

Я, заместитель руководителя-начальник отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России, рассмотрев протокол об административном правонарушении по делу № 010/04/7.32.4-265/2019 от 30.04.2019 и материалы об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ в отношении конкурсного управляющего ООО «Медвежьегорский молокозавод» ..., в его отсутствие (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Протоколом № 010/04/7.32.4-265/2019 от 30.04.2019 возбуждено дело об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, в отношении конкурсного управляющего ООО «Медвежьегорский молокозавод»....

Согласно протоколу, ... при проведении торгов по продаже имущества должника по лоту № 56 (www.lot-online.ru, извещение РАД-142269, лот №56) допущены нарушения пунктов 16, 17 статьи 110, пунктов 4, 4.1 статьи 138 Федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве).

Дело рассмотрено в отсутствие...., его представителя.

Изучив материалы дела об административном правонарушении, прихожу к следующим выводам.

Решением Арбитражного суда Республики Карелия от 09.08.2017 по делу А26-10972/2016 в отношении ООО «Медвежьегорский молокозавод» введена процедура конкурсного производства, конкурсным управляющим утвержден....

Определением Арбитражного суда Республики Карелия от 27.04.2017 по делу А26-10972/2016 требования ПАО Банк «Возрождение» в размере 10 079 693,12 рублей основного долга включены в третью очередь реестра требований кредиторов должника в качестве требования, обеспеченного залогом следующего имущества должника:

- земельный участок, кадастровый номер <...> :13:013:1101:89, расположенный по адресу: Республика Карелия, Медвежьегорский район, район н.п. Малая Шильта и ул. Малая Шильта, площадью - 1083900 м.кв. Назначение с/х;

- танк-охладитель DXCR - 5000, заводской номер <...> , 2011 г.в;

- установка паст-охл. трубч. П8-ОПО 10 (с пультом), 2012 г.в., заводской номер <...> ;

- трактор ХТЗ-150К-09, №80273620, цвет синий, ПСМ ВЕ 508352 от 20.05.2009 г., 2009 г.в;
- автомобиль-фургон Камаз 43253, 2011 г.в., цвет оранжевый;
- автомобиль-самосвал Камаз 45142-10-15, 2007 г.в., цвет оранжевый;
- автомобиль Зил АФ-47411, 2006 г.в;
- автомобиль-фургон Камаз 474150, 2004 г.в;
- автомобиль-фургон АФ-47415 на шасси Камаз 53215-15, 2006 г.в.;
- **цистерна (молоковоз), 2008 г.в.**

Положения статьи 18.1 Закона о банкротстве определяют особенности правового положения кредиторов, требования которых обеспечены залогом имущества должника, в соответствии с которым залоговые кредиторы имеют преимущественное право по отношению к другим кредиторам в деле о несостоятельности (банкротстве) должника на удовлетворение своих требований за счет реализации заложенного имущества.

Так, пункт 6 статьи 18.1 Закона о банкротстве определяет, что продажа предмета залога в ходе конкурсного производства осуществляется в порядке, установленном статьей 138 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 4 статьи 138 Закона о банкротстве продажа предмета залога осуществляется в порядке, установленном пунктами 4, 5, 8 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 настоящего Федерального закона, и с учетом положений настоящей статьи.

Начальная продажная цена предмета залога, порядок и условия проведения торгов, порядок и условия обеспечения сохранности предмета залога определяются конкурсным кредитором, требования которого обеспечены залогом реализуемого имущества.

Согласно разъяснениям Пленума ВАС РФ, изложенным в пункте 9 Постановления от 23.07.2009 № 58 «О некоторых вопросах, связанных с удовлетворением требований залогодержателя при банкротстве залогодателя» порядок и условия проведения торгов определяются конкурсным кредитором, требования которого обеспечены залогом реализуемого имущества, в той мере, в которой это допускается указанными положениями Закона о банкротстве. При этом собрание кредиторов не вправе определять порядок и условия продажи заложенного имущества.

Кредитор, требования которого обеспечены залогом, обязан установить особенности порядка и условий проведения торгов в разумный срок с момента обращения к нему конкурсного управляющего.

