

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17210/2020 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.10.2020 г. Москва

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

<....>

при участии представителей:

от арбитражного управляющего Шереверова В.Д.: <....>

от ООО «Тендер гарант» : <....>

в отсутствие <....> (извещен надлежащим образом письмом Московского УФАС
России от 09.10.2020 № ПО/56345/20);

рассмотрев жалобу <....> (далее также — Заявитель) на действия арбитражного
управляющего Шереверова В.Д. (далее также — Организатор торгов) при
проведении торгов по продаже имущества ЗАО НПВО «НГС-
ОРГПРОЕКТЭКОНОМИКА» в форме публичного предложения (сообщение № 5380627,
лот № 1) (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 при проведении Торгов.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны
Организатора торгов выразилось в установлении недопустимых условий в
договоре о задатке.

Жалоба принята и рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите
конкуренции.

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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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) 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.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении Президиума ВАС РФ от 22.04.2014 № 17974/13, осуществление контроля за ходом торгов в рамках процедуры банкротства делегировано антимонопольным органам.

В соответствии с пунктом 3 статьи 139 Закона о банкротстве продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном подпунктами 3 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 Закона о банкротстве, с учетом особенностей, установленных статьей 139 указанного закона.

Решением Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-55965/17-88-71 от 25.12.2017 ЗАО НПВО «НГС-ОРГПРОЕКТЭКОНОМИКА» признано несостоятельным (банкротом). Определением Арбитражного суда г. Москвы от 27.06.2018 арбитражным управляющим назначен Шереверов В.Д.

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 (далее — ЕФРСБ) и опубликовываются в официальном издании, определенном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с указанным извещением дата публикации объявления о проведении Торгов в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве — 26.08.2020 (далее — Сообщение). Датой и временем окончания подачи заявок определено 17:00 06.10.2020.

Предметом Торгов являются объекты недвижимого имущества, принадлежащего ЗАО НПВО «НГС-Оргпроектэкономика» на праве собственности в составе:

- нежилого помещения №1 (общей площадью 13,9 кв. м.), кадастровый номер <...> :01:0006020:4265;
- нежилого помещения №2 (общей площадью 29,2 кв. м.), кадастровый номер <...> :01:0006020:4266 и нежилого здания (общей площадью 3.399,5 кв. м.), кадастровый номер <...> :01:0006020:4264, расположенных по адресу: г. Москва, ул. Народная, д. 4, стр. 1.

Начальная цена продажи — 458 901 443,70 руб.

Место проведения Торгов — электронная площадка ООО «ТЕНДЕР ГАРАНТ» (далее — Оператор ЭТП).

Пунктом 10 статьи 110 Закона о банкротстве установлено, что в сообщении о продаже предприятия должны содержаться сведения о размере задатка, сроках и порядке внесения задатка, реквизитах счетов, на которые вносится задаток.

Согласно Сообщению размер задатка составляет 5 (пять) процентов от размера начальной цены лота. Задаток вносится заявителем до 16.00 часов по московскому времени на расчетный счет ООО «ТЕНДЕР ГАРАНТ» ИНН 7843313514, р/сч. 40702810306000044213 в филиале ПАО «Промсвязьбанк» в г. Санкт-Петербурге, к/с 30101810000000000920, БИК 044030920. Задаток считается внесенным при поступлении денежных средств на счет в установленный срок.

Заявителем оспариваются положения договора о задатке, а именно правомерность включения пункта 3.5 договора: «В случае противоправного поведения Претендента: несоблюдения требований к участнику открытых торгов, указанных в сообщении о проведении открытых торгов, участия в сговоре с другими претендентами, подавшими заявки на участие в этих же торгах либо оплатившими задаток для участия в них, необоснованного обжалования торгов, иных действий, направленных на срыв торгов либо ограничение или устранение конкуренции при проведении торгов, - 50% (пятьдесят процентов) от суммы внесенного задатка удерживается Организатором торгов в свою пользу в качестве штрафа, о чем в одностороннем порядке составляется Акт, подписанный Организатором торгов».

Так, согласно частям 15, 16 статьи 110 Закона о банкротстве суммы внесