАНК» (ОАО).

Торговая процедура производилась на электронной площадке www.fabrikant.ru – публичное предложение продавца № 94329.

Согласно извещения о проведении повторных торгов по продаже недвижимого имущества ООО «Инвестиционно-строительная компания» (614002, Пермь, ул. Чернышевского, 19А) торги проводились посредством публичного предложения.

Первоначальные торги по продаже имущества ООО «Инвестиционно-строительная компания» признаны несостоявшимися.

Согласно ч. 4 ст. 139 Закона о несостоятельности (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.

Такие же требования содержатся в п. 6.12 Приказа № 54 (при продаже имущества (предприятия) должника посредством публичного предложения в сообщении о проведении открытых торгов наряду со сведениями, предусмотренными статьей 110 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)", указываются величина снижения начальной цены продажи имущества (предприятия) должника и срок, по истечении которого последовательно снижается указанная начальная цена).

Так, в соответствии с п.9.2 Порядка при продаже имущества должника посредством публичного предложения действует следующий порядок определения начальной цены: начальная цена продажи имущества должника устанавливается в размере начальной цены, указанной в сообщении о продаже имущества должника на повторных торгах и действует 5 (пять) рабочих дней.

В силу п. 9.3 Порядка при отсутствии в установленный срок заявки на участие в торгах, содержащей предложение о цене имущества должника, которая не ниже

установленной начальной цены продажи имущества должника, снижение начальной цены продажи имущества должника осуществляется в сроки, указанные в сообщении о продаже имущества должника посредством публичного предложения. Величина снижения составляет 10 процентов от предыдущей цены и действует 5 рабочих дней. Снижение стоимости должно проходить не более 7 раз. Из представленных на заседание комиссии документов, Комиссия установила, что организатор торгов не обеспечил установленный кредиторами порядок снижения цены продажи предприятия: снижение цены вместо установленных 5 дней, производилась в течении 7 дней. Сумма снижения цены была осуществлена организатором менее чем 10 процентов, а в утвержденном кредиторами порядке – 10 процентов.

Цены на электронной площадке составила на момент проведения торгов 25 548 658, 50 руб., а величина установленная организатором торгов - 40 732 813,87 руб.

Соответственно, организатор торгов в нарушение принятого судом порядка, а также ч.3, 4 ст. 139 и ч. 4 ст. 138 Закона о банкротстве не обеспечил требования продажи муниципального имущества установленные кредиторами.

2. В соответствии с п. 6.2 Порядка организатор торгов осуществляет размещение информации о проводимых торгах в электронной форме осуществляет торги на электронных площадках в соответствии с требованиями Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утвержденных Приказом Минэкономразвития РФ от 15.02.2010 N 54 (далее – Приказ № 54).

Согласно п. 20 ст. 110 под электронной площадкой понимается сайт в сети "Интернет", на котором проводятся торги в электронной форме в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В силу п. 5.2. Приказа № 54 решение организатора торгов о допуске заявителей к участию в открытых торгах принимается в течение пяти дней по результатам рассмотрения всех представленных заявок на участие в открытых торгах и оформляется протоколом об определении участников торгов.

Согласно п. 6.2 Приказа № 54 в открытых торгах могут принимать участие только лица, признанные участниками торгов.

Из представленного на заседание комиссии протокола рассмотрения предложений участников по торговой процедуре Публичное предложение № 94329, следует, что заявителю – ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ» отказано в допуске к участию в конкурсе в связи с недостаточной суммой задатка, не указана цена приобретения имущества в соответствии с извещением.

Как пояснил на заседании комиссии представитель заявителя, ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ» произведен самостоятельный расчет снижения цены на основании утвержденного судом Порядка.

Также организатором по таким же основаниями отказано еще двум претендентам на участие.

Поскольку организатор торгов не обеспечил установленный кредиторами порядок определения суммы снижения цены имущества, участники не могли внести задаток, и оформить надлежащим образом заявки для участия в торгах.

В связи с чем, к участию в торгах не допущен ни один из претендентов.

В то же время согласно п. 14 ст. 110 Закона о банкротстве организатор торгов обязан обеспечить равный доступ всех лиц к участию в торгах, в том числе к информации о проведении торгов, и обеспечить право лиц на участие в торгах без взимания с них платы, не предусмотренной настоящим Федеральным законом.

Для проведения торгов организатор торгов обязан использовать информационные системы, обеспечивающие: свободный и бесплатный доступ к информации о

проведении торгов, правилах работы с использованием такой системы; возможность представления заявки на участие в торгах и прилагаемых к ней документов, их копий в форме электронных документов.

Таким образом, организатор торгов не обеспечил установленного кредиторами порядка снижения цены продажи имущества, что не позволило претендентам принять участие в торгах.

3. В ходе проведения внеплановой проверки извещения и иных документов, касающихся проведения торгов, Комиссией Пермского УФАС России установлено следующее.

В силу ч. 4 ст. 448 ГК РФ участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов.

Согласно п. 9.5 Порядка победителем торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения признается участник торгов, который первым 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.

Заявителем, и иными участниками внесен задаток в размере определенном в порядке проведения торгов, утвержденном кредиторами, т.е. не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов.

Однако, все предложения претендентов были отклонены организатором торгов. Торги признаны несостоявшимися.

В соответствии с п. 9.5 Порядка в случае, если продажа имущества посредством публичного предложения не состоялась продажа этого имущества осуществляется без объявления цены.

В таком извещении отсутствуют положения о задатке, и требование о начальной цене.

Соответственно, процедура определения победителя торгов в запросе предложения и в продаже имущества без объявления цены различна.

