

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 027/10/18.1-995/2022

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 29 июля 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 29 июля 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедур торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сфере строительства, в составе:

председателя комиссии:	заместителя руководителя;
членов комиссии:	главного специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; главного специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

В отсутствие:

- заявителя – ООО «Вымпел-Инвест», о дате, месте и времени рассмотрения жалобы извещен надлежащим образом;
- организатора торгов - конкурсного управляющего Барченко В.Г. о дате, месте и времени рассмотрения жалобы извещена надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Вымпел-Инвест» на действия организатора торгов - конкурсного управляющего Барченко В.Г. при

проведении торгов по продаже имущества должника (сообщение № 8163849, Лот № 32) и материалы дела № 027/10/18.1-995/2022,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Вымпел-Инвест» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов - конкурсного управляющего ООО «Дисконт» Барченко В.Г. (далее – Организатор торгов) при проведении торгов по продаже имущества должника путем публичного предложения (сообщение № 8163849, Лот № 32).

Согласно подпункту «а» пункта 3.1, пункту 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольные органы наделены полномочиями по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, выдаче обязательных для исполнения предписаний о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

В силу положений статей 110, 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее Закон о банкротстве) проведение торгов в рамках процедуры банкротства является обязательным.

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 конкурсной основе.

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.

Установив соответствие жалобы формальным требованиям статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Хабаровское УФАС России в установленном порядке направило в адрес Заявителя и Организатора торгов уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводам жалобы Организатор торгов должен признать торги по сообщению № 8163849, Лот № 32 несостоявшимися, а не предлагать единственному участнику, подавшему заявку, заключить договор.

Организатором торгов неправомерно отказано Заявителю, признанному победителем, в возврате задатка, поскольку последний отказался от заключения договора, в связи с тем, что фактически реализуемое имущество не соответствует заявленному предмету торгов.

Организатор торгов письмом (вх. № 4/19012 от 28.07.2022) не согласился с доводами жалобы и пояснил, что порядок и процедура проведения торгов по продаже имущества должника в форме

публичного предложения соблюден.

Отказ от возврата задатка обусловлен тем, что победитель торгов в нарушение всех разумных сроков направил отказ от заключения договора.

Также организатор торгов указывает, что имущество, заявленное на торгах, соответствует всем заявленным характеристикам, то есть находится в натуре и в полном составе по месту его нахождения (г. Хабаровск).

Решением Арбитражного суда Хабаровского края по делу № А73-4982/2019 от 04.10.2019 ООО «Дисконт» признано несостоятельным (банкротом).

Положение о порядке, сроках и условиях продажи имущества ООО «Дисконт» утверждено протоколом собрания кредиторов от 29.10.2021.

Конкурсным управляющим ООО «Дисконт» Барченко В.Г. 08.02.2022 в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте ЕФРСБ размещено извещение № 8163849 о проведении на ЭТП «Аукционы Сибири», размещенной на сайте: <http://ausib.ru>, торгов по продаже имущества ООО «Дисконт» в форме публичного предложения.

Также сообщение размещено на площадке «Аукционы Сибири» (идентификационный номер 9459-ОТПП).

На торги выставлено следующее имущество: Лот 32. Холодильная установка (агрегаты APE-M-4TCS12Y, AME-L-2*4PCS10Y; конденсаторы ВСMR632LAY, ВСMR6). Торгово-складское оборудование, инструмент и комплектующие.

Начальная цена имущества 261 990, 00 рублей.

Дата и время начала подачи заявок-14.02.2022 в 09:00

Дата и время окончания подачи заявок-07.06.2022 в 09:00

Согласно протоколу № 9459-ОТПП/1/32 от 07.06.2022 об

определении участников торгов в форме публичного предложения по продаже имущества (Лот № 32) в период проведения торгов: 04.06.2022 09:00 - 07.06.2022 09:00 подана одна заявка (ООО «Вымпел-Инвест»). ООО «Вымпел-Инвест» признано участником торгов.

