

29 октября 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего,

в присутствии представителей:

гр.Д. – гр.Ч. (доверенность от 22.10.2014 № 78 АА 7538469),

Арбитражный управляющий К. – гр.Д. (доверенность от 21.04.2014),

рассмотрев жалобу гр.Д. на действия арбитражного управляющего ЗАО «Завод твердых сплавов» К. при проведении электронных торгов посредством публичного предложения по продаже имущества общества по лоту № 11, материалы дела 8-01/305,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба гр.Д. на действия арбитражного управляющего ЗАО «Завод твердых сплавов» при проведении торгов посредством публичного предложения по продаже имущества ЗАО «Завод твердых сплавов» по лоту № 11 - незавершенное строительство – корпус механообработки и изготовления лифтов, назначение: нежилое 3-этажный, общая площадь 2 561,80 кв.м., инв. № 9965, Литер Ф, адрес объекта: Хабаровский край, гор. Комсомольск-на-Амуре, Северное шоссе, дом 3 (извещение № SBR013-1408100005), в связи с необоснованным отказом (отменой) от проведения торгов.

В заседании Комиссии представитель заявителя на доводах жалобы настаивала, пояснив, что заявка гр.Д. поступила ранее заявок иных претендентов на участие в продаже, с ним должен был быть заключен договор купли-продажи имущества. При определении времени поступления заявки арбитражный управляющий необоснованно не учел требования регламента ЭТП по проведению торгов, связанных с продажей имущества должника, и незаконно принял решение об отказе от проведения торгов.

Представитель арбитражного управляющего с доводами жалобы не согласился, пояснив, что в установленном извещением о продаже срок на участие в торгах поступили одновременно три заявки претендентов, в связи с чем невозможно было установить победителя торгов. Разница во времени поступления заявок отличается в долях секунды, тогда как при определении конкретного времени поступления заявки на ЭТП необходимо исходить из установленного законодательством

порядка исчисления времени (часы, минуты, секунды), что подтверждается арбитражной практикой по делу А68-4939/12. Кроме того, ранее всех заявок поступила заявка от С.. с которым и должен заключаться договор купли-продажи имущества, информацией об отзыве этим претендентом своей заявки арбитражный управляющий не располагает. После отмены торгов планируется провести собрание кредиторов с целью принятия решения об увеличении продажной стоимости имущества, так как на участие в торгах поступило достаточное количество заявок, что подтверждает спрос на отчуждаемое имущество.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги признаны несостоявшимися.

Действия (бездействие) 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.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение организатором торгов, электронной площадкой, конкурсной или аукционной комиссией установленной законодательством Российской Федерации процедуры торгов, процедуры заключения договоров по результатам торгов.

Решением арбитражного суда Хабаровского края от 24.12.2012 по делу А73-6137/2012 ЗАО «Завод твердых сплавов» признано несостоятельным (банкротом), в отношении должника открыто конкурсное производство. Конкурсным управляющим общества назначен К.

В связи с признанием проведенного аукциона несостоявшимся, 09.08.2014 в газете «Коммерсантъ» опубликовано сообщение о продаже имущества общества путем проведения торгов посредством публичного предложения, в том числе по лоту № 11.

Аналогичное сообщение размещено в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве 11.08.2014, на электронной площадке «Сбербанк-АСТ» 10.08.2014, в печатном органе по месту нахождения должника 06.08.2014.

Из сообщения о продаже имущества следует, что прием заявок начинается с 15.09.2014 и заканчивается 17.10.2014. Порядок предоставления заявок осуществляется в соответствии с Регламентом работы электронной площадки. В сообщении указаны периоды последовательного снижения цены продажи

имущества.

Журналом регистрации заявок подтверждается поступление на участие в торгах 12 заявок по лоту № 11. Под номерами 1-3 зарегистрированы заявки С., Д., Р. Данные заявки поступили 13.10.2014 в 00 час. 00 мин. 00 сек. С. свою заявку отозвал. 13.10.2014 проведение торгов по лоту № 11 арбитражным управляющим отменено.

В соответствии с пунктами 3, 4 статьи 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон № 127-ФЗ) после проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий приступает к его продаже. Продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном пунктами 3-19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 Закона №127-ФЗ, с учетом положений статьи 139 Закона №127-ФЗ.

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 (пункт 4 статьи 139 Закона №127-ФЗ).

При продаже имущества должника посредством публичного предложения в сообщении о проведении торгов наряду со сведениями, предусмотренными статьей 110 названного 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.

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 №127-ФЗ.

