

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/10/18.1-1892/2019

«20» ноября 2019 г.

г. Кемерово, Ноградская, 5

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

Заместителя председателя Комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

Членов комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>,

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> лично (паспорт);

в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу <...> и материалы жалобы № 042/10/18.1-1892/2019,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 6131э от 30.10.2019) <...> в качестве агента (далее также – Заявитель, агент) <...> (принципал) на действия организатора торгов <...>, конкурсного управляющего АО «Шахта «Заречная» <...> при организации торгов в форме открытого аукциона по продаже имущества должника-банкрота АО «Шахта «Заречная» (ИНН 421200563) (Должник), указанного в Лотах № 49, № 51, сообщения о проведении которых опубликованы 21.09.2019 на сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ» по адресу: <http://www.kommersant.ru> под № 77010208764, 20.09.2019 на сайте в сети «Интернет» Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, под № 4188015 (далее – Торги).

Из материалов жалобы № 042/10/18.1-1892/2019 следовало, что Заявитель не был допущен до участия в Торгах, поскольку в представленной заявке на участие в Торгах не содержались сведения об обязательстве <...> соблюдать требования Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве), а также в заявке отсутствовали сведения о наличии у <...> сведений 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.

По мнению Заявителя, Организатором торгов, конкурсным управляющий <...> в нарушение требований ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» Заявитель был необоснованно не допущен до участия в Торгах, поскольку агент, подавая заявку на участие в Торгах от своего имени согласился со всеми условиями, установленными Организатором торгов в сообщении о проведении Торгов.

Также Заявитель полагает, что указание в заявке на участие в Торгах о том, что «участия в капитале заявителя арбитражного управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является арбитражный управляющий нет», относится и принципалу <...>, доказательств обратного не имеется.

Кроме того, Заявитель считает, что указание о заинтересованности носит исключительно информационный характер, отсутствие данного указания не может являться препятствием для участия в Торгах. Подробнее доводы изложены в жалобе.

Уведомлением Кемеровского УФАС России (исх. № 03/11260 от 05.11.2019) жалоба № 042/10/18.1-1892/2019 назначена к рассмотрению на 11.11.2019 на 13 часов 15 минут.

07.11.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступил письменный отзыв оператора электронной торговой площадки ООО «МЭТС» на жалобу <...> (вх. № 6313э).

08.11.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступило письменное ходатайство о рассмотрении жалобы № 042/10/18.1-1892/2019 в отсутствие Заявителя (вх. № 6356э), а также приставлены дополнительные сведения (письмо вх. № 6355э).

В установленный в уведомлении Кемеровского УФАС России (исх. № 03/11260 от 05.11.2019) срок до 10.11.2019 Организатор торгов и Конкурсный управляющий письменные отзывы и материалы, необходимые для рассмотрения жалобы не представили.

07.11.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступило письменное ходатайство <...> об отложении рассмотрения жалобы до 15.11.2019, в связи с нахождением в другом регионе.

В целях полного и всестороннего рассмотрения данной жалобы, принято решение об отложении принятия решения по жалобе № 042/10/18.1-1892/2019.

Уведомлением Кемеровского УФАС России (исх. № 03/11555 от 14.11.2019) жалоба № 042/10/18.1-1892/2019 назначена к рассмотрению на 20.11.2019 на 13 часов 00 минут.

До рассмотрения жалобы в адрес Комиссии поступил мотивированный отзыв

Организатора торгов и документы, необходимые для рассмотрения жалобы (письмо вх. № 6871 от 18.11.2019).

19.11.2019 в адрес Комиссии поступило письменное ходатайство о рассмотрении жалобы № 042/10/18.1-1892/2019 в отсутствие Заявителя (вх. № 6637э).