В случае разногласий между конкурсным кредитором по обязательству, обеспеченному залогом имущества должника, и конкурсным управляющим или лицами, участвующими в деле о банкротстве, по вопросам начальной продажной цены, порядка и условий проведения торгов по реализации предмета залога, порядка и условий обеспечения сохранности предмета залога каждый из них в течение десяти дней с даты включения сведений в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве вправе обратиться с заявлением о разрешении таких разногласий в арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве, по результатам рассмотрения которого арбитражный суд выносит определение об определении начальной продажной цены, утверждении порядка и условий проведения торгов по реализации предмета залога, порядка и условий обеспечения сохранности предмета залога, которое может быть обжаловано (пункт 4 статьи 138 Закона о банкротстве).

28.02.2017 (с изменениями от 02.03.2017) конкурсным кредитором утверждено и направлено конкурсному управляющему **Положение о порядке и условиях проведения открытых торгов в форме аукциона** по реализации имущества ООО «Медвежьегорский молокозавод», являющегося предметом залога по требованиям конкурсного кредитора – Банк «Возрождение» (ПАО) (далее - Положение о порядке и условиях проведения открытых торгов в форме аукциона), в соответствии с которым конкурсным управляющим производилась реализация заложенного имущества посредством открытого аукциона, проводимого в электронной форме на электронной площадке - «Российский аукционный дом» - <http://www.lot-online.ru>.

Первые, а затем и повторные торги залогового имущества Банка были признаны несостоявшимися, в связи с отсутствием заявок покупателей. Сообщение о результатах первых торгов опубликовано на сайте Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (далее – ЕФРСБ) 04.05.2018 (№ 2672091), сообщение о результатах повторных торгов опубликовано на сайте ЕФРСБ 06.07.2018 (№ 2842943).

В соответствии с пунктом 4.1 статьи 138 Закона о банкротстве, в случае признания несостоявшимися повторных торгов конкурсным кредитор по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, вправе оставить предмет залога за собой с оценкой его в сумме на десять процентов ниже начальной продажной цены на повторных торгах.

Если в течение тридцати дней со дня признания повторных торгов несостоявшимися кредитор по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, не воспользуется правом оставить предмет залога за собой, он подлежит продаже посредством публичного предложения в порядке, установленном пунктом 4 статьи 139 настоящего Федерального закона.

Пунктом 4.6 Положения о порядке и условиях проведения открытых торгов в

форме аукциона закреплены положения пункта 4.1 статьи 138 Закона о банкротстве. Также дополнительно указано, что **продажа имущества посредством публичного предложения будет осуществляться на основании отдельного Положения о продаже предмета залога посредством публичного предложения, условия которого определяются залоговым кредитором.**

Аналогичное условие содержится в пункте 13.4 раздела «Торги посредством публичного предложения» вышеуказанного Положения.

Несмотря на указанные в Положении ограничения, в нарушение пунктов 4, 4.1 статьи 138 Закона о банкротстве, 18.07.2018 конкурсным управляющим на сайте ЕФРСБ было опубликовано сообщение о проведении торгов по продаже имущества должника ООО «Медвежьегорский молокозавод», в том числе и по лоту № 56 - цистерна (молоковоз), 2008 г.в., посредством публичного предложения (№ 2873302).

Согласно пункту 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.

В сообщении о проведении торгов, опубликованном 18.07.2018 на сайте ЕФРСБ, **конкурсным управляющим самостоятельно были установлены следующие условия торгов:**

1. величина снижения цены 5 (пять) % от начальной цены лота, каждые 7 (семь) дней.
2. минимальная цена продажи имущества не может быть ниже 50 (пятидесяти) %.