При отсутствии в установленный срок заявки на участие в торгах, содержащей предложение о цене имущества должника, которая не ниже установленной начальной цены продажи имущества должника, снижение начальной цены продажи имущества должника осуществляется в сроки, указанные в сообщении о продаже имущества должника посредством публичного предложения.

Победителем торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения признается участник торгов, который первым 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.

Таким образом, в силу прямого указания закона для признания победителем торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения необходимо два условия: предоставление заявки первым и указание в заявке цены не ниже начальной цены продажи для определенного периода.

Буквальное толкование названных статей [Закона](#) № 127-ФЗ позволяет сделать вывод о том, что при продаже посредством публичного предложения

состоятельность выражается не в предложении наиболее высокой цены, а в скорости подачи заявки, так как приоритетное право на заключение договора отдается тому лицу, которое первым предложило заплатить за него цену первоначального предложения. При этом цена первоначального предложения устанавливается не ниже начальной цены, указанной в сообщении о продаже имущества на торгах, признанных несостоявшимися.

В качестве организатора торгов выступает внешний управляющий или привлекаемая 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 (пункт 8 статьи 110).

Пунктом 12 статьи 110 Закона №127-ФЗ 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.

Прием заявок, как следует из абзаца 6 пункта 4 статьи 139 Закона №127-ФЗ, прекращается с даты определения победителя торгов. При этом в силу пункта 15 статьи 110 Закона №127-ФЗ решение организатора торгов об определении победителя торгов принимается в день подведения результатов торгов и оформляется протоколом о результатах проведения торгов.

Приказом Минэкономразвития России от 15.02.2010 № 54 утвержден порядок проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, в соответствии с пунктами 4.1, 4.2 которого оператор электронной площадки в день начала представления заявок на участие в открытых торгах размещает на электронной площадке сообщение о начале представления заявок на участие в открытых торгах с указанием сведений, содержащихся в сообщении о торгах.

Для участия в открытых торгах заявитель представляет оператору электронной площадки заявку на участие в открытых торгах.

Срок представления заявок на участие в открытых торгах должен составлять не менее чем двадцать пять рабочих дней со дня опубликования и размещения сообщения о проведении торгов.

Порядок определения участников торгов установлен разделом V Порядка и предусматривает, что не позднее одного часа с момента окончания представления заявок на участие в торгах оператор электронной площадки направляет организатору торгов все зарегистрированные заявки, представленные до истечения установленного срока окончания представления заявок (п.5.1).

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 Законом №127-ФЗ 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 (п.5.2).

Согласно пункту 6.2 Порядка в открытых торгах могут принимать участие только лица, признанные участниками торгов. Открытые торги проводятся на электронной площадке в день и время, указанные в сообщении о проведении открытых торгов.

При отсутствии в установленный в сообщении и проведении открытых торгов срок заявки на участие в торгах, содержащей предложение о цене имущества (предприятия) должника, которая не ниже установленной начальной цены продажи имущества должника, снижение начальной цены продажи имущества (предприятия) должника осуществляется в сроки, указанные в сообщении о продаже имущества (предприятия) должника посредством публичного предложения. Победителем открытых торгов по продаже имущества (предприятия) должника посредством публичного предложения признается участник открытых торгов, который первым представил в установленный срок заявку на участие в торгах, содержащую цену продажи имущества (предприятия) должника, которая не ниже начальной цены продажи имущества (предприятия) должника, установленной для определенного периода проведения открытых торгов.

Со дня определения победителя открытых торгов по продаже имущества (предприятия) должника посредством публичного предложения прием заявок прекращается (пункт 6.12).

Из статей 447, 448 Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. В качестве организатора торгов может выступать собственник вещи или обладатель иного имущественного права на нее. Организатором торгов также могут являться специализированная организация или иное лицо, которые действуют на основании договора с собственником вещи или обладателем иного имущественного права на нее и выступают от их имени или от своего имени, если иное не предусмотрено законом.

В случаях, указанных в настоящем Кодексе или ином законе, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.

Если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса. В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Организатор закрытого аукциона или закрытого конкурса обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

В данном случае решение арбитражного управляющего об отказе (отмене) от торгов принято с нарушением предусмотренной статьей 448 Гражданского кодекса Российской Федерации срока и без учета положений Закона № 127-ФЗ, не предусматривающих возможность отказа (отмены) от проведения торгов.

В соответствии с пунктом 1.1.8 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, утвержденных [приказом](#) Минэкономразвития России от 15.02.2010 № 54 (приложение № 2), электронная площадка должна обеспечивать обслуживание не менее 5000 http-запросов в час к любым веб-страницам электронной площадки. Среднее время реакции программного обеспечения, обеспечивающего функционирование электронной площадки, от момента поступления http-запроса до момента начала отправки запрошенных данных не должно превышать 4000 мс., что исключает возможность предоставления претендентами заявок одновременно.