В соответствии с протоколом № 9459- ОТПП/2/32 от 07.06.2022 о результатах торгов в форме публичного предложения по продаже имущества – Лот № 32 победителем торгов признан участник торгов - ООО «Вымпел-Инвест», который при отсутствии предложений других участников торгов представил в установленный срок заявку на участие в торгах, содержащую предложение о цене имущества в размере 157 000,00 рублей, которая не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода времени.

Договор с победителем не заключен.

Рассмотрев все представленные Заявителем, Организатором торгов пояснения и документы, Комиссия Хабаровского УФАС пришла к следующим выводам.

Довод Заявителя о необходимости признания торгов, при отсутствии других участников, несостоявшимися, необоснован.

Ссылка Заявителя на Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», несостоятельна. Продажа имущества должника регулируется нормами Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Порядок продажи имущества должника установлен статьей 139 Закона о банкротстве.

Порядок проведения торгов в процедуре банкротства регламентирован статьями 110, 111, 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее Закон о банкротстве).

Приказом Министерства экономического развития Российской Федерации № 495 от 23.07.2015 утвержден Порядок проведения

торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве.

Согласно пункту 4 статьи 139 Закона о банкротстве продаваемое на торгах имущество должника подлежит продаже посредством публичного предложения 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.

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 соответствии с абзацем пятым пункта 4 статьи 139 данного Закона 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.

Из изложенного следует, что у Организатора торгов отсутствуют основания для признания торгов несостоявшимися.

В жалобе Заявитель указывает, что отказался от заключения договора в связи с тем, что фактически реализуемое имущество не соответствует предмету торгов, указанному в сообщении о торгах, а, следовательно, Организатор торгов обязан вернуть задаток.

В отношении довода Заявителя об отказе от заключения договора

купли-продажи в связи с тем, что в сообщении о торгах размещены недостоверные сведения о качестве и составе реализуемого имущества, а также о невозможности ознакомления с имуществом Комиссией Хабаровского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Пунктом 9 статьи 110 Закона о несостоятельности установлено, что Организатор торгов обязан обеспечить возможность ознакомления с подлежащим продаже на торгах имуществом должника и имеющимися в отношении этого имущества правоустанавливающими документами, в том числе путем осмотра, фотографирования указанного имущества и копирования указанных правоустанавливающих документов.

В соответствии с пунктом 16 статьи 110 Закона о банкротстве в течение двух рабочих дней с даты подписания протокола о результатах проведения торгов организатор торгов направляет победителю торгов и внешнему управляющему копии этого протокола. В течение пяти дней с даты подписания этого протокола внешний управляющий направляет победителю торгов предложение заключить договор купли-продажи предприятия с приложением проекта данного договора в соответствии с представленным победителем торгов предложением о цене предприятия.

В случае отказа или уклонения победителя торгов от подписания данного договора в течение пяти дней с даты получения указанного предложения внешнего управляющего внесенный задаток ему не возвращается и внешний управляющий вправе предложить заключить договор купли-продажи предприятия участнику торгов, которым предложена наиболее высокая цена предприятия по сравнению с ценой предприятия, предложенной другими участниками торгов, за исключением победителя торгов.

В соответствии с абзацем 8 пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должна содержаться информация о размере задатка, сроках и порядке внесения задатка, реквизитах счетов, на которые вносится задаток.

В соответствии с абзацем 18 пункта 10 статьи 110 Закона о несостоятельности проект договора купли-продажи предприятия и подписанный электронной подписью организатора торгов, договор о задатке подлежат размещению на электронной площадке и

включению в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве без опубликования в официальном издании.