В сообщении о проведении торгов по лоту № 56 цистерна (молоковоз), 2008 г.в. (РАД-142269), опубликованному на электронной торговой площадке «Российский аукционный дом», конкурсным управляющим были установлены

следующие периоды снижения цены имущества:

23.07.2018 - 29.07.2018 - 806 186.70 руб.;

30.07.2018 - 05.08.2018 - 765 877.36 руб.;

06.08.2018 - 12.08.2018 – 725 568.02 руб.;

13.08.2018 - 19.08.2018 - 685 258.68 руб.;

20.08.2018 - 26.08.2018 - 644 949.34 руб.;

27.08.2018 - 02.09.2018 - 604 640.00 руб.;

03.09.2018 - 09.09.2018 - 564 330.66 руб.;

10.09.2018 - 16.09.2018 - 524 021.32 руб.;

17.09.2018 - 23.09.2018 - 483 711.98 руб.;

24.09.2018 - 30.09.2018 - 443 402.64 руб.;

01.10.2018 - 07.10.2018 - 403 093.30 руб.;

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 (пункт 4 статьи 139 Закона о банкротстве).

Согласно протоколу об определении участников продажи в электронной форме посредством публичного предложения имущества должника от 12.10.2018, в период с 01.10.2018 - 07.10.2018 на участие в торгах поступила единственная заявка № 126033-ИД, допущенная до участия в торгах.

Протоколом о результатах продажи в электронной форме посредством публичного предложения имущества должника от 15.10.2018 участник, подавший единственную заявку, признан победителем торгов.

Вышеуказанные протоколы опубликованы конкурсным управляющим на сайте электронной торговой площадки.

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.

Если к участию в торгах был допущен только один участник, заявка которого на участие в торгах соответствует условиям торгов (в случае проведения торгов в форме конкурса) или содержит предложение о цене предприятия не ниже установленной начальной цены продажи предприятия, договор купли-продажи предприятия заключается внешним управляющим с этим участником торгов в соответствии с условиями торгов (в случае проведения торгов в форме конкурса) или представленным им предложением о цене предприятия (пункт 17 статьи 110 Закона о банкротстве).

В нарушение пунктов 16, 17 статьи 110 Закона о банкротстве конкурсный управляющий не направил победителю торгов проект договора купли-продажи цистерны (молоковоза) 2008 г.в., соответственно договор по результатам торгов заключен не был.

Согласно пояснениям залогового кредитора – Банка «Возрождение» (ПАО), которые были даны в рамках рассмотрения жалобы победителя торгов, в силу пункта 2 статьи 138 Закона о банкротстве только 80% от суммы, вырученной от реализации предмета залога, направляется на погашение требований конкурсного кредитора по кредитному договору, обеспеченному залогом имущества должника, но не более чем основная сумма задолженности по обеспеченному залогом обязательству и причитающихся процентов.

В дополнение к проведению торгов посредством публичного предложения при отсутствии у конкурсного управляющего оснований, минимальная цена (цена отсечения) в 50% являлась несоразмерно низкой, а этап снижения цены в 7 дней - очень коротким.

Данные нарушения препятствовали полному удовлетворению требований заявителя как конкурсного кредитора, поскольку были направлены на продажу имущества должника-банкрота по более низкой цене. В то время как в интересах Банка, должника и иных кредиторов продать имущество должника в максимально короткие сроки, по максимально высокой цене.

Обнаружив вышеуказанные нарушения, Банк обратился к конкурсному управляющему с требованием об отмене/приостановлении проведения торгов посредством публичного предложения и не назначении новых торгов до момента получения конкурсным управляющим утвержденного Банком положения о порядке, сроках и условиях продажи заложенного имущества ООО «Медвежьегорский молокозавод» посредством публичного предложения.

С требованием Банка конкурсный управляющий согласился, вместе с тем, сообщение об отмене/приостановлении торгов заложенного Банку

имущества не разместил.

При этом, 06.11.2018 конкурсный управляющий разместил на сайте ЕФРСБ (№3187334) и 07.11.2018 на сайте ЭТП (РАД-150162) новое сообщение о проведении торгов посредством публичного предложения имущества, переданного в залог Банку на условиях полученного Положения о порядке, сроках и условиях продажи имущества, принадлежащего ООО «Медвежьегорский молокозавод» и переданного в залог Банку «Возрождение» (ПАО) посредством публичного предложения, утвержденного 16.10.2018.