В письменном отзыве на жалобу Организатор торгов выразила несогласие с доводами жалобы, просила признать жалобу <...> необоснованной.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/10/18.1-1892/2019 Комиссия установила следующее:

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 20.11.2017 по делу № А27-7656/2016 АО «Шахта «ЗАРЕЧНАЯ» (ОГРН 1024201298978, ИНН 4212005632, адрес: 652562, Кемеровская обл., г. Полысаево, ул. Заречная, д. 1) признано несостоятельным (банкротом), открыто конкурсное производство. Конкурсным управляющим утвержден <...> (ИНН 420502990644, СНИЛС 048-059-941-84, адрес для направления корреспонденции конкурсному управляющему: 630008, обл. Новосибирская, г. Новосибирск, а/я 50) – член Союз «МЦАУ» (ОГРН 1117600001419, ИНН 7604200693, адрес: 150040, обл. Ярославская, г. Ярославль, ул. Некрасова, 39, Б).

Между АО «Шахта «ЗАРЕЧНАЯ» (Доверитель) и <...> (Поверенный) был заключен договор поручения от 01.03.2019 № 1, согласно которому Доверитель поручает Поверенному совершать за счет Должника от имени Доверителя юридические и фактические действия по организации и проведению открытых торгов в электронной форме по продаже в ходе конкурсного производства, осуществляемого в отношении Должника.

Согласно п. 1.1 договора поручения от 01.03.2019 № 1 открытые торги должны быть проведены в соответствии с законодательством Российской Федерации, с условиями продажи, установленными в разделе 2 настоящего договора и указаниями конкурсного управляющего.

В соответствии с п. 3.11.1 договора поручения от 01.03.2019 № 1 Поверенный обязуется осуществить иные действия Организатора торгов, возложенные на Поверенного как на Организатора торгов в соответствии с Положением, Законом о банкротстве.

В соответствии с п. 3.1.1.4 договора поручения от 01.03.2019 № 1 Поверенный обязуется определить организаторов торгов, оформить и подписать протокол об определении участников торгов.

В силу п. 3.1.1.9 Поверенный обязан направить конкурсному управляющему и победителю торгов копию протокола о результатах проведения аукциона, а также комплект документов, представленный победителем аукциона для заключения договора купли-продажи.

Конкурсным управляющим АО «Шахта «ЗАРЕЧНАЯ» полномочия по заключению договора купли-продажи на торгах не передавались.

В соответствии с п. 3 ст. 139 Закона о банкротстве 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 настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей. Оценка имущества должника осуществляется в порядке, установленном статьей 130 настоящего Федерального закона. Денежные средства, вырученные от продажи имущества должника, включаются в состав имущества должника.

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 (п. 4 ст. 139 Закона о банкротстве).

Согласно п. 8 ст. 110 Закона о банкротстве в качестве организатора торгов выступает внешний управляющий или привлекаемая с согласия собрания кредиторов или комитета кредиторов 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.

Организатор торгов выполняет, в том числе опубликование и размещение сообщения о продаже предприятия и сообщение о результатах проведения торгов, прием заявок на участие в торгах, предложений о цене предприятия, определяет участников торгов, определяет победителя торгов и подписывает протокол о результатах проведения торгов.

Согласно п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве заявка на участие в торгах должна соответствовать требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов, и оформляется в форме электронного документа.

Заявка на участие в торгах должна соответствовать требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным законом 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 ограничено 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.

28.10.2019 Организатором торгов был составлен протокол определения участников торгов с открытой формой предложений о цене в форме открытого аукциона по продаже имущества АО «Шахта «ЗАРЕЧНАЯ» по Лоту 49 № 43569-ОАОФ/49 (далее – Протокол по Лоту № 49), из которого следует, что на участие в Торгах были поданы 4 заявки, в том числе от <...>.