В случае соблюдения организатором торгов требований, предусмотренных Порядком, а также законом о банкротстве при рассмотрении поступивших от претендентов на участие в торгах предложений они могли быть допущены и один из них признан победителем торгов. Процедура продажи без объявления цены не потребовалась бы.

Согласно ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок.

Следовательно, организатор торгов своими действиями нарушил порядок определения победителя торгов, что привело или могло привести к ограничению конкуренции при проведении соответствующей процедуры.

4. Согласно п. 20 ст. 110 Закона о банкротстве оператором электронной площадки является любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или физическое лицо в качестве индивидуального предпринимателя, государственная регистрация которых осуществлена в установленном порядке на территории Российской Федерации, которые владеют электронной площадкой и обеспечивают проведение торгов в электронной форме в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Соответствие электронных площадок и операторов электронных площадок требованиям абзаца первого настоящего пункта определяется в порядке, установленном регулирующим органом.

Согласно Регламента работы Торгового портала «Фабрикант.ру» процедура публичное предложение продавца регулируется Приказом № 54.

Так, в силу п. 2.1. Приказа № 54 оператор электронной площадки должен иметь документацию, в том числе техническую, содержащую сведения о его соответствии следующим требованиям, а именно обеспечивать контроль за соответствием электронной площадки установленным к ней требованиям (п. 2.1.6), обеспечивать непрерывность проведения открытых торгов, функционирование программных и технических средств, используемых для проведения открытых торгов, в соответствии с требованиями, утвержденными настоящим Приказом, а также равный доступ участников открытых торгов к участию в торгах (п.2.1.7.), обеспечивать представление в порядке и в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, информации и документов, связанных с проведением открытых торгов и размещаемых на электронной площадке в соответствии с Порядком, в том числе сведений, подлежащих опубликованию в соответствии с законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) (п. 2.1.16).

В соответствии с п. 11.2.3. Регламента работы Торгового портала «Фабрикант.ру» победителем торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения, который первым представил заявку 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 времени.

Оператором электронной площадки - ООО «Фабрикант.ру» было произведено снижение цены на площадке согласно представленному организатором графику снижения.

Данный график противоречит утвержденному кредиторами порядку, как по срокам снижения цены, так и по величине снижения цены.

Кроме того, в извещении о проведении торгов указана информация в части снижения цены несоответствующая порядку продажи: снижение цены вместо установленных 5 дней, производилась в течении 7 дней. Сумма снижения цены была указана менее чем 10 процентов, а в утвержденном кредиторами порядке – 10 процентов.

В связи с чем, к участию в торгах не допущен ни один из претендентов на участие. Следовательно, оператором электронной площадки в нарушение п. 20 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", п.п. 2.1.6, 2.1.7, 2.1.16 Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утвержденных Приказом Минэкономразвития РФ от 15.02.2010 N 54, а также регламент проведения торгов не обеспечены установленные кредиторами требования в части размещения порядка снижения цены продажи имущества, что не позволило претендентам принять участие в торгах.

На основании статьи 18.1, п. 3.1 части 1 статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ» (вх. № 2880-12) на действия ООО «Промбизнес» и ООО «Фабрикант.ру» при проведении повторных открытых торгов в

форме аукциона с открытой формой подачи предложений о цене недвижимого имущества должника - ООО «Инвестиционно-строительная компания» обоснованной.

2. Признать в действиях ООО «Промбизнес» нарушения ч. 4 ст. 138, ч. 3, 4 ст. 139, ч. 14, 20 ст. 110, ст. 60 Закона о банкротстве, нарушения п. 6.2, 6.12 Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утвержденных Приказом Минэкономразвития РФ от 15.02.2010 N 54, п. 9.3 порядка организации и проведения продажи имущества ООО «Инвестиционно-строительная компания», утвержденного определением арбитражного суда Пермского края от 12.08.2011г. по делу № А50-17578/2009.

3. Признать в действиях ООО «Фабрикант.ру» нарушения п. 20 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", п. 2.1.6, 2.1.7, 2.1.16 Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утвержденных Приказом Минэкономразвития РФ от 15.02.2010 N 54.

4. Выдать ООО «Промбизнес» предписание об аннулировании торгов.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ

жалобе ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ» (вх. № 2880-12) о нарушении антимонопольного законодательства

20.03.2012г. г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия;

на основании своего решения от 20.03.2012 г. по жалобе ОАО «ПОРТ ПЕРМЬ» (вх. № 2880-12) на действия ООО «Промбизнес», ООО «Фабрикант.ру» при проведении повторных открытых торгов в форме аукциона с открытой формой подачи предложений о цене недвижимого имущества должника - ООО «Инвестиционно-строительная компания»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Промбизнес» устранить выявленные, в ходе рассмотрения жалобы нарушения ч. 4 ст. 138, ч. 3, 4 ст. 139, ч. 14, 20 ст. 110, ст. 60 Закона о банкротстве, нарушения п. 6.2, 6.12 Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утвержденных Приказом Минэкономразвития РФ от 15.02.2010 N 54, п. 9.3 порядка организации и проведения продажи имущества ООО «Инвестиционно-строительная компания», утвержденного определением арбитражного суда Пермского края от 12.02.2011г. по делу № А50-17578/2009

путем:

- аннулирования торгов по торговой процедуре «Публичное предложение продавца № 94329»;
- размещения соответствующей информации на официальном сайте www.fabrikant.ru.

2. В срок до 10.04.2012г. ООО «Промбизнес» исполнить п.1,п.2 настоящего предписания.

3. В срок до 16.04.2012г. ООО «Промбизнес» представить в адрес Пермского УФАС России письменное подтверждение исполнения п.1, п.2 настоящего предписания (в сопроводительном письме к документам, подтверждающим факт исполнения настоящего предписания, необходимо указать наименование заявителя жалобы). За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.