

Решение № 055/10/18.1-52/2021

о признании жалобы обоснованной

0 5 . 0 2 . 2 0 2 1

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Управляющая Компания «Заря» (далее – Заявитель, Общество, ООО «УК «Заря») на действия конкурсного управляющего – <...> (далее – конкурсный управляющий, Организатор торгов, Ответчик) при проведении торгов посредством публичного предложения по лоту № 21 – 20%-ная доля в уставном капитале Nima Energy Limited (Company Number: 1898674, Address of Registered Office: 15/F, BOC Group Life Assurance Tower, 136 Des Voeux Road Central, Central, Hong Kong) (сообщение № 5583683 опубликовано в ЕФРСБ 14.10.2020) (далее – Торги),

до перерыва при участии представителя Заявителя посредством системы видеоконференцсвязи – <...> (доверенность от <...> б/н, личность удостоверена паспортом; после перерыва – в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом извещенного о дате и месте рассмотрения,

до перерыва при участии <...> посредством системы видеоконференцсвязи (личность удостоверена паспортом); после перерыва – в отсутствие <...> надлежащим образом извещенной о дате и месте рассмотрения,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. Омского УФАС России от 25.01.2021 № 646э), который полагает, что Конкурсный управляющий неправомерно отклонил заявку ООО «УК «Заря» на участие в Торгах, кроме того, нарушил сроки опубликования протокола определения участников торгов.

В своей жалобе Заявитель указывает, что им была направлена заявка на участие в Торгах на периоде с 28.12.2020 10:00 по 04.01.2021 10:00.

Согласно протоколу № 57727-ОТПП/21 об определении участников открытых торгов посредством публичного предложения в форме открытых торгов по продаже имущества ООО «ГринЛайт» заявка ООО «УК «Заря» была отклонена на основании того, что решение единственного участника Общества об одобрении крупной сделки не соответствует подпункту 3 пункта 3 статьи 67.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также отсутствует решение единственного участника Общества об одобрении участия Общества в другой коммерческой организации.

По мнению Заявителя, Организатор торгов неправомерно отклонил заявку ООО «УК «Заря», поскольку для принятия участия в торгах данные документы не требуются.

Кроме того, Конкурсным управляющим нарушен пункт 5.2 Приказа Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495, так как протокол определения участников торгов должен быть размещен на сайте 09.01.2021, а Ответчик разместил данный протокол 11.01.2021.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит признать жалобу обоснованной, выдать организатору торгов – конкурсному управляющему ООО «ГринЛайт» <...> предписание об устранении допущенных нарушений при проведении торгов.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 27.01.2021 № 05-10566 <...> представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе ООО «УК «Заря», а также копии запрашиваемых документов (вх. Омского УФАС России от 01.02.2021 № 905э).

В своих письменных возражениях <...> указывает следующее.

Торги в форме публичного предложения по лоту № 21 должны были проходить с 19.10.2020 по 04.01.2021.

В указанный период поступила одна заявка от ООО «УК «Заря», которая была отклонена со следующей мотивировкой:

«Решение единственного участника Общества об одобрении крупной сделки не соответствует подпункту 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ. Отсутствует решение единственного участника Общества об одобрении участия

Общества в другой коммерческой организации».

Представленное решение об одобрении крупной сделки должно быть представлено в нотариальной форме или к настоящему решению должно быть представлено решение о способе подтверждения последующих решений, принимаемых участником общества, также составленное в нотариальной форме.

Исходя из представленного Устава Общества (п.19.1) к компетенции общего собрания участников Общества относится принятие решения об участии в ассоциациях и других объединениях, коммерческих организациях.

Решение единственного участника общества о намерении участия в иностранном юридическом лице не представлено.

Относительно довода о том, что организатором торгов нарушен срок на опубликование протокола определения участников торгов и результатов торгов, Ответчик считает, что нарушение положений пункта 5.2 Приказа Минэкономразвития № 495 от 23.07.2015 и прав и законных интересов заявителя отсутствует.

Так протокол определения участников был подписан и размещен организатором торгов на электронной площадке после его формирования электронной площадкой. Формирование протокола определения участников торгов возможно только после определения участников торгов.

Участники данных торгов были определены, когда было принято решение по заявке ООО «УК «Заря» (11.01.2021 г. в 11:26) При этом, в Федеральном законе от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» не установлен срок рассмотрения поступивших заявок при проведении торгов посредством публичного предложения, кроме того, Организатор торгов в извещении о проведении торгов, размещенном на сайте Оператора, не установил конкретный срок рассмотрения заявок.

Кроме того, публикация о результатах торгов размещена в ЕФРСБ 13.01.2021, то есть в течение 3 рабочих дней с момента подписания протокола о признании торгов несостоявшимися.

На основании изложенного, <...> считает жалобу ООО «УК «Заря» необоснованной.

3. На основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 02.02.2021 в рассмотрении жалобы ООО «УК «Заря» был объявлен перерыв. Рассмотрение дела № 055/07/3-52/2021 назначено на 05.02.2021.

На заседании комиссии 02.02.2021 Конкурсный управляющий поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях.

4. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте ЕФРСБ, Комиссией установлено следующее.

14.10.2020 на сайте ЕФРСБ опубликовано извещение о проведении Торгов. Начальная цена – 440 427 060, 00 рублей.

Дата начала подачи заявок: 19.10.2020.

Дата окончания подачи заявок: 07.04.2021.

Периоды приема заявок и снижения цены лота № 1: 19.10.2020 – 26.10.2020 (440 427 060, 00 рублей); 26.10.2020 – 02.11.2020 (396 384 354, 00 рублей); 02.11.2020 – 09.11.2020 (352 341 648, 00 рублей); 09.11.2020 – 16.11.2020 (308 298 942, 00 рублей); 16.11.2020 – 23.11.2020 (264 256 236, 00 рублей); 23.11.2020 – 30.11.2020 (220 213 530, 00 рублей); 30.11.2020 – 07.12.2020 (176 170 824,00 рублей); 07.12.2020 – 14.12.2020 (132 128 118, 00 рублей); 14.12.2020 – 21.12.2020 (88 085 412, 00 рублей); 21.12.2020 – 28.12.2020 (44 042 706,00 рублей); 28.12.2020 – 04.01.2021 (1 000 000, 00 рублей).

Согласно протоколу № 57727-ОТПП/21 об определении участников открытых торгов посредством публичного предложения в форме открытых торгов по продаже имущества ООО «ГринЛайт» по лоту № 21 поступила одна заявка на участие в торгах от ООО «УК «Заря», которая была отклонена.

В соответствии с решением № 57727-ОТПП/21 Торги признаны несостоявшимися, в связи с тем, что в соответствии с протоколом о допуске к участию в открытых торгах № 57727-ОТПП/21 от 11.01.2021 на участие в торгах не допущено ни одного участника.

5. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу обоснованной, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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, конкурсной или аукционной 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.

Поскольку федеральным законодательством предусмотрена возможность обращения в антимонопольный орган, установлен порядок рассмотрения жалоб (части 1, 3 статьи 18.1, пункты 3.1, 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции) и в законе не содержится изъятий в отношении торгов, проводимых в ходе проведения банкротных процедур, следовательно, антимонопольный орган полномочен рассматривать жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, в том числе конкурсного управляющего.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о банкротстве данный 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 части 1 статьи 124 Закона о банкротстве принятие арбитражным судом решения о признании должника банкротом влечет за собой открытие конкурсного производства.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 12.12.2017 по делу № А40-222362/16-78-173 «Б» ООО «ГринЛайт» признано несостоятельным (банкротом). В отношении ООО «ГринЛайт» открыто конкурсное производство, конкурсным управляющим утверждена <...>

В соответствии с частью 1 статьи 126 Закона о банкротстве с даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства совершение сделок, связанных с отчуждением имущества должника или влекущих за собой передачу его имущества третьим лицам в пользование, допускается исключительно в порядке, установленном главой 7 Закона о банкротстве.

Частью 3 статьи 139 Закона о банкротстве установлено, что после

проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий приступает к его продаже. Продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном частями 3–19 статьи 110 и частью 3 статьи 111 Закона о банкротстве, с учетом особенностей, установленных статьей 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 не заключения договора купли-продажи по результатам повторных торгов продаваемое на торгах имущество должника подлежит продаже посредством публичного предложения (часть 4 статьи 139 Закона о банкротстве).

Частью 4 статьи 139 Закона о банкротстве установлено, что при продаже имущества должника посредством публичного предложения в сообщении о проведении торгов наряду со сведениями, предусмотренными статьей 110 Закона о банкротстве, 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.

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 Закона о банкротстве.

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.

Согласно части 11 статьи 110 Закона о банкротстве заявка на участие в торгах должна соответствовать требованиям, установленным в соответствии с Законом о банкротстве 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 (кроме случаев проведения торгов в электронной форме) 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.

Заявка на участие в торгах должна быть подписана электронной подписью заявителя.

Не допускается требовать от заявителя иные документы и сведения, за исключением документов и сведений, предусмотренных настоящей статьей.

Частью 12 статьи 110 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 Законом о банкротстве 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 Законом о банкротстве и указанным в сообщении о проведении торгов.

Комиссией Омского УФАС установлено, что 31.12.2020 ООО «УК «Заря» подана заявка на участие в торгах.

