

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 122/05-18.1-2015

«09» сентября 2016 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель

Председателя Комиссии:

Ланцман Л.И. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

Давыдова А.М. – начальник отдела топливно-энергетического комплекса;

Полякова Ю.А. – начальник отдела контроля органов власти;

Чубуков А.А. – начальник отдела судебной и правовой работы;

Юканкин Д.С. – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи,

при ведении протокола с использованием аудиозаписи,

при участии:

<...> – представителя организатора торгов - ООО «Клён» по доверенности;

<...> – представителя конкурсного управляющего ООО «Спутник» по доверенности,

рассмотрев в порядке, установленном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), жалобу ООО «МТС-Лидер» и материалы по жалобе № 122/05-18.1-2016,

УСТАНОВИЛА:

31.08.2016 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба ООО «МТС-Лидер» (Заявитель) на действия организатора торгов ООО «Клён» (Организатор торгов) при организации и проведении продажи посредством публичного предложения следующего имущества должника-банкрота ООО «Спутник»: лот № 13 Комбайн 3/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб. Лот 14: Комбайн 3/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб., извещение о проведении которого было опубликовано 15.07.2016 г. на официальном сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ» по адресу: <http://www.kommersant.ru> под № 77010056303 (16.07.2016 г. в номере 127 печатной версии газеты «Коммерсантъ» стр.50) (далее – Торги).

По мнению Заявителя, нарушения со стороны Организатора торгов выразились в следующем:

1. в нарушение требований пункта 8 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) ООО «Клён» необоснованно отказало ООО «МТС-Лидер» в допуске к участию в Торгах в связи с поступлением задатка не в полном объеме;
2. в нарушении требований статьи 110 Закона о банкротстве и Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве (утв. Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495) (далее – Порядок проведения торгов), Организатор торгов в извещении о проведении Торгов установил обязанность дублирования заявок участниками на электронную почту Организатора торгов;
3. в нарушение требований пункта 6.1.3 Порядка проведения торгов Организатор торгов установил в сообщении о проведении Торгов требование, о поступлении задатка за участие в Торгах в первый день соответствующего периода проведения торгов, заблаговременно заключив с Организатором торгов договор о задатке;
4. Организатор торгов опубликовал итоговые протоколы с нарушением сроков, установленных в сообщении о проведении Торгов (указано 27.08.2016 г. в 07:50, опубликованы 29.08.2016 г. в 15:27.

Уведомлением от 02.09.2016 № 05/7958 рассмотрение жалобы ООО «МТС-Лидер» было назначено на 09.09.2016 г. на 09 часов 30 минут.

07.09.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России от конкурсного управляющего ООО «Спутник» поступили материалы, касающиеся организации проведения Торгов. Помимо прочего представлена копия договора поручения на реализацию имущества, заключенного 26.06.2016 г. между конкурсным управляющим ООО «Спутник» и ООО «Клён», а также **исковое заявление** конкурсного управляющего ООО «Спутник» **о признании Торгов недействительными, поданное в Арбитражный суд Кемеровской области 02.09.2016 г.**

07.09.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «МТС-Лидер» о рассмотрении жалобы № 122/05-18.1-2016 в отсутствие его представителя.

Указанное ходатайство было удовлетворено Комиссией.

08.09.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило поручение прокуратуры Кемеровской области о рассмотрении по существу обращения <...>, являющегося единственным участником ООО «МТС-Лидер», идентичного жалобе № 122/05-18.1-2016, поданной в Кемеровское УФАС России ООО «МТС-Лидер».

08.09.2016 на адрес электронной почты Кемеровского УФАС России поступили пояснения ООО «Клён» с приложенными материалами, согласно которым Организатор торгов с указанными Заявителем нарушениями не согласен, считает, что при организации и проведении Торгов действовал в соответствии с требованиями статей 110, 139 Закона о банкротстве (более подробно доводы ООО «Клён» изложены в письменных пояснениях вх. № 3660э от 09.09.2016).

09.09.2016 г. при рассмотрении жалобы № 122/05-18.1-2016 ООО «МТС-Лидер» представитель ООО «Клён» поддержал доводы, изложенные в письменных

пояснениях, пояснил, что ООО «МТС-Лидер» было отказано в допуске к участию в Торгах в связи с поступлением задатка не в полном объёме (поступило 405 604,90 руб. при необходимой сумме в 654 201,45 руб.). Что касается нарушений в сообщении о проведении Торгов, выразившихся в установлении излишних требований к участникам торгов, представитель ООО «Клён» пояснил, что Организатор торгов действовал в соответствии с требованиями конкурсного управляющего ООО «Спутник», **кроме того данные требования направлены на снижение вероятности возникновения спорных ситуаций при проведении торгов, таких как поступление задатка за участие в торгах после подписания итогового протокола, либо непредставление каких-либо документов участником. Срок публикации итогового протокола не нарушен, поскольку дата подведения итогов являлась выходным днём (27.08.2016 г.) и данный протокол был опубликован в первый рабочий день – 29.08.2016 г.**

Представитель конкурсного управляющего ООО «Спутник» **поддержал доводы** ООО «Клён», пояснил, что договор по результатам проведения Торгов не заключен. По факту направления искового заявления о признании Торгов недействительными пояснил, что основания, указанные в данном исковом заявлении, отличаются от доводов Заявителя.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 122/05-18.1-2016, выслушав пояснения представителей Организатора торгов и конкурсного управляющего **ООО «Спутник»**, Комиссия установила следующее:

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 23.12.2014 г. (резолютивная часть объявлена 16.12.2014) по делу № А27-7385/2014 ООО «Спутник» признано несостоятельным (банкротом), открыто конкурсное производство. Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 23.12.2014 г. (резолютивная часть объявлена 16.12.2014) по делу № А27-7385/2014 конкурсным управляющим ООО «Спутник» утверждён <...>.

29.06.2016 г. между конкурсным управляющим ООО «Спутник» <...> и ООО «Клён» заключен договор поручения на реализацию имущества, согласно пункту 1.1 которого Доверитель (конкурсный управляющий ООО «Спутник») поручает, а Поверенный (ООО «Клён») обязуется организовать и провести от имени и за счёт средств Доверителя торги посредством публичного предложения по реализации, в том числе: лот № 13 Комбайн З/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб. Лот 14: Комбайн З/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб.

15.07.2016 г. на сайте газеты «Коммерсантъ» в сети «Интернет» по адресу: <http://www.kommersant.ru> было опубликовано сообщение № 77010056303 (в печатной версии – Газета «Коммерсантъ» № 127 от 16.07.2016 г. стр.50) о проведении продажи имущества ООО «Спутник» посредством публичного предложения.

Согласно указанному извещению:

Организатор торгов – ООО «Клен» (телефон: (3842) 52-13-75, почтовый адрес: 650000, г. Кемерово, пр. Октябрьский, 4-406, электронная почта: kot_bankrupt@mail.ru).

Торги будут проводиться в электронной форме по адресу: www.fabrikant.ru.

Лот № 13: Комбайн 3/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб. Лот 14: Комбайн 3/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб.

Величина снижения начальной цены продажи имущества составляет 2 %, а срок, по истечении которого снижается цена – 2 календарных дня.

К участию в торгах допускаются физические и юридические лица, зарегистрированные на электронной площадке и подавшие в электронной форме посредством системы электронного документооборота на сайте в сети Интернет по адресу: www.fabrikant.ru заявку, а также продублировав её на эл. адрес организатора торгов, требования к которой установлены ст. 110 Закона о банкротстве и Порядком проведения торгов.

Приём заявок осуществляется с 08:00 18.07.2016 г. до определения победителя торгов.

Задаток в размере 10 % от начальной цены Лота (без НДС) вносится на счет Организатора торгов: р/с 40702810826000004373 в Кемеровском Отделении № 8615 ОАО «Сбербанк России», к/с 30101810200000000612, БИК 043207612, ИНН 4205258103. Датой внесения задатка считается дата поступления денежных средств на счет Организатора торгов. Задаток должен поступить до 11.00 (время московское) в первый день соответствующего периода проведения торгов, заблаговременно заключив с организатором торгов договор о задатке, размещенный в разделе «Документация по торгам».

Результаты Торгов оформляются Протоколом о результатах проведения Торгов в день их проведения. Протокол о результатах проведения Торгов, утвержденный Организатором торгов, размещается на электронной площадке ООО «Фабрикант.ру» – www.fabrikant.ru.

18.07.2016 г. на сайте в сети «Интернет» электронной торговой площадки (ЭТП) «**Фабрикант**» по адресу: <https://www.fabrikant.ru>, размещены сообщения о проведении Торгов под №№ 5007103, 5007104, содержащие информацию идентичную указанной в сообщении опубликованном в газете «Коммерсантъ».

Дата подведения результатов торгов: 28.10.2016 г. 08:00 (по Москве).

В соответствии с представленной выпиской со счёта № 40702810826000004373, 26.08.2016 г. от ООО «МТС-Лидер» поступили два платежа в размере по 405 604,90 рубля каждый, в качестве задатка за участие в Торгах;

26.08.2016 г. задаток за участие в Торгах в размере 1 309 000 рублей поступил от ООО «Заря».

Согласно протоколам об определении участников этапа № 20, опубликованных на сайте в сети Интернет ЭТП «**Фабрикант**» по адресу: <https://www.fabrikant.ru>, 29.08.2016 г. на участие в Торгах было подано 3 заявки от следующих лиц:

ООО «СибирьИнвест» – заявки поданы 26.08.2016 г. в 12:26:12 по лоту № 13, в 12:26:18 по лоту № 14, ценовые предложения: 4 186 889,28 рублей по лоту № 13; 4 189 889,28 рублей по лоту № 14. В заявках данного участника содержится информация о том,

что оплату задатка за участие в Торгах за ООО «СибирьИнвест» произвело ООО «Заря». Вместе с тем, какие-либо доказательства данного факта отсутствуют. В назначении платежа отсутствуют сведения о том, что сумма, перечисленная ООО «Заря» в счёт оплаты задатка за участие в Торгах, оплачена за ООО «СибирьИнвест». В приложенных ООО «СибирьИнвест» документах к заявкам на участие в Торгах также отсутствует какой-либо документ, подтверждающий перечисление ООО «Заря» задатка за ООО «СибирьИнвест»;

ООО «МТС-Лидер» – заявки поданы 26.08.2016 г. в 19:47:39 по лоту № 13, в 19:50:13 по лоту № 14, ценовые предложения: 5 500 000 рублей по каждому лоту. Участнику отказано в допуске к участию в Торгах в связи с поступлением задатка не в полном объёме на момент подведения итогов торгов;

<...> – заявки поданы 27.08.2016 г. в 07:28:56 по лоту № 13, в 07:29:21 по лоту № 14. Участнику отказано в допуске к участию в Торгах в связи с не соответствием заявок требованиям, установленным п.11 ст.110 Закона о банкротстве. Согласно пояснениям представителя Организатора торгов у данного участника отсутствовала непосредственно сама заявка на участие в Торгах.

В соответствии с протоколами о результатах проведения торгов № 20, опубликованных на сайте в сети Интернет ЭТП «**Фабрикант**» по адресу: <https://www.fabrikant.ru>, 29.08.2016 г. победителем Торгов было признано ООО «СибирьИнвест».

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к следующим выводам:

1. Довод Заявителя о незаконном отказе ООО «МТС-Лидер» в допуске к участию в Торгах, в связи с поступлением задатка не в полном объёме обоснован в соответствии со следующим:

В силу пункта 1 статьи 1 Закона о банкротстве, в соответствии с Гражданским кодексом РФ настоящий Федеральный закон устанавливает основания для признания должника несостоятельным (банкротом), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов.

Согласно пункту 4 статьи 139 Закона о банкротстве 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.

При проведении торгов в порядке, предусмотренном пунктом 4 статьи 138 пунктами 4, 5, 8-19 статьи 110 Закона о банкротстве, организатором торгов заключаются в том числе договоры о задатке, правовые отношения по которым урегулированы Гражданским кодексом РФ.

В соответствии со статьям 329, 380 Гражданского кодекса РФ задаток представляет собой один из способов обеспечения исполнения обязательства. Торги являются способом заключения договора. Обязанность участника торгов внести задаток установлена в целях обеспечения заключения договора между организатором торгов и лицом, выигравшим торги.

