

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/3-6477/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.05.2023 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение
процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя «...», конкурсного
управляющего «...»;

в отсутствие представителей ООО «Аукционы Федерации», извещенных
надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 24.05.2023 №
НП/20645/23;

рассмотрев жалобу «...» (далее — Заявитель) на действия конкурсного
управляющего «...» (далее — Организатор торгов) при проведении торгов по
продаже имущества должника (сообщение № 11020406, лот № 7, далее — Торги)
(далее — Жалоба);

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия
Организатора торгов при проведении Торгов.

Организатор торгов направил ходатайство о прекращении рассмотрения
настоящей жалобы в связи с заключением договора по итогам оспариваемых
Торгов. Также Организатор торгов указывает, что Московским УФАС России
неправильно определена подведомственность.

Комиссия не находит оснований для удовлетворения данного ходатайства ввиду следующего.

В силу части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение жалобы в случаях, предусмотренных пунктами 3 - 5 части 9 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба возвращается заявителю в следующих случаях:

- 1) жалоба не содержит сведения, предусмотренные частью 6 настоящей статьи;
- 2) жалоба не подписана или подписана лицом, полномочия которого не подтверждены документами;
- 3) наличие вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы о наличии или об отсутствии нарушения в обжалуемых актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей;
- 4) антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей;
- 5) акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа были обжалованы в порядке, установленном Федеральным законом от 27 июля 2010 года № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг».

Таким образом, частью 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлен исчерпывающий перечень оснований, по которым антимонопольный орган прекращает рассмотрение жалобы.

При этом заключение договора не входит в вышеуказанный перечень.

Относительно подведомственности Комиссия отмечает, что в соответствии с сообщением № 11020406 адрес для корреспонденции: 129323, г Москва, а/я № 53.

Согласно письму ФАС России от 20.04.2022 № ГМ/39356/22 жалобы, указанные в подпункте 1 пункта 1.2 настоящего письма, подлежат рассмотрению территориальным органом ФАС России по месту нахождения организатора торгов, указанному в извещении о проведении обжалуемых торгов.

Таким образом, в рассматриваемом случае Организатор торгов находится на территории, подведомственной Московскому УФАС России.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Организатора торгов выразилось в неправомерном отклонении заявки от дальнейшего участия в Торгах.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее

и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В свою очередь, в силу частей 4 и 7 статьи 110 Закона о банкротстве реализация имущества должника осуществляется исключительно путем проведения торгов.

В соответствии с письмом ФАС России от 15.07.2022 № ГМ/67432/22 антимонопольные органы в соответствии с положениями статьи 18.1, подпункта «а» пункта 3.1, пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции уполномочены рассматривать жалобы на нарушение процедуры проведения обязательных в силу статей 110, 139 Закона о банкротстве торгов.

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 конкурентной основе.

Аналогичный подход определения сути проведения торгов приведен в пункте 25 Обзора судебной практики, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 14.11.2018 № 3 (2018).

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.

В связи с этим, и принимая во внимание позицию, изложенную в вышеприведенном письме ФАС России, рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Организатора торгов проводилось в рамках ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 3 статьи 139 Закона о банкротстве продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном подпунктами 3 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 Закона о банкротстве, с учетом особенностей, установленных статьей 139 указанного закона.

Согласно пункту 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 (далее - ЕФРСБ) и опубликовываются в официальном издании, определенном Правительством Российской Федерации.

Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 утверждён Порядок проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, требований 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 — Приказ № 495).

Комиссией Управления установлено, что сообщение о проведении торгов № 11020406 опубликовано в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве — 24.03.2023.

Вид торгов - публичное предложение.

Дата и время начала подачи заявок - 03.04.2023 00:00.

Дата и время окончания подачи заявок - 15.05.2023 00:00.

Форма подачи предложения о цене — закрытая.

В соответствии с пунктом 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, в том числе, порядок оформления участия в торгах, перечень представляемых участниками торгов документов и требования к их оформлению, размер задатка, сроки и порядок внесения задатка, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

Согласно сообщению о проведении Торгов порядок оформления заявок и их содержание на участие в торгах, перечень предоставляемых участниками торгов документов и требования к их оформлению определяются в соответствии с ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и Приказом Минэкономразвития от 23.07.2015 № 495.

Между тем, Комиссия установила, что согласно протоколу об определении участников торгов по лоту №7 (Публичное предложение № 89922) от 01.05.2023 (далее - Протокол) перечень заявителей, которым отказано в допуске к участию в торгах:

№	Дата подачи заявки	Информация о заявителе	Основание отказа
100693	30.04.2023 23:59:40	«...»	Представленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или сведения, содержащиеся в них, недостоверны.

На заседании Комиссии Организатор торгов пояснил, что Заявитель к участию в торгах не допущен на основании отсутствия в прилагаемых документах подписанной собственноручно заявки (скана), в которой должны быть указано отсутствие заинтересованности и аффилированности к должнику, арбитражному управляющему и СРО в соответствии с положением о торгах утвержденным собранием кредиторов от 01.03.2023 г. и действующим законодательством РФ, Приказом № 495.

В свою очередь, согласно пункту 2.9 Положения о торгах от 01.03.2023 для участия в торгах заявитель с помощью программно-аппаратных средств сайта представляет оператору электронной площадки заявку на участие в торгах и прилагаемые к ней документы, соответствующие требованиям, установленным статьями 110 и 139 Закона о банкротстве, п. 4.1 Приложения № 1 к Приказу Минэкономразвития РФ от 23.07.2015 № 495, в форме электронного сообщения, подписанного квалифицированной электронной подписью заявителя, а также подписанную собственноручно копию (скан) заявления об отсутствии или наличии заинтересованности или аффилированности по отношению к должнику, кредиторам, конкурсному управляющему, об отсутствии участия в уставном капитале СРО, членом которой является конкурсный управляющий.