Электронная торговая площадка «Сбербанк-АСТ» соответствует приведенным требованиям.

Пунктом 3.2.7 Регламента торговой секции «Продажа имущества (предприятия) банкротов» Универсальной торговой платформы «Сбербанк-АСТ», утвержденного генеральным директором ЗАО «Сбербанк-АСТ» 25.09.2014, установлено, что оператор в течение двух часов с момента представления заявки на участие в торгах регистрирует представленную заявку в журнале заявок на участие в торгах, присвоив заявке порядковый номер в указанном журнале. Оператор в день регистрации заявки направляет участнику, подавшему заявку, подтверждение регистрации заявки с указанием порядкового номера, даты и точного времени представления заявки.

Письмом ЗАО «Сбербанк-АСТ» от 15.10.2014 № 5777 подтверждается, что заявка С, поступившая 13.10.2014 в 00 час. 00 мин. 00 сек. 127 мс и которой присвоен первый порядковый номер <...> отозвана. Заявка, зарегистрированная под номером 2, поступила от Д. 13.10.2014 в 00 час. 00 мин. 00 сек. 360 мс. Заявка под номером 3 поступила от Р. 13.10.2014 в 00 час. 00 мин. 00 сек. 850 мс. Порядковый номер заявки присваивается в порядке очередности подачи заявок.

В нарушение приведенных положений Закона № 127-ФЗ, приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 № 54 поступившие заявки на предмет их соответствия установленным в извещении о торгах требованиям не

рассматривались, решение о признании претендентов участниками торгов либо об отказе в допуске к участию в торгах не принималось, протокол рассмотрения заявок не оформлялся.

Поскольку техническая возможность одновременной подачи заявок на ЭТП исключается, арбитражный управляющий при определении точного времени подачи названных заявок должен был учесть разницу в миллисекундах их регистрации, что согласуется с установленным Законом № 137-ФЗ порядком определения победителя торгов, проводимых посредством публичного предложения.

Ссылка представителя арбитражного управляющего на судебные акты по делу А68-4939/12 не может быть принята во внимание, поскольку данный спор основан на иных фактических обстоятельствах.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Д. на действия арбитражного управляющего ЗАО «Завод твердых сплавов» К. при проведении торгов посредством публичного предложения по продаже имущества ЗАО «Завод твердых сплавов» по лоту № 11 - незавершенное строительство – корпус механообработки и изготовления лифтов, назначение: нежилое 3-этажный, общая площадь 2 561,80 кв.м., инв. № 9965, Литер Ф, адрес объекта: Хабаровский край, гор. Комсомольск-на-Амуре, Северное шоссе, дом 3 (извещение № SBR013-1408100005) - обоснованной.
2. Признать действия арбитражного управляющего ЗАО «Завод твердых сплавов»

К. при проведении указанных торгов нарушающими пункт 3 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункты 12, 15 статьи 110, пункт 4 статьи 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», пункты 5.2, 6.12 приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 № 54.

3. Выдать арбитражному управляющему ЗАО «Завод твердых сплавов» К. предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения торгов.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

88

ПРЕДПИСАНИЕ №

29 октября 2014 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего, на основании своего решения от 29.10.2014 № 169 по делу № 8-01/305, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Арбитражному управляющему ЗАО «Завод твердых сплавов» К. в срок до 14 ноября 2014 года совершить действия направленные на устранение нарушений пункта 3 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, пунктов 12, 15 статьи 110, пункта 4 статьи 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», пунктов 5.2, 6.12 приказа Минэкономразвития России от 15.02.2010 № 54, допущенных при проведении торгов посредством публичного предложения по продаже имущества ЗАО «Завод твердых сплавов» по лоту № 11 - незавершенное строительство – корпус механообработки и изготовления лифтов, назначение: нежилое 3-этажный, общая площадь 2 561,80 кв.м., инв. № 9965, Литер Ф, адрес объекта: Хабаровский край, гор. Комсомольск-на-Амуре, Северное шоссе, дом 3 (извещение № SBR013-1408100005), с целью чего:

- возобновить проведение указанных торгов по лоту № 11,

- провести по лоту № 11 процедуры торгов, предусмотренные Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», приказом Минэкономразвития России от 15.02.2010 № 54, с учетом замечаний, изложенных в решении комиссии Хабаровского УФАС России от 29.10.2014 № 169 по делу № 8-01/305.

Об исполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней с даты его исполнения (с приложением подтверждающих документов).

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края течение трех месяцев со дня его выдачи.