Положением о порядке, сроках и условиях продажи имущества ООО «Дисконт», утвержденного собранием кредиторов ООО «Дисконт» 29.10.2021 в качестве имущества, продаваемого на торгах, указана, в том числе, Холодильная установка (агрегаты APE-M-4TCS12Y, AME-L-2*4PCS10Y; конденса- торы BСMR632LAY, BСMR6).

Как видно из материалов дела, организатором торгов размещены следующие сведения об имуществе: Холодильная установка (агрегаты APE-M-4TCS12Y, AME-L-2*4PCS10Y; конденса- торы BСMR632LAY, BСMR6). Начальная цена имущества 261 990, 00 ркблей.

Согласно пояснениям, представленным Организатором торгов, с 31.03.2022 велась переписка с ООО «Вымпел-Инвест» по вопросам ознакомления с имуществом, предоставлены все необходимые документы, контакты лица, допускающего к осмотру. Данный факт подтверждает скриншотами с электронной почты Организатора торгов – Барченко В.Г.

В свою очередь Заявитель указывает, что 08.06.2022 в адрес общества лицом, допускающим к осмотру имущества, направлены фото имущества, из которых следует, что фактически реализуемое имущество не соответствует описанию Лота № 32 (имущество не в полном составе). ООО «Вымпел-Инвест» несколько недель пыталось согласовать время для осмотра имущества. Организатор торгов заявлял о необходимости такого согласования с лицом, допускающим к осмотру имущества, а последний не брал трубку телефона.

В связи с тем, что имущество не соответствует описанию, ООО «Вымпел-Инвест» выразило отказ от заключения договора.

По мнению Заявителя, конкурсный управляющий Барченко В.Г. намеренно чинила препятствия для осмотра имущества представителем общества с целью затягивания времени для того, чтобы не возвращать задаток.

На рассмотрение жалобы сторонами представлены документы:

Доказательства направления 17.06.2022 Организатором торгов посредством электронной почты (с предложением позже обменяться

оригиналами) победителю торгов скана договора купли-продажи от 14.06.2022.

Претензию ООО «Вымпел-Инвест» от 13.07.2022 о признании торгов несостоявшимися и возврате суммы задатка, в которой выразил отказ от заключения договора в связи с несоответствием имущества и требование о возврате суммы задатка.

Письмо Организатора торгов от 15.07.2022 об отказе в возврате задатка, со ссылкой на порядок заключения договора и последствия уклонения победителя от подписания договора купли-продажи.

Письмо ООО «Вымпел-Инвест» от 18.07.2022 Организатору торгов с просьбой согласовать сроки повторного осмотра имущества в связи с тем, что из представленной ранее лицом, допускающим к осмотру имущества, информации реальный состав имущества не соответствует заявленному в договоре.

Письмо Организатора торгов от 21.07.2022 об отказе в предоставлении доступа к осмотру, в связи с тем, что победитель торгов (ООО «Вымпел-Инвест») направил по истечении всех разумных сроков отказ от заключения договора.

На день обращения ООО «Дисконт» не производит реализацию имущества должника, и тем самым у ООО «Вымпел-Инвест», не являющегося покупателем и участником торгов, отсутствуют основания для осмотра имущества Должника.

Анализ представленных пояснений и документов показал, что Организатор торгов до определения победителя торгов предоставил ООО «Вымпел-Инвест» возможность ознакомиться с имуществом, данный факт подтверждается перепиской посредством электронной почты и пояснениями Заявителя о получении 08.06.2022 сведений и фото имущества.

Заявитель не был лишен возможности ознакомиться с порядком и сроками заключения договора, последствиями отказа от заключения договора.