Следовательно, при установлении достаточно существенной суммы задатка по отношению к цене продаваемого имущества, в большей степени реализуется обеспечительная функция задатка, стимулирующая стороны к заключению основного договора.

Обоснованным и соответствующим требованиям законодательства является установление размера задатка, исходя из действующей начальной цены продажи имущества в соответствующий временной период.

Обязывание участника торгов внести задаток для участия в торгах посредством публичного предложения в размере большем, чем установленный процент от текущей начальной цены продажи имущества должника на определённом временном интервале, налагает на участника торгов помимо обеспечительных функций задатка дополнительные имущественные обременения, не предусмотренные действующим законодательством.

Данная позиция подтверждается определением ВАС РФ от 24.04.2014 № ВАС-2319/14 по делу N А65-9469/2013; постановлением ФАС Московского округа от 25.06.2013 по делу N А40-127620/12-158-984.

Начальная цена имущества ООО «Спутник», продаваемого на Торгах была установлена в размере: 6 542 014,50 рублей по каждому лоту, задаток за участие в Торгах установлен в размере 10 % от начальной цены лота (без НДС). Согласно графику снижения цены, опубликованному в сообщении о проведении Торгов, срок приёма заявок на 20 этапе снижения начальной цены (на котором были поданы все заявки на участие в Торгах) составил с 8:00 25.08.2016 г. по 07:40 27.08.2016 г. Начальная цена предмета торгов составляла 4 056 048,99 рублей по каждому лоту. Следовательно, достаточной суммой для оплаты задатка за участие в Торгах на данном этапе снижения начальной цены была сумма 405 604,90 рубля по каждому лоту, которые были перечислены ООО «МТС-Лидер» на счёт Организатора торгов, указанный в сообщении о проведении Торгов в качестве счёта для перечисления задатков за участие в Торгах.

В соответствии с пунктом 4 статьи 139 Закона о банкротстве рассмотрение организатором торгов представленной заявки на участие в торгах и принятие решения о допуске заявителя к участию в торгах осуществляются в порядке, установленном статьей 110 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 12 статьи 110 Закона о банкротстве 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.

Таким образом, Организатор торгов в нарушении требований пункта 12 статьи 110 Закона о банкротстве отказал ООО «МТС-Лидер» в допуске к участию в Торгах.

Комиссия считает, что ООО «СибирьИнвест» в нарушении требований пункта 12 статьи 110 Закона о банкротстве было допущено к участию в Торгах, поскольку отсутствует подтверждение от ООО «Заря» о перечислении задатка за участие в Торгах данным хозяйствующим субъектом за ООО «СибирьИнвест», следовательно, у ООО «Клён» на дату составления протокола об определении участников Торгов отсутствовала информация, подтверждающая поступление задатка от ООО «СибирьИнвест».

Кроме того, согласно абзацу 6 пункта 4 статьи 139 Закона о банкротстве в случае, если несколько участников торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения представили в установленный срок заявки, содержащие различные предложения о цене имущества должника, но не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов, право приобретения имущества должника принадлежит участнику торгов, предложившему максимальную цену за это имущество.

Все заявки поступили на 20 периоде снижения начальной цены. Заявка ООО «МТС-Лидер» содержала максимальное ценовое предложение, следовательно, учитывая, что ООО «МТС-Лидер» было необоснованно отказано в допуске к участию в Торгах, Организатором торгов был неверно определён победитель Торгов.

2. Довод ООО «МТС-Лидер» о том, что Организатор торгов в сообщении о проведении Торгов незаконно установил обязанность дублирования заявок участниками торгов на электронную почту Организатора торгов обоснован, в связи со следующим:

Согласно пункту 4 статьи 139 Закона о банкротстве 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.

В пункте 10 статьи 110 Закона о банкротстве приведён закрытый перечень сведений, которые должны содержаться в сообщении о проведении торгов и возможности для организаторов торгов установления дополнительных требований к участникам торгов, таких как обязанность дублирования заявок на электронную почту организатора торгов данная норма не предусматривает.

Таким образом, действия ООО «Клён», выразившиеся в установлении в сообщении о проведении Торгов требования к участникам Торгов дублировать свои заявки на электронную почту Организатора торгов, вступают в противоречие с пунктом 4 статьи 139, пунктом 10 статьи 139 Закона о банкротстве.

