

Решение по делу № Т04-181/2015 в отношении организатора торгов <...>.

Исх.№ ИП-04/12372 от 07.08.2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на торги в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе: <...>

в отсутствие представителя организатора торгов – <...>. (далее – организатор торгов) уведомленного надлежащим образом о дате и времени рассмотрения настоящей жалобы, в отсутствие заявителя ООО «Ястреб» (далее – заявитель) уведомленной надлежащим образом о дате и времени рассмотрения настоящей жалобы, рассмотрев жалобу ООО «Ястреб» на действия организатора торгов – <...>, при проведении торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника ЗАО «Декор» Лот №3 на предмет: «Товарно-материальные запасы и остатки предприятий промышленности и строительства товарно-материальные ценности, не вошедшие в состав Лотов №1 и №2»,

У С Т А Н О В И Л А:

Извещение о проведении торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника ЗАО «Декор» Лот№3 на предмет: «Товарно-материальные запасы и остатки предприятий промышленности и строительства товарно-материальные ценности, не вошедшие в состав Лотов №1 и №2», опубликовано в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве № 598734 – 07.05.2015 года.

Электронная площадка: Фабрикант.ру

Предмет торгов: Товарно-материальные запасы и остатки предприятий промышленности и строительства товарно-материальные ценности, не вошедшие в состав Лотов №1 и №2.

Форма проведения: публичное предложение.

Дата начала приема заявок: 18.05.2015года.

Дата окончания подачи заявок: 06.07.2015года.

Дата подведения результатов торгов: 06.07.2015г в 17:00.

Начальная цена предмета договора – 45 383 263, 09 рублей.

Текущая цена – 4 538 326, 30 рублей.

Организатор торгов – <...>

Суть жалобы: необоснованный отказ в допуске заявки ООО «Ястреб» к проведению данных торгов, а также торги проведены с нарушением требований действующего законодательства.

Данная жалоба рассматривается в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой антимонопольный орган рассматривает жалобы на

действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 4.1 статьи 138 Федерального закона от 26.10.2002 года №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», Приказом Минэкономразвития от 14.09.2010 года №Д06-3117 «О порядке применения положений Федерального закона о несостоятельности (банкротстве)», в части проведения торгов по продаже имущества должника в электронной форме, Приказом Минэкономразвития РФ от 15.02.2010 года №54 «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» комитетом кредиторов ЗАО «Декор» от 05.05.2015 года утверждено Положение о порядке, сроках и об условиях реализации имущества ЗАО «Декор», в ходе процедуры конкурсного производства в деле о несостоятельности (банкротстве) по делу №А65-23780/2013 в Арбитражный суд РТ.

Изучив доводы сторон, а также представленные сторонами документы и материалы, Комиссия установила следующее.

1. По мнению заявителя, ему необоснованно отказали в допуске при проведении данных торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 года №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) установлено, что в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, в том числе следующие сведения, 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.

Частью 11 статьи 110 Закона о банкротстве, заявка на участие в торгах должна соответствовать требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов, и оформляется в форме электронного документа.

Заявка на участие в торгах составляется в произвольной форме на русском языке

и должна содержать указанные в сообщении о проведении торгов следующие сведения:

наименование, организационно-правовая форма, место нахождения, почтовый адрес заявителя (для юридического лица);

фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства заявителя (для физического лица);

номер контактного телефона, адрес электронной почты заявителя.

Заявка на участие в торгах должна содержать также сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, внешнему управляющему и о характере этой заинтересованности, сведения об участии в капитале заявителя внешнего управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является внешний управляющий.

В случае проведения торгов по продаже предприятия с использованием закрытой формы представления предложений о цене предприятия заявка на участие в торгах может содержать предложение о цене предприятия, не подлежащее разглашению до начала проведения торгов.

К заявке на участие в торгах должны прилагаться копии следующих документов:

выписка из единого государственного реестра юридических лиц (для юридического лица), выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуального предпринимателя), [Документы](#), удостоверяющие личность (для физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица);

документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя.

В случае проведения закрытых торгов к заявке на участие в торгах должны прилагаться документы, подтверждающие соответствие заявителя требованиям к участнику торгов, установленным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации в отношении ограниченно оборотоспособного имущества и указанным в сообщении о проведении торгов.

При проведении конкурса заявка на участие в торгах должна содержать обязательство заявителя исполнять условия конкурса.

Представленная организатору торгов заявка на участие в торгах подлежит регистрации в журнале заявок на участие в торгах с указанием порядкового номера, даты и точного времени ее представления.