На ЭТП «Аукционы Сибири» в разделе «Порядок и срок заключения договора купли-продажи» размещена следующая информация:

В течение 2 (Двух) рабочих дней с даты подписания протокола о результатах проведения торгов организатор торгов направляет

победителю торгов копию этого протокола. В течение 5 (Пяти) дней с даты подписания этого протокола организатор торгов направляет победителю торгов предложение заключить договор купли-продажи имущества с приложением проекта данного договора в соответствии с представленным победителем торгов предложением о цене имущества. В случае отказа или уклонения победителя торгов от подписания данного договора в течение пяти дней с даты получения указанного предложения внесенный задаток не возвращается и конкурсный управляющий вправе предложить заключить договор купли-продажи имущества участнику торгов, которым предложена наиболее высокая цена имущества по сравнению с ценой имущества, предложенной другими участниками торгов, за исключением победителя торгов. Если к участию в торгах был допущен только один участник, заявка которого на участие в торгах содержит предложение о цене предприятия не ниже установленной начальной цены продажи имущества, договор купли-продажи имущества заключается конкурсным управляющим с этим участником торгов в соответствии с представленным им предложением о цене предприятия

В разделе «сроки и порядок внесения и возврата задатка, реквизиты счетов, на которые вносится задаток» размещена, в том числе, следующая информация:

Конкурсный управляющий не возвращает задаток Заявителю в случаях: -уклонения Заявителя, признанного Победителем торгов, от подписания Договора купли-продажи предмета торгов в установленный срок; -уклонения Заявителя, признанного Победителем торгов, от полной оплаты предмета торгов, в соответствии с Протоколом об итогах торгов и Договором купли-продажи предмета торгов.

Договор купли – продажи и договор о задатке размещены на сайте ЕФРСБ и ЭТП «Аукционы Сибири».

Пунктом 5 договора о задатке, установлено, что задаток не возвращается Заявителю (участнику торгов), и он полностью утрачивает внесенный задаток, в том числе в случае отказа (уклонения) Заявителя, признанного Победителем торгов. От заключения договора купли-продажи имущества с конкурсным управляющим в установленном порядке и сроки на предложенных последним условиях.

Порядок и срок заключения договора купли-продажи, последствия

отказа (уклонения) от заключения договора в виде утраты внесенного задатка также размещены в протоколе № 9459- ОТПП/2/32 от 07.06.2022 о результатах торгов в форме публичного предложения по продаже имущества – Лот № 32.

Согласно пункту 7.5. проекта договора от 14.06.2022, споры и разногласия, возникшие из настоящего договора или в связи с ним, будут решаться сторонами путем переговоров. В случае не достижения согласия спор передается на рассмотрение в суд в соответствии с нормами действующего законодательства.

При этом Заявитель, не представил доказательств обращения к Организатору торгов с претензией по вопросу размещения недостоверных сведений об имуществе либо иных запросов в отношении этого имущества с момента возникновения сомнений о соответствии этого имущества (08.06.2022) до момента окончания срока подписания договора. Заявитель обратился к Организатору торгов с претензией о несоответствии реализуемого имущества имуществу, указанному в сообщении о торгах и договору, отказе от заключения договора и возврате задатка только 13.07.2022.

При этом необходимо отметить, что не проведение надлежащего изучения информации о предмете торгов, в том числе посредством неосуществления запроса у организатора торгов дополнительных сведений, при наличии обозначенных в публикации средств связи с их организатором, а также не проведение осмотра имущества является предпринимательским риском покупателя, ответственность за который не может быть возложена ни на должника, ни на конкурсных кредиторов.

Как следует из представленных доказательств, запрос о повторном ознакомлении с имуществом направлен в адрес Организатора торгов 18.07.2022, то есть уже после отказа от заключения договора.

Также на обозрение Комиссии не представлено объективных доказательств несоответствия фактически реализуемого имущества описанию имущества, опубликованному в сообщении о проведении торгов.

При таких обстоятельствах довод Заявителя о неправомерности отказа Организатора торгов от возврата задатка необоснован.

По результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вымпел-Инвест» на действия организатора торгов - конкурсного управляющего ООО «Дисконт» Барченко В.Г. при проведении торгов по продаже имущества должника путем публичного предложения (сообщение № 8163849, Лот № 32) необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

