

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11163/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.08.2023

Москва

г.

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

рассмотрев жалобу ... (далее — Заявитель) на действия ООО«Эксперт» (далее — Организатор торгов) и конкурсного управляющего ... при проведении торгов по продаже имущества должника (сообщения №№ 11593901, 11729612, 7657509, 10372353, 111927130, далее — Торги), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

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

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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.

В свою очередь, в силу частей 4 и 7 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Закон о банкротстве) реализация имущества должника осуществляется исключительно путем проведения торгов.

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

По смыслу положений Закона о банкротстве задача проведения торгов состоит в необходимости на конкурентной основе определить лучшие условия продажи имущества должника, что в конечном счете подчинено общей цели конкурсного производства как ликвидационной процедуры — получению наибольшей выручки для проведения расчетов с кредиторами.

Когда в результате допущенных нарушений при проведении торгов отсутствует состязательность, нивелируется смысл торгов — определение победителя на конкурентной основе.

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

Следовательно, нарушение установленного порядка организации и проведения торгов не может не свидетельствовать об ограничении конкуренции, поскольку торги являются конкурентной формой определения наилучших условий реализации товара и в них имеет право принять участие любой желающий из неопределенного круга лиц (в том числе физические лица, не являющиеся профессиональными субъектами делового оборота). В противном случае при проведении торгов утрачивается признак конкуренции среди участников, в результате чего проведенная процедура выявления покупателя может противоречить ее сущности.

Кроме того, поскольку торги являются способом заключения договора по реализации товара, нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка может сказаться на обеспечении конкуренции и формировании конкурентного товарного рынка путем лишения возможности потенциальных участников торгов принять участие в торгах либо необоснованного сокращения числа участников торгов. В случае проведения торгов в отсутствие конкурентной борьбы победитель таких торгов получает дополнительные преимущества на товарном рынке, на

котором он осуществляет деятельность, поскольку увеличит количество своих основных производственных средств, при этом иные участники или потенциальные участники таких торгов будут неправомерно лишены возможности получения данного ресурса.

Таким образом, при осуществлении полномочий по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов по продаже имущества банкротов и подготовке решений по результатам рассмотрения таких жалоб территориальным органам ФАС России необходимо применять позицию, изложенную в настоящем письме.

В связи с этим, и принимая во внимание позицию, изложенную в вышеприведенном письме ФАС России, рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия

Организатора торгов проводилось в рамках ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Решением Арбитражного суда Ярославской области от 25.08.2021г. (объявлена резолютивная часть) по делу № А82-7297/2019 Акционерное общество «81 центральная инженерная база» (150032, Россия, г. Ярославль, пос. Прибрежный, д. 25, ИНН/КПП 7604159332/760401001, ОГРН 1097604010437, рег № в ПФР 0860060012398) признано несостоятельным (банкротом) и в отношении него введено конкурсное производство.

Определением Арбитражного суда Ярославской области от 02.02.2022г. по делу № А82-7297/2019 конкурсным управляющим АО «81 ЦИБ» был утвержден Киселев Григорий Николаевич.

Между Конкурсным управляющим и Организатором торгов заключен договор № 14/22 по проведению торгов от 03.04.2023.

Сообщение о проведении торгов посредством прямого предложения № 11593901 опубликовано на сайте ЕФРСБ 07.06.2023.

В соответствии с указанным сообщением, Организатор торгов реализует Имущество путем приема заявок.

Прием заявок по начальной цене продажи длится 10 (десять) календарных дней, при отсутствии в течение указанного срока заявок на участие в торгах, содержащих предложение о цене, которая не ниже начальной цены продажи, цена имущества последовательно снижается на 10% от начальной цены продажи каждые 5 (пять) календарных дней с промежутком времени, составляющим 2 (два) календарных дня, на подведение результатов подачи заявок после каждого периода (в указанный период времени прием заявок приостанавливается). Величина снижения начальной цены (шаг снижения) - 10% от начальной цены, действовавшей на первом этапе. При достижении цены предложения в размере 10% от начальной цены продажи

(на первом этапе) величина дальнейшего снижения начальной цены продажи устанавливается в размере 3% от начальной стоимости. Минимальная цена предложения, по которой может быть продано Имущество (цена отсечения) составляет 1% от начальной стоимости Имущества, выставленного на продажу.

Дата и время начала представления заявок: с 10:00 (здесь и далее время московское) 07.06.2023 (первый день первого периода проведения торгов) до даты определения победителя торгов, но не позднее 17:00 08.09.2023 (последний день последнего периода проведения торгов).

График снижения цены:

Период 1: 07.06.2023 по 16.06.2023 – 100 % от начальной цены продажи

Период 2: 19.06.2023 по 23.06.2023 – 90 % от начальной цены продажи

Период 3: 26.06.2023 по 30.06.2023 – 80 % от начальной цены продажи

Период 4: 03.07.2023 по 07.07.2023 – 70 % от начальной цены продажи

Период 5: 10.07.2023 по 14.07.2023 – 60 % от начальной цены продажи

Период 6: 17.07.2023 по 21.07.2023 – 50 % от начальной цены продажи

Период 7: 24.07.2023 по 28.07.2023 - 40 % от начальной цены продажи

Период 8: 31.07.2023 по 04.08.2023 - 30 % от начальной цены продажи

Период 9: 07.08.2023 по 11.08.2023 - 20 % от начальной цены продажи

Период 10: 14.08.2023 по 18.08.2023 – 10 % от начальной цены продажи

Период 11: 21.08.2023 по 25.08.2023- 7 % от начальной цены продажи

Период 12: 28.08.2023 по 01.09.2023 – 4 % от начальной цены продажи

Период 13: 04.09.2023 по 08.09.2023 – 1 % от начальной цены продажи

В своей жалобе Заявитель указывает, что Конкурсный управляющий неправомерно опубликовал сообщение о проведении Торгов №11593901 как «Иное сообщение», а не как «Сообщение о проведении торгов». Кроме того, Заявитель указывает, что во вкладке «Торги» в карточке должника сообщение о проведении Торгов также отсутствует.