3. Довод ООО «МТС-Лидер» о том, что Организатор торгов в сообщении о проведении Торгов незаконно установил требование о поступлении задатка за участие в Торгах в первый день соответствующего периода проведения торгов, заблаговременно заключив с Организатором торгов договор о задатке обоснован в связи со следующим:

В соответствии с пунктом 12 статьи 110 Закона о банкротстве решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается, в том числе, в случае, если поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов. Следовательно, участнику торгов данной нормой предоставлена возможность перечислять задаток в любой период времени с одним ограничением – поступление задатка на указанный счёт должно произойти не позднее даты составления протокола об определении участников торгов.

В пункте 10 статьи 110 Закона о банкротстве, с учётом требований к сообщению о проведении торгов установленных в пункте 4 статьи 139 данного закона, приведён закрытый перечень сведений, которые должны содержаться в сообщении о проведении торгов и возможности для организаторов торгов установления дополнительных требований к участникам торгов, таких как поступление задатка за участие в торгах в первый день соответствующего периода проведения торгов, данные нормы не предусматривают.

Согласно пункту 20 статьи 110 Закона о банкротстве порядок проведения торгов в электронной форме, 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, утверждаются регулирующим органом.

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.

В соответствии с пунктом 4.4 Порядка проведения торгов заявитель вправе направить задаток на счета, указанные в электронном сообщении о продаже, без представления подписанного договора о задатке. В этом случае перечисление задатка заявителем в соответствии с электронным сообщением о продаже признается акцептом договора о задатке.

Таким образом, действия «Клён», выразившиеся в установлении в сообщении о проведении Торгов требования к участникам Торгов о поступлении задатка за участие в Торгах в первый день соответствующего периода проведения торгов, заблаговременно заключив с Организатором торгов договор о задатке, вступают в противоречие с пунктом 4 статьи 139, пунктами 10, 12 статьи 139 Закона о банкротстве, пунктом 4.4 Порядка проведения торгов.

4. Довод ООО «МТС-Лидер» нарушении ООО «Клён» сроков публикации итоговых протоколов Торгов необоснован, в связи со следующим:

Согласно пункту 7.2 Порядка проведения торгов организатор торгов

рассматривает, подписывает квалифицированной электронной подписью и направляет оператору электронной площадки поступившие в соответствии с пунктом 7.1 настоящего Порядка протокол о результатах проведения торгов или решение о признании торгов несостоявшимися:

в случае проведения торгов в форме публичного предложения - не позднее одного рабочего дня после получения от оператора электронной площадки соответствующих проектов протокола или решения.

В связи с тем, что дата окончания срока подачи заявок на участие в Торгах и дата подведения результатов Торгов по 20 периоду снижения цены выпали на нерабочий день – 27.08.2016 г., первым рабочим днём после данных процедур является 29.08.2016 г.

Оценивая вышеизложенное, руководствуясь статьёй 18.1 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «МТС-Лидер» на действия организатора торгов – ООО «Клён» обоснованной.
2. Признать организатора торгов – ООО «Клён» нарушившим требования пунктов 10, 12 статьи 110, пункта 4 статьи 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», пункта 4.4 Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утверждённого Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495.
3. Выдать организатору торгов – ООО «Клён» предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений порядка организации и проведения торгов, а именно: отменить протоколы об определении участников этапа № 20, протоколы о результатах проведения торгов № 20, опубликованные 29.08.2016 г. на сайте в сети Интернет ЭТП «**Фабрикант**» по адресу: <https://www.fabrikant.ru>, составленные при проведении торгов посредством публичного предложения с целью продажи следующего имущества должника-банкрота ООО «Спутник»: лот № 13 Комбайн З/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб.; лот № 14 Комбайн З/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб.
4. Передать материалы настоящей жалобы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области для решения вопроса о возбуждения административного производства в отношении организатора торгов – ООО «Клён».

Заместитель Председателя Комиссии:

Л.И. Ланцман

Члены Комиссии:

отпуск, приказ от 07.09.2016 № 111-о

А.М. Давыдова

Ю.А. Полякова

А.А. Чубуков

Д.С. Юканкин

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