Как следует из Протокола по Лоту № 49 Заявка <...> была отклонена, поскольку заявка на участие в торгах не соответствовала требованиям, установленным Законом о банкротстве, а именно: «отсутствует сведения о наличии либо отсутствии заинтересованности <...> по отношению к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему и о характере этой заинтересованности, и сведения об участии в капитале <...> арбитражного управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом и руководителем которой является арбитражный управляющий, а также обязательство <...> соблюдать требования, указанные в сообщении о проведении торгов».

Оставшиеся три участника были допущены к участию в Торгах.

Также 28.10.2019 Организатором торгов был составлен протокол определения участников торгов с открытой формой предложений о цене в форме открытого аукциона по продаже имущества АО «Шахта «ЗАРЕЧНАЯ» по Лоту 51 № 43569-ОАОФ/51 (далее – Протокол по Лоту № 51), из которого следует, что на участие в Торгах были поданы 11 заявок, в том числе от <...>.

Как следует из Протокола по Лоту № 51 Заявка <...> была отклонена, поскольку заявка на участие в торгах не соответствовала требованиям, установленным Законом о банкротстве, а именно: «отсутствует сведения о наличии либо отсутствии заинтересованности <...> по отношению к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему и о характере этой заинтересованности, и сведения об участии в капитале <...> арбитражного управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом и руководителем которой является арбитражный управляющий, а также обязательство <...> соблюдать требования, указанные в сообщении о проведении торгов».

Заявка <...> была отклонена по аналогичному основанию.

Оставшиеся участники были допущены к участию в Торгах.

Из материалов жалобы № 042/10/18.1-1892/2019 следует, что Торги признаны состоявшимися, были определены победители.

Из пояснения Организатора торгов данных Комиссии следует, что до направления в ее адрес Уведомлением Кемеровского УФАС России (исх. № 03/11260 от 05.11.2019) были по Лотам № 49, № 51 заключены договоры купли-продажи с победителями.

Из представленных Организатором торгов и оператором электронной торговой площадки ООО «МЭТС» (далее – ЭТП) заявок <...> на участие в Торгах следует, что заявки были представлены Организатору торгов в электронной форме путем

заполнения форм, предоставленных функционалом ЭТП, как физическим лицом.

В заявках в поле дополнительная информация <...> было указано, что <...> будет участвовать в качестве агента <...> на основании доверенности.

В качестве документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя <...> к заявкам прикреплены соответствующие агентские договоры.

В поле сведения об отношении к предмету Торгов <...> было указано: «заинтересованности заявителя по отношению должнику, кредитором, арбитражному управляющему нет. Участие в капитале заявителя арбитражного управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является арбитражный управляющий нет».

Из материалов жалобы № 042/10/18.1-1892/2019 следует, что между <...> и <...> 25.10.2019 были заключены агентские договоры № 33, № 34, в соответствии с которыми <...> (Агент) и обязуется от своего имени и за счет Принципала осуществить юридические и иные действия в интересах Принципала.

Согласно п. 1.2 агентских договоров № 33, № 34 перечень, объемы, характер и иные сведения о юридических и иных действиях по поручению согласован в Приложениях № 1 к договорам.

Из Приложений № 1 к агентским договорам № 33, № 34 следует, что в объем поручения Принципала входит: подача заявок и пр., в том числе агент обязуется осуществить все необходимые мероприятия для подписания договора-купли продажи между Принципалом и Продавцом.

Таким образом, в соответствии с агентскими договорами № 33, № 34 договоры купли-продажи, в случае признания победителем на Торгах будут заключаться непосредственно Принципалом, Агенту данные полномочия не предоставлялись.

Закон о банкротстве не содержит определение понятия заявитель, указанное в абз. 6 п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве, что предполагает совпадение заявителя и лица, поджавшего заявку.

Таким образом, к рассматриваемым правоотношениям применяются общие нормы гражданского законодательства.

