

РЕШЕНИЕ № 167-12203-16/7

по жалобе УФНС России по Ульяновской области

Резолютивная часть решения оглашена

21.07.2016 г.

г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: ... (далее – Комиссия Самарского УФАС России),

рассмотрев жалобу УФНС России по Ульяновской области (далее – Заявитель) на действия конкурсного управляющего Б. М. Г. (далее – Организатор торгов) при проведении торгов посредством публичного предложения, в электронной форме на электронной площадке - ООО «Аукционы Сибири», по продаже имущества ОГУСП совхоз имени А. Матросова, объявление о проведении торгов посредством публичного предложения в газете «Коммерсантъ» № 76 от 30.04.2016 г. (далее – Торги),

в присутствии представителей конкурсного управляющего Б. М. Г. – А. К. Е. (доверенность от 11.01.2016 г.) до и после перерыва, УФНС России по Ульяновской области – С. Н. О. (доверенность от 15.07.2016 г. № 18-27/87) до и после перерыва, ООО «Восход» - А. Н. Г. (доверенность от 18.04.2016 г.) до и после перерыва,

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

12.07.2016 г. в Самарское УФАС России поступила жалоба УФНС России по Ульяновской области на действия конкурсного управляющего Б. М. Г. при проведении Торгов.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Организатор торгов в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, извещение о проведении торгов, назначенных на 27.06.2016 г., не было опубликовано в местных средствах массовой информации, а также условия проведения торгов предусматривают неоправданно быстрое снижение цены продажи, подача заявок осуществляется преимущественно в ночное время суток и установлен необоснованно высокий размер задатка. Кроме того, Заявитель считает, что торги были организованы в интересах заранее определенного

лица.

На основании изложенного, Заявитель просит признать незаконными действия конкурсного управляющего М.Г. Б., признать Торги недействительными и выдать конкурсному управляющему предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения Торгов, об аннулировании торгов.

Конкурсным управляющим Б. М.Г. представлены возражения на жалобу УФНС России по Ульяновской области и документы, запрошенные уведомлением Самарского УФАС России от 14.07.2016 г. № 6021/7.

Согласно письменным пояснениям конкурсного управляющего, Заявителем пропущен срок для обжалования действий организатора торгов, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

В ходе заседания Комиссии Самарского УФАС России установлено, что 30.06.2016 г. между ОГУСП совхоз имени А. Матросова в лице конкурсного управляющего Б. М.Г. и ООО «АВД» заключен договор купли-продажи предприятия как имущественного комплекса ОГУСП совхоз имени А. Матросова.

В силу части 15 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) в течение пятнадцати рабочих дней со дня подписания протокола о результатах проведения торгов или принятия решения о признании торгов несостоявшимися организатор торгов обязан опубликовать сообщение о результатах проведения торгов в официальном издании в порядке, установленном статьей 28 настоящего Федерального закона, и разместить на сайте этого официального издания в сети «Интернет», в средстве массовой информации по месту нахождения должника, в иных средствах массовой информации, в которых было опубликовано сообщение о проведении торгов.

Согласно части 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 и опубликовываются в официальном издании, определенном Правительством Российской Федерации в соответствии с федеральным законом.

Вместе с тем, сообщение о результатах проведения Торгов на сайте газеты «Коммерсантъ» опубликовано 15.07.2016 года.

При этом, жалоба Заявителя поступила в Самарское УФАС России 12.07.2016 г. и зарегистрирована под входящим номером 4566.

Таким образом, жалоба УФНС России по Ульяновской области подана с соблюдением срока, предусмотренного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

1. 30.04.2016 г. в газете «Коммерсантъ» № 76 опубликовано сообщение № 77010044607 о проведении торгов посредством публичного предложения в электронной форме по продаже имущества ОГУСП совхоз имени А. Матросова (далее – Сообщение о проведении торгов).

Решением Арбитражного суда Ульяновской области по делу № А72-4833/2013 от 06.02.2014 г. в отношении ОГУСП совхоз имени А. Матросова открыто конкурсное производство и Определением Арбитражного суда Ульяновской области от 04.09.2013 г. по делу № А72-4833/2013 конкурсным управляющим назначен Б.М.Г.