Подтверждение регистрации представленной заявки на участие в торгах также направляется заявителю в форме электронного документа в день регистрации такой заявки на указанный в ней адрес электронной почты заявителя.

Документы, прилагаемые к заявке, представляются в форме электронных документов, подписанных электронной подписью заявителя.

Организатор торгов обязан обеспечить конфиденциальность сведений и предложений, содержащихся в представленных заявках на участие в торгах, или предложений о цене предприятия до начала торгов либо до момента открытия доступа к представленным в форме электронных документов заявкам на участие в торгах.

Заявитель вправе изменить или отозвать свою заявку на участие в торгах в любое время до окончания срока представления заявок на участие в торгах.

В соответствии с частью 12 статьи 139 Закона о банкротстве установлено, что решение организатора торгов о допуске заявителей к участию в торгах принимается по результатам рассмотрения представленных заявок на участие в торгах и оформляется протоколом об определении участников торгов. К участию в торгах допускаются заявители, представившие заявки на участие в торгах и прилагаемые к ним документы, которые соответствуют требованиям, установленным настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов. Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов.

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.

Кроме того, в соответствии с пунктом 4.3 Приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 N 54 «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 - Приказ), заявка на участие в открытых торгах должна содержать:

а) обязательство участника открытых торгов соблюдать требования, указанные в сообщении о проведении открытых торгов;

б) действительную на день представления заявки на участия в торгах выписку из Единого государственного реестра юридических лиц или засвидетельствованную в нотариальном порядке копию такой выписки (для юридического лица), действительную на день представления заявки на участие в торгах выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или засвидетельствованную в нотариальном порядке копию такой выписки (для индивидуального предпринимателя), копии документов, удостоверяющих личность (для физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего

государства (для иностранного лица), копию решения об одобрении или о совершении крупной сделки, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и если для участника открытых торгов приобретение имущества (предприятия) или внесение денежных средств в качестве задатка являются крупной сделкой;

в) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, адрес электронной почты, идентификационный номер налогоплательщика;

г) копии документов, подтверждающих полномочия руководителя (для юридических лиц);

д) 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;

е) предложение о цене имущества (предприятия) должника в случае проведения торгов в форме конкурса.

Согласно пункту 5.3 Приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 N 54, решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается в случае, если:

1) заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным настоящим Порядком;

2) представленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или сведения, содержащиеся в них, недостоверны;

3) поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с протоколом заседания комиссии по рассмотрению Предложений участников по торговой процедуре 1321249-1 от 08.07.2015 поступило два предложения от двух претендентов ООО «Стартс плюс» и ООО «Ястреб».

Заявка ООО «Ястреб» была отклонена по основанию не уплаты в полном объеме размера задатка, а также на основании того, что заявка не соответствует требованиям параграфа 4 Приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 N 54 «Об утверждении Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в

деле о банкротстве, Требованиям 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».

Согласно пункту 1 «Общее положение» Положения утвержденного комитетом кредиторов установлено, что величина снижения для Лота №3 составляет 10% от начальной цены публичного предложения, а период снижения для Лота №3 установлен каждые 5 календарных дней.

Дата и время начала срока подачи заявок – 18.05.2015 года, дата и время окончания срока подачи заявок – 06.07.2015 года, начальная (максимальная) цена по лоту №3 установлена – 45 383 263, 09 рублей.

В сообщениях о проведении данных торгов, а именно в извещении в газете «Коммерсант» (№77031488855 от 15.05.2015), на электронной торговой площадке (извещение №1321249) текущая цена установлена – 4 538 326, 30 рублей.

Кроме того, согласно размещенному на площадке проекту договора о задатке, сумма задатка установлена 10% от начальной цены лота.

Согласно представленному платежному поручению ООО «Ястреб» уплатило задаток в размере 453 833,00, что составляет 10 % от текущей цены 4 538 326, 30 рублей.

Таким образом, размер задатка должен устанавливаться от текущей цены, действующей в период предложения.

Вместе с тем, согласно постановлению Девятого арбитражного апелляционного суда от 16.09.2014 года №А40-36/14, обязанность участника торгов внести в фиксированные сроки и размере задаток для участия в торгах посредством публичного предложения в размере цены продажи имущества должника в период действующего предложения, налагает на участника торгов дополнительные имущественные обременения, не предусмотренные действующим законодательством.

Следовательно, требование организатора торгов уплаты задатка в процентом отношении к начальной цене продажи имущества, без учета действующей цены продажи имущества в определенный период проведения торгов, возлагает на лиц, намеревающихся принять участие в торгах посредством публичного предложения, дополнительные, необоснованные препятствия для участия в них, искусственно ограничивающее количество потенциальных участников торгов, что приводит к нарушению части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, размер задатка должен устанавливаться от текущей цены, действующей в период предложения, следовательно, размер задатка, уплаченный ООО «Ястреб», внесен в полном объеме.