Кроме того Заявитель в своей жалобе указывает, что сообщение о проведении торгов посредством прямого предложения не опубликовано в официальном издании в газете «Коммерсант», что, по мнению Заявителя, является неправомерным.

Также Заявитель в своей жалобе указывает, что Организатор торгов

нарушил срок опубликования сообщение о проведении Торгов установленный пунктом 9 статьи 110 Закона о банкротстве, согласно которому Организатор торгов обязан опубликовать сообщение о продаже предприятия не позднее чем за тридцать дней до даты проведения торгов.

Кроме того Заявитель указывает, что Организатор торгов в нарушение требования пунктов 8, 15 статьи 110 Закона о банкротстве не опубликовал сообщение о результатах проведения торгов посредством прямого предложения на сайте ЕФРСБ, а также в нарушение требований пункта 9 статьи 110 и статьи 28 Закона о банкротстве не опубликовал сообщение об изменении продажи имущества в официальном издании - газете «Коммерсант».

Также Заявитель в своей жалобе указывает, что должник АО «81 ЦИБ» с 10.10.2022 включено в реестр организаций обороннопромышленного комплекса (ОПК), утвержденный Минпромторгом России от 10.10.2022 № НР 4265, в связи с чем, Конкурсному управляющему надлежало внести изменение в Положение о продаже имущества должника, и провести торги в соответствии с требованиями статей 195, 196 Закона о банкротстве.

Дополнительно Заявитель в своей жалобе указывает, что реализуемое имущество является функционально связанным между собой, в связи с чем, его дробление на несколько лотов является неправомерным. По мнению Заявителя, продажа имущества АО «81 ЦИБ» возможна только единым имущественным комплексом включающим в себя как движимое, так и недвижимое имущество при сохранении возможности осуществления должником своей хозяйственной деятельности.

Изучив представленные документы и сведения, заслушав позицию сторон, Комиссия Управления отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 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, продажи государственного или муниципального имущества.

Комиссия отмечает, что совокупное толкование приведенных норм права свидетельствует о наличии у антимонопольного органа полномочий на рассмотрение в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, исключительно жалоб на обязательные в соответствии с законодательством Российской Федерации торги (не считая закупочных процедур в рамках контрактной системы в сфере закупок и отдельными видами юридических лиц).

Комиссия отмечает, что в рамках процедур, предусмотренных в деле о банкротстве, имущество должника может реализовываться в порядке, установленном планом внешнего управления или решения собрания кредиторов, в том числе путем продажи посредством прямого заключения

договоров или по результатам проведения торгов.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что порядок реализации имущества должников посредством прямой продажи не является торгами обязательными в силу законодательства Российской Федерации и, соответственно, жалобы на указанный порядок не подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции (Письмо ФАС России от 24.09.2019 № РП/ 83261/19).

Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 утвержден Порядок проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, требований к операторам электронных площадок, к электронным площадкам, в том числе технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам, необходимым для проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве.

Согласно пункту 1 статьи 28 Закона о банкротстве сведения, подлежащие опубликованию в соответствии с настоящим Федеральным законом, при условии их предварительной оплаты включаются в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве и опубликовываются в официальном издании, определенном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 3 статьи 213.26 Закона о банкротстве имущество гражданина, часть этого имущества подлежат реализации на торгах в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, если иное не предусмотрено решением собрания кредиторов или определением арбитражного суда.

Комиссией Управления установлено, что обжалуемые торги по реализации имущества должника проводились в соответствии с Положением о порядке, сроках и условиях продажи АО «81 ЦИБ», утвержденного общим собранием кредиторов от 02.12.2022 (далее — Положение).

Пунктом 8.1. Положения установлен порядок продажи имущества, в котором указано, что перечень имущества, указанный в Приложении №4 к Положению подлежит реализации в соответствии с пунктом 5 статьи 139 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» **посредством заключения прямых договоров купли-продажи без проведения торгов.**

Таким образом, Положением утвержден порядок продажи имущества без проведения торгов путем заключения прямого договора купли-продажи.

Поскольку продажа имущества должника в определенных случаях возможна без проведения торгов согласно Положению о проведении торгов, что прямо предусмотрено Законом о банкротстве, порядок устанавливается

исключительно решением кредиторов в лице его комитета (либо собрания) или планом внешнего управления, процедура не является торгово-закупочной и по смыслу Закона о защите конкуренции не подлежит обжалованию в антимонопольном органе.

Комиссия отмечает, что к процедуре продажи имущества должника посредством заключения прямых договоров купли-продажи не могут быть применены положения норм Закона о банкротстве, регулирующих порядок проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанный порядок реализации имущества должника не является торгами обязательными в силу законодательства Российской Федерации и, соответственно, жалобы на указанный порядок не подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Доказательств обратного Заявителем не представлено.

В связи с изложенным у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу Заявителя на действия Организатора и Конкурсного управляющего при проведении Торгов без рассмотрения.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.08.2023 № НП/35499/23.

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