Предметом Торгов по лоту № 1 является предприятие как имущественный комплекс ОГУСП совхоз имени А. Матросова, адрес объекта: Ульяновская область, г. Ульяновск, село Баратаевка, ул. Герасимова, д. 5А, кадастровый (условный) номер <...> -00/001-00/001/001/2015-042.

27.05.2016 г. на сайте газеты «Коммерсантъ» № 93 опубликовано сообщение № 63030117131 о приостановлении Торгов, в связи с вынесением Определения Арбитражного суда Ульяновской области от 12.04.2016 г. по делу № А72-4833/2013.

24.06.2016 г. на сайте газеты «Коммерсантъ» № 112 опубликовано сообщение № 63030119326 о возобновлении Торгов, ранее назначенных на 01.06.2016 г. (далее – Сообщение о возобновлении Торгов).

В силу части 20 статьи 110 Закона о банкротстве порядок проведения торгов в электронной форме утверждается регулирующим органом.

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 и требования 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 – Порядок проведения открытых торгов).

Таким образом, при проведении Торгов Организатору торгов необходимо руководствоваться положениями Закона о банкротстве и Порядка проведения открытых торгов.

2. Согласно доводам Заявителя, извещение о проведении торгов, назначенных на 27.06.2016 г., не было опубликовано в местных средствах массовой информации.

В соответствии с частью 9 статьи 110 Закона о банкротстве не позднее чем за тридцать дней до даты проведения торгов их организатор обязан опубликовать сообщение о продаже предприятия в порядке, установленном статьей 28 настоящего Федерального закона.

Согласно статье 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 и опубликовываются в официальном издании, определенном Правительством Российской Федерации в соответствии с федеральным законом.

В силу Распоряжения Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 № 1049-р «Об официальном издании, осуществляющем опубликование сведений, предусмотренных Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» определить газету «Коммерсантъ» в качестве официального издания, осуществляющего опубликование сведений, предусмотренных Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)».

Как следует из Сообщения о проведении торгов, итоги подведения результатов торгов и определение победителя торгов – 01.06.2016 г. в 15:00 (время местное).

Таким образом, Сообщение о проведении Торгов должно быть опубликовано в порядке, установленном статьей 28 Закона о банкротстве, не позднее 01.05.2016 года.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что Сообщение о проведении Торгов опубликовано Организатором торгов в газете «Ульяновская правда» № 56 28.04.2016 года, т.е. с соблюдением вышеуказанного срока.

Кроме того, Сообщение о возобновлении Торгов опубликовано в газете «Ульяновская правда» № 85 24.06.2016 года.

При этом, Закон о банкротстве не содержит требований к опубликованию Сообщения о возобновлении Торгов.

Учитывая вышеизложенное, рассматриваемый довод Заявителя является необоснованным.

3. УФНС России по Ульяновской области считает, что условия проведения Торгов предусматривают неоправданно быстрое снижение цены продажи и подача заявок осуществляется преимущественно в ночное время суток.

В соответствии с частью 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, в том числе порядок, место, срок и время представления заявок на участие в торгах и предложений о цене предприятия (даты и время начала и окончания представления указанных заявок и предложений. В случае проведения торгов по продаже предприятия с использованием открытой формы представления предложений о цене предприятия время окончания представления предложений не указывается).

В силу части 8 статьи 110 Закона о банкротстве срок представления заявок на участие в торгах должен составлять не менее чем двадцать пять рабочих дней со дня опубликования и размещения сообщения о проведении торгов.

Согласно части 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.

Как следует из Сообщения о возобновлении Торгов, прием заявок с 27.06.2016 г. с 11:00 (мск+1) по 28.06.2016 г. до 06:59 (мск+1).

Вместе с тем, следует учитывать, что Сообщение о проведении торгов опубликовано в газете «Коммерсантъ» № 76 30.04.2016 г., т.е. с соблюдением 30-дневного срока, установленного частью 9 статьи 110 Закона о банкротстве.

Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу, что установленный частью 8 статьи 110 Закона о банкротстве 25-дневный срок на подачу заявок исчисляется со дня опубликования и размещения сообщения о проведении торгов, а не со дня снижения цены продажи и начала действия нового публичного предложения.

Кроме того, Законом о банкротстве не предусмотрена публикация сообщения о каждом поэтапном снижении цены продажи имущества должника. Шаг снижения начальной цены и периодичность ее снижения указываются в сообщении о проведении торгов.

Также, Закон о банкротстве не устанавливает минимального срока действия каждого из последовательных публичных предложений, и не отождествляет его со сроком, предусмотренным частью 8 статьи 110 Закона о банкротстве.

Изложенная выше позиция подтверждается судебной практикой, в частности Постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 26.01.2016 г. по делу № А42-10727/2009.

Кроме того, из сложившейся судебной практики следует, что Закон о банкротстве не содержит специальных требований к порядку опубликования соответствующего сообщения о продаже имущества должника посредством публичного предложения. При этом, конкурсный управляющий обязан обеспечить лишь публичность предложения, то есть доведение его до сведения неограниченного круга лиц (определение Верховного суда РФ от 27.07.2015 г. № 310-КГ15-9228, определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 06.06.2013 г. № ВАС-7025/13, постановление Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 27.12.2013 г. по делу № А63-6106/2013, постановления Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 22.05.2008 г. по делу № А33-10462/2004 и от 15.12.2015 г. № Ф02-6149/2015 по делу № А19-6028/2015).

Таким образом, установленный в Сообщении о возобновлении Торгов срок для приема заявок и срок, по истечении которого последовательно снижается начальная цена продажи имущества должника, не противоречит положениям Закона о банкротстве.

4. Как следует из жалобы Заявителя, конкурсным управляющим установлен

необоснованно высокий размер задатка.

В силу части 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, в том числе размер задатка, сроки и порядок внесения задатка, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 6.1.3 Порядка проведения открытых торгов при участии в торгах посредством публичного предложения заявитель обязан обеспечить поступление задатка на счета, указанные в электронном сообщении о продаже, не позднее указанной в таком сообщении даты и времени окончания приема заявок на участие в торгах соответствующего периода проведения торгов.

Как следует из Сообщения о проведении Торгов, начальная стоимость имущества – 363 061 800 рублей. Задаток оплачивается в течение пяти дней с даты публикации настоящего Извещения на участие в торгах в размере 20% от начальной стоимости имущества на расчетный счет организатора торгов.

Согласно сообщению о проведении Торгов № 4069-ОТПП на электронной площадке – ООО «Аукционы Сибири», размер задатка для каждого из десяти периодов проведения публичного предложения, в каждом из которых происходит последовательное снижение начальной цены продажи имущества должника, составляет 72 612 360 рублей.

Из вышеуказанного следует, что исчисление размера задатка на участие в Торгах осуществлено исходя из цены продажи первого этапа публичного предложения, т.е. начальной продажной цены.

Однако, помимо того, что задаток в определенной степени обеспечивает исполнение обязательства, его функция состоит еще и в том, что риск потерять соответствующую денежную сумму при отказе от заключения договора стимулирует к участию в торгах только тех лиц, которые действительно намерены приобретать имущество, выставленное на торги.

При этом законодательное ограничение размера задатка направлено на предотвращение злоупотребления со стороны организаторов торгов, которое может выражаться в установлении необоснованно высокой суммы задатка, и, как следствие, вести к снижению привлекательности продаваемого объекта и закрытию доступа потенциальным покупателям к участию в торгах.

Таким образом, существующий баланс между необходимостью внесения задатка и ограничением его размера создает возможность сформировать наиболее конкурентоспособный состав участников торгов применительно к конкретной цене предложения, что обеспечивает последующее максимально полное и скорейшее удовлетворение требований кредиторов.

Следовательно, для достижения соответствующих целей необходимо, чтобы размер задатка исчислялся исходя из той цены, которая является начальной продажной ценой на конкретном этапе публичного предложения и на основании которой организатором торгов принимаются заявки от потенциальных покупателей.