Согласно письменным пояснениям организатора торгов, заявка заявителя ООО «Ястреб» также была отклонена на основании не соответствия подпункту «б» пункта 4.3 Приказа №54, а именно к заявке не был приложен документ, подтверждающий,

что совершаемая сделка не относится к числу крупных для заявителя.

Вместе с тем, исходя из смысла подпункта «б» пункта 4.3 Приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 N 54, участник обязан предоставить копию решения об одобрении или о совершении крупной сделки, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и если для участника открытых торгов приобретение имущества (предприятия) или внесение денежных средств в качестве задатка являются крупной сделкой.

Таким образом, непредоставление копии решения об одобрении или о совершении крупной сделки участником торгов, означает, что данная сделка не является для него крупной.

На основании изложенного, заявка заявителя была подана в соответствии с нормами действующего законодательства, к ней были приложены все необходимые документы, и была отклонена организатором торгов неправомерно.

Таким образом, доводы заявителя в части необоснованного отказа в допуске к участию в торгах являются обоснованными.

2. В части довода заявителя о нарушении организатором торгов процедуры проведения торгов, выразившееся в неопубликовании итогового протокола рассмотрения предложений после окончания срока приема заявок 06.07.2015 года, а также в изменении срока окончания приема подачи заявок, с 06.07.2015г. на 08.07.2015 года, Комиссией было установлено следующее.

Согласно пункту 5.2. Приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 N 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. К участию в торгах допускаются заявители, представившие заявки на участие в торгах и прилагаемые к ним документы, которые соответствуют требованиям, установленным Федеральным [ЗАКОНОМ](#) "О несостоятельности (банкротстве)" и указанным в сообщении о проведении торгов. Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов.

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 фирменного наименования (наименования) юридического лица заявителя, идентификационного номера налогоплательщика, основного государственного регистрационного номера и (или) фамилии, имени, отчества заявителя, идентификационного номера налогоплательщика и указанием оснований принятого решения об отказе в допуске заявителя к участию в торгах.

Пунктом 5.4. Приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 N 54 установлено, что организатор торгов направляет оператору электронной площадки в форме электронного документа подписанный протокол об определении участников торгов в день его подписания.

Оператор электронной площадки в течение одного дня со дня получения указанного протокола направляет всем заявителям в форме электронного документа уведомление о признании их участниками торгов или об отказе в признании участниками торгов с приложением копии протокола об определении участников торгов.

Согласно опубликованным извещениям на электронной площадке Фабрикант.ру, в газете «Коммерсант», в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве дата подведения результатов торгов установлена 06.07.2015г в 17:00.

Вместе с тем, организатором торгов 06.07.2015г. были внесены изменения в извещение, а именно дата подведения результатов торгов была изменена на 08.07.2015г., и следовательно протокол был опубликован лишь 08.07.2015г.

Исходя из письменных пояснений организатора торгов, по техническим причинам организатор торгов не смог опубликовать итоговый протокол 06.07.2015г., и только в результате повторного направления запроса на электронную площадку 08.07.2015г. системным администратором торговой площадки были внесены изменения в торговую процедуру, позволившие разместить итоговый протокол 08.07.2015г.

Вместе с тем, необходимо отметить, что организатором торгов не были представлены доказательства, подтверждающие наличие технических неполадок, в результате которых в срок не был опубликован итоговый протокол.

Таким образом, учитывая, что в соответствии с пунктом 5.4. Приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 N 54, организатор торгов обязан направить оператору электронной площадки в форме электронного документа подписанный протокол об определении участников торгов в день его подписания, ненаправление и неопубликование протокола от 06.07.2015 в срок является нарушением 5.4. Приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 N 54.

На основании вышеизложенного, довод заявителя о нарушении организатором торгов процедуры проведения торгов, выразившийся в неопубликовании итогового протокола рассмотрения предложений после окончания срока приема заявок 06.07.2015 года, а также в изменении срока окончания приема подачи заявок, с 06.07.2015г. на 08.07.2015 года является обоснованным.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Ястреб» на действия организатора торгов – <...>., при проведении торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника ЗАО «Декор» на предмет: «Товарно-материальные запасы и остатки предприятий промышленности и строительства товарно-материальные ценности, не вошедшие в состав Лотов №1 и №2», обоснованной.
2. Признать организатора торгов – <...> нарушившим требования части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункта 5.4 Приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 N 54 «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»

3. Выдать организатору торгов <...> предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о защите конкуренции.

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