В новом сообщении о торгах конкурсный управляющий отразил условия продажи имущества в соответствии с вышеуказанным Положением о торгах посредством публичного предложения: начальная цена продажи имущества снижается на 5 (пять) процентов каждые четырнадцать календарных дней; минимальная цена продажи имущества не может быть ниже 75 (семидесяти пяти) процентов от начальной цены продажи имущества.

В силу пункта 4 статьи 20.3 Закона о банкротстве арбитражный управляющий обязан действовать при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве, добросовестно и разумно в интересах должника и кредиторов.

В этой связи интересы должника и кредиторов могут считаться соблюденными лишь при условии соответствия действий арбитражного управляющего требованиям Закона о банкротстве и иных нормативных правовых актов, которые регламентируют деятельность арбитражного управляющего по осуществлению процедур, применяемых в деле о банкротстве.

На основании вышеизложенного Комиссия Карельского УФАС России в Решении № 04-45/45-2018 от 30.11.2018 пришла к выводу, что в нарушение положений Закона о банкротстве конкурсный управляющий, не дожидаясь решения Банка об оставлении или отказе от оставления заложенного имущества за собой, а также получения утвержденного Банком Положения о продаже предмета залога посредством публичного предложения, опубликовал сообщение о проведении торгов посредством публичного предложения на условиях по своему усмотрению в отсутствие таких полномочий.

Данные действия конкурсного управляющего привели к нарушению прав и законных интересов Банка, как залогового кредитора, должника и иных кредиторов, так как повлекли за собой уменьшение размера погашения требований кредиторов, что противоречит целям конкурсного производства.

Также конкурсным управляющим были нарушены права и законные интересы победителя торгов, который добросовестно подал заявку на участие в уже заведомо незаконных торгах.

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие и т.д.

Частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 настоящей статьи и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса, предусмотрена административная ответственность в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

Таким образом, в действиях конкурсного управляющего ООО «Медвежьегорский молокозавод».... содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

События административного правонарушения подтверждены Решением Карельского УФАС России № 04-45/45-2018 от 30.11.2018.

Обстоятельства непреодолимой силы, находящиеся вне контроля...., препятствовавших надлежащему исполнению Закона о банкротстве на рассмотрении дела не установлены.

Вина.... состоит в том, что он организовал и провел торги с нарушением требований Закона о банкротстве.

Вина.... доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, обстоятельств, отягчающих административную ответственность, а также

обстоятельств, являющихся основанием для прекращения производства по делу, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Состав рассматриваемого административного правонарушения является формальным, не зависит от наступления каких – либо негативных последствий и предусматривает ответственность за сам факт совершения противоправного поступка, выразившегося в нарушении требований законодательства Российской Федерации.

Какие – либо исключительные обстоятельства, послужившие причиной совершения рассматриваемого административного правонарушения, по делу не установлены.

Таким образом, основания для прекращения дела по статье 2.9 КоАП РФ в связи с малозначительностью отсутствуют.

Санкцией части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ установлено наказание для должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения – г. Петрозаводск.

Время (дата) совершения административного правонарушения – 18.07.2018 (дата опубликования сообщения о проведении торгов).

Установленный статьей 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения ... к административной ответственности не истек.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, 7.32.4 КоАП РФ, заместитель руководителя-начальник отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России.

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать конкурсного управляющего ООО «Медвежьегорский молокозавод» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.
2. Назначить конкурсному управляющему ООО «Медвежьегорский молокозавод» ... наказание в виде административного штрафа в размере 3 000 (три тысячи) рублей 00 копеек.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк: отделение НБ - Респ.Карелия Банка России г. Петрозаводск, БИК 048602001.

Получатель: ИНН 1001041153 КПП 100101001 Управление Федерального казначейства по Республике Карелия (Карельское УФАС России), л/с 04061410910

Счет: 401018106000000010006

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140

Код ОКТМО 86701000

Назначение платежа: штраф по делу №010/04/7.32.4-265/2019

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2. КоАП РФ, штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения сроков отсрочки, рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2. КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с Главой 30 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя-

начальник отдела контроля органов власти и закупок