Расчет задатка, исходя из начальной продажной цены торгов или предшествующих

этапов публичного предложения, фактически нарушает законодательное ограничение размера задатка и приводит к нелегитимности торгов, поскольку блокирует доступ к участию в них претендентов, способных оплатить в конкурентной борьбе цену текущего этапа.

Вышеуказанная позиция отражена в Определении Верховного суда Российской Федерации от 01.07.2016 г. № 305-ЭС16-3457.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу об обоснованности рассматриваемого довода.

Таким образом, действия Организатора торгов в части расчета суммы задатка в размере 20% от начальной продажной цены Публичного предложения (363 061 800 рублей) противоречат статье 110 Закона о банкротстве.

Таким образом, Организатором торгов допущено нарушение части 8 статьи 110 Закона о банкротстве.

5. Согласно доводам УФНС России по Ульяновской области, Торги были организованы в интересах заранее определенного лица.

В соответствии с пунктом 14 статьи 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.

Заявитель документов и сведений, в подтверждение рассматриваемого довода, Комиссии Самарского УФАС России не представил.

Представленные Комиссии Самарского УФАС России документы и сведения доказательств, указывающих на ограничение доступа к участию в Торгах, не содержат.

6. В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно части 15 статьи 110 Закона о банкротстве решение организатора торгов об определении победителя торгов принимается в день подведения результатов торгов и оформляется протоколом о результатах проведения торгов.

В течение пятнадцати рабочих дней со дня подписания протокола о результатах проведения торгов или принятия решения о признании торгов несостоявшимися

организатор торгов обязан опубликовать сообщение о результатах проведения торгов в официальном издании в порядке, установленном [статьей 28](#) настоящего Федерального закона, и разместить на сайте этого официального издания в сети «Интернет», в средстве массовой информации по месту нахождения должника, в иных средствах массовой информации, в которых было опубликовано сообщение о проведении торгов. В случае, если торги признаны состоявшимися, в этом информационном сообщении должны быть указаны сведения о победителе торгов, в том числе сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности победителя торгов по отношению к должнику, кредиторам, внешнему управляющему и о характере этой заинтересованности, сведения об участии в капитале победителя торгов внешнего управляющего, саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является внешний управляющий, а также сведения о предложенной победителем цене предприятия.

Протокол о результатах торгов в форме публичного предложения № 4069-ОТПП/2 подписан 28.06.2016 года.

Согласно указанному протоколу участниками торгов являются ООО «АВД» и ООО «Арсенал».

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что сообщение № 63030120544 о результатах Торгов опубликовано на сайте газеты «Коммерсантъ» № 127 - 15.07.2016 г., а в печатной версии – 16.07.2016 года.

Также 12.07.2016 г. сообщение о результатах Торгов опубликовано в газете «Ульяновская правда» № 92.

Однако, вышеуказанные сообщения о результатах Торгов не содержат сведений о наличии или об отсутствии заинтересованности победителя торгов по отношению к должнику, кредиторам, внешнему управляющему и о характере этой заинтересованности, сведения об участии в капитале победителя торгов внешнего управляющего, саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является внешний управляющий.

Таким образом, Организатором торгов допущено нарушение части 15 статьи 110 Закона о банкротстве.

30.06.2016 г. между ОГУСП совхоз имени А. Матросова в лице конкурсного управляющего Б. М.Г. и ООО «АВД» заключен договор купли-продажи предприятия как имущественного комплекса ОГУСП совхоз имени А. Матросова, что свидетельствует об отсутствии у Комиссии Самарского УФАС России основания для выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу УФНС России по Ульяновской области обоснованной в части довода о необоснованно высоком размере задатка на всех периодах Торгов.
2. Признать в действиях конкурсного управляющего Б. М. Г. нарушение части 8 и 15 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».
3. Передать материалы жалобы № 167-12203-16/7 уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.4 КоАП РФ.

Председатель Комиссии:

...

...

Члены Комиссии:

...

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