Из протокола № 57727-ОТПП/21 от 11.01.2021 следует, что Заявитель представил заявку на участие в торгах и прилагаемые к ней документы, не соответствующие требованиям законодательства и Сообщения о проведении торгов по продаже имущества в установленный Сообщением о проведении торгов по продаже имущества в срок. Решение единственного участника Общества об одобрении крупной сделки не соответствует подпункту 3 пункта 3 статьи 67.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). Отсутствует решение единственного участника

Общества об одобрении участия Общества в другой коммерческой организации, в связи с чем, заявка ООО «УК «Заря» была отклонена.

В составе заявки ООО «УК «Заря» представило решение об одобрении крупных сделок, составленное в простой письменной форме в нарушение подпункта 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ. Вместе с тем, часть 11 статьи 110 Закона о банкротстве содержит закрытый перечень документов, которые могут требоваться от участника закупки, поскольку предоставление решения об одобрении крупных сделок данной статьей Закона о банкротстве не предусмотрено, Комиссия считает, что Конкурсный управляющий не вправе давать оценку данному документу.

Кроме того, Комиссия считает, что Организатор торгов не вправе требовать решение единственного участника Общества об одобрении участия Общества в другой коммерческой организации, поскольку данный документ также не предусмотрен частью 11 статьи 110 Закона о банкротстве.

Таким образом, конкурсный управляющий ООО «ГринЛайт» неправомерно отклонил заявку ООО «УК «Заря». В связи с чем, Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу, что довод ООО «УК «Заря» является обоснованным.

В соответствии с частью 12 статьи 110 Закона о банкротстве организатор торгов уведомляет всех заявителей о результатах рассмотрения представленных заявок на участие в торгах и признании или непризнании заявителей участниками торгов посредством направления заявителям в письменной форме или в форме электронного документа копий протокола об определении участников торгов в течение пяти дней со дня подписания указанного протокола.

Часть 15 статьи 110 Закона о банкротстве устанавливает, что 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 Закона о банкротстве, и разместить на сайте этого официального издания в сети «Интернет», в средствах 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 Законом о банкротстве, 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.

Пункт 5.2 Приказа Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495

устанавливает, что если имеются заявки на участие в торгах, представленные и не отозванные до окончания срока представления заявок для соответствующего периода проведения торгов, организатор торгов посредством программно-аппаратных средств сайта формирует протокол об определении участников торгов и направляет указанный протокол в форме электронного сообщения, подписанного квалифицированной электронной подписью, оператору электронной площадки не позднее пяти календарных дней после окончания периода проведения торгов.

Согласно статье 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Этап проведения торгов длился с 28.12.2020 – 04.01.2021, таким образом, протокол об определении участников торгов должен быть размещен на электронной торговой площадке «МЭТС» 09.01.2021, вместе с тем, 09.01.2021 являлся нерабочим днем, в связи с чем, по правилам статьи 193 ГК РФ протокол об определении участников торгов должен быть размещен не позднее 11.01.2021.

Омским УФАС России установлено, что протокол № 57727-ОТПП/21 об определении участников открытых торгов посредством публичного предложения в форме открытых торгов по продаже имущества ООО «ГринЛайт» был размещен на сайте электронной торговой площадки «МЭТС» 11.01.2021, сообщение о результатах торгов опубликовано в ЕФРСБ 13.01.2021, в связи с чем, довод Заявителя о несвоевременном опубликовании протокола определения участников торгов является необоснованным.

Учитывая, что по требованию комитета кредиторов ООО «ГринЛайт» (исх. б/н от 14.01.2021) 15.01.2021 между конкурсным управляющим, действующим на основании решения Арбитражного суда города Москвы от 12.12.2017 по делу № А40-222362/16-78-173 «Б» от имени ООО «ГринЛайт», и гражданином <...> заключен договор купли-продажи 20%-ной доли в уставном капитале Nima Energy Limited (Company Number: 1898674, Address of Registered Office: 15/F, BOC Group Life Assurance Tower, 136 Des Voeux Road Central, Central, Hong Kong), устранение последствий нарушения путем выдачи предписания об аннулировании торгов невозможно. Вместе с тем, Заявитель вправе обратиться в суд с требованием о расторжении данного договора.

Комиссия сообщает, что действия Организатора торгов по отказу в допуске заявки ООО «УК «Заря» к участию в торгах образует состав нарушения, предусмотренного статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу ООО «УК «Заря» (ИНН 3308005688 ОГРН 1133340001541) на действия конкурсного управляющего ООО «ГринЛайт» <...> (ИНН 422372842283) при проведении торгов посредством публичного предложения по лоту № 21 – 20%-ная доля в уставном капитале Nima Energy Limited (Company Number: 1898674, Address of Registered Office: 15/F, BOC Group Life Assurance Tower, 136 Des Voeux Road Central, Central, Hong Kong) (сообщение № 5583683 опубликовано в ЕФРСБ 14.10.2020).

2. Передать материалы дела № 055/10/18.1-52/2021 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель

<...>

Комиссии

Члены Комиссии

<...>

<...>