Согласно п. 1 ст. 1005 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Комиссия приходит к выводу, что при такой конструкции правовых отношений, из

агентских договоров № 33, № 34, прикрепленных к заявкам <...> и указания <...> на отсутствии заинтересованности «заинтересованности заявителя по отношению должнику, кредитором, арбитражному управляющему нет. Участие в капитале заявителя арбитражного управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является арбитражный управляющий нет» Организатор торгов обоснованно усомнился в том, что данные сведения были представлены именно в отношении <...> (Принципала) и являются достоверными и не могут в последствии быть противоречиво истолкованы.

Комиссия приходит к выводу, что сведения, представляемые в составе заявки на участие в Торгах согласно в абз. 6 п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве, касаются персонально <...> и не могли быть презумптивно известны Агенту при подаче заявки для участия в Торгах, ни в агентских договорах № 33, № 34, ни в доверенности Принципал не сообщал Агенту данные сведения.

Согласно пояснению Организатора торгов функционал ЭТП позволяет участнику не только заполнять установленные формы заявки, но и прикреплять любые документы, которые необходимы для участия в торгах, в том числе в целях размещения сведений, предусмотренных абз. 6 п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве.

В данном случае Заявитель имел возможность прямо указать (уточнить), что сведения, представляемые в соответствии с абз. 6 п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве, в поданной им заявке имели отношения (распространялись) на <...> (Принципал), с которым конкурсным управляющим заключались бы договоры купли продажи, в случае признания его победителем, что не было сделано.

В письменном отзыве на жалобу № 042/10/18.1-1892/2019 Организатор торгов, возражая против довода <...> о том, что информация, представляемая в соответствии с абз. 6 п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве, является информационной и не препятствует участию в Торгах, даже при наличии заинтересованности, указывает на то, что представление данных сведений прямо установлено Законом о банкротстве, в связи чем их требование законно.

Комиссия соглашается в данном вопросе с Организатором торгов.

Указание в заявке сведений, предусмотренных абз. 6 п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве, не препятствует участию в Торгах и не является основанием для отклонения заявки, вместе с тем их достоверность и принадлежность надлежащему лицу имеет существенное значение при заключении договора купли-продажи на Торгах.

По смыслу п. 2 ст. 129 Закона о банкротстве конкурсный управляющий обязан, в том числе заключать сделки, в совершении которых имеется заинтересованность, только с согласия собрания кредиторов или комитета кредиторов;

Согласно п. 3.1.1.9 договора поручения от 01.03.2019 № 1 Организатор торгов направить конкурсному управляющему комплект документов, представленный победителем аукциона для заключения договора купли-продажи.

В связи с изложенным Комиссия приходит к выводу, что Организатор торгов и конкурсный управляющий имеют законное право обладать непротиворечивой

информацией в отношении лица, с которым будет заключен договор купли-продажи, в случае признания победителем.

Также Комиссия признает обоснованным довод Организатора торгов о том, что в заявках <...> не содержались обязательства <...> исполнять условия конкурса, что прямо предусмотрено п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве.

В соответствии с п. 9 ст. 110 Закона о банкротстве организатор торгов обязан обеспечить возможность ознакомления с подлежащим продаже на торгах имуществом должника и имеющимися в отношении этого имущества правоустанавливающими документами, в том числе путем осмотра, фотографирования указанного имущества и копирования указанных правоустанавливающих документов.

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

Исходя из имеющихся в материалах жалобы № 042/10/18.1-1892/2019 сведений (документов) пояснений, Комиссия не усматривает в действиях Организатора торгов признаков недобросовестности.

В отношении сведений, предусмотренных абз. 6 п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве Организатор торгов применял равные условия для всех участников.

Кроме того, антимонопольный орган в рамках своей компетенции при рассмотрении жалобы <...>, оценивает, повлияли ли действия Организатора торгов на недопущение, ограничение или устранение конкуренции, а также обязан учитывать права и законные интересы лиц, допущенных к участию в Торгах.

Оценивая вышеизложенное, руководствуясь ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> № 042/10/18.1-1892/2019 необоснованной.

Заместитель Председателя Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

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