При этом в соответствии с пунктом 2.12. Положения о торгах от 01.03.2023 к участию в торгах допускаются Заявители, представившие Заявки и прилагаемые к ним документы, которые соответствуют требованиям, установленным Законом о банкротстве и указанным в Положении о торгах, а также обеспечившие поступление задатка на счет, указанный в сообщении о торгах, на дату составления протокола об Участниках. Заявители, допущенные к торгам, признаются Участниками торгов.

Решение об отказе в допуске Заявителя к участию в торгах принимается в случае, если:

- заявка не соответствует требованиям, установленным Законом о банкротстве и Положением о торгах;

- представленные Заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или сведения, содержащиеся в них, недостоверны;

- поступление задатка на счет, указанный Организатором торгов в публикации, не подтверждено на дату составления Протокола об Участниках.

То есть, Комиссия отмечает, что заявка участника отклоняется в случае несоответствия требованиям, установленным Законом о банкротстве и Положением о торгах.

При этом Комиссия обращает внимание, что требование о предоставлении подписанной собственноручно копии (скан) заявления об отсутствии или наличии заинтересованности или аффилированности по отношению к должнику, кредиторам, конкурсному управляющему, об отсутствии участия в уставном капитале СРО, членом которой является конкурсный управляющий, в самом сообщении о проведении Торгов не установлено.

Согласно части 8 статьи 110 Закона о банкротстве в качестве организатора торгов выступает внешний управляющий или привлекаемая с согласия собрания кредиторов или комитета кредиторов для этих целей специализированная организация, оплата услуг которой осуществляется за счет предприятия должника. Указанная организация не должна являться заинтересованным лицом в отношении должника, кредиторов, внешнего управляющего.

Организатор торгов выполняет следующие функции:

опубликовывает и размещает сообщение о продаже предприятия и сообщение о результатах проведения торгов;

принимает заявки на участие в торгах, предложения о цене предприятия;

определяет участников торгов;

осуществляет проведение торгов в случае использования открытой формы представления предложений о цене предприятия;

определяет победителя торгов и подписывает протокол о результатах проведения торгов;

уведомляет заявителей и участников торгов о результатах проведения торгов.

Размер задатка для участия в торгах устанавливается внешним управляющим и не должен превышать двадцать процентов начальной цены продажи предприятия.

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.

То есть, Организатор торгов в силу части 8 статьи 110 Закона о банкротстве определяет порядок проведения торгов, в том числе порядок подачи заявок.

В рассматриваемом случае Организатор торгов должен был установить надлежащий порядок подачи заявок с учетом требований Положения о торгах от 01.03.2023, а именно: указать в сообщении о проведении Торгов требование о необходимости предоставления участниками подписанной собственноручно копии (скан) заявления об отсутствии или наличии заинтересованности или аффилированности по отношению к должнику, кредиторам, конкурсному управляющему, об отсутствии участия в уставном капитале СРО, членом которой является конкурсный управляющий.

Между тем, частью 12 статьи 110 Закона о банкротстве предусмотрено, что 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.

При этом часть 12 статьи 110 Закона о банкротстве не предусматривает отклонение заявки в нарушение требований Положения о торгах.

Комиссия также считает необходимым отметить, что при оценке правомерности и объективности действий Организатора торгов по отклонению заявки участника необходимо установить причинно-следственную связь между положениями документации о Торгах, на основании которых заявка участника отклонена и непосредственно заявкой отклоненного участника, то есть, оценка правомерности отклонения заявки в настоящем случае невозможна без исследования законности установления положений документации.

Таким образом, Организатору торгов следовало рассматривать заявки именно с учетом требований, установленных в сообщении о Торгах.

Положения Гражданского кодекса Российской Федерации, законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статья 3 ГК РФ), подлежат истолкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

Вместе с тем, в настоящем случае Организатором торгов в сообщении о проведении Торгов не было установлено вышеуказанное требование, в связи с чем Заявитель был лишен возможности подать заявку с приложением всех требуемых документов.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия, с учетом конкретных фактических обстоятельств дела, представленных доказательств в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о неправомерности действий Организатора торгов по отклонению заявки Заявителя от участия в Торгах по основанию, приведенному в Протоколе, и несоответствии таких действий части 12 статьи 110 Закона о банкротстве.

Таким образом, жалоба Заявитель признана обоснованной.

В свою очередь, Организатором торгов представлена информация о заключении договора от 11.05.2023.

Соответственно, у Комиссии отсутствуют правовые основания для вывода о заключении договора купли-продажи с нарушением положений Закона о защите конкуренции, в связи с чем такой договор может быть оспорен исключительно в судебном порядке.

Предписание может вменять в обязанность совершение только тех действий, возможность совершения которых предусмотрена законом либо допустима с точки зрения законодательства, и не должно возлагать обязательств, приводящих к нарушению закона, что является критерием исполнимости предписания (Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 27.08.2021 № Ф05-20003/2021 по делу № А41-45421/2020).

При таких обстоятельствах, учитывая заключение договора купли-продажи имущества по результатам Торгов с соблюдением требований Закона о защите конкуренции, у Комиссии отсутствуют правовые основания для выдачи Организатору торгов предписания об устранении выявленного нарушения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, а также пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов обоснованной.
2. Установить в действиях Организатора торгов нарушения части 12 статьи 110 Закона о банкротстве.
3. Предписание об устранении выявленных нарушений Организатору торгов не выдавать в связи с заключением договора купли-продажи от 11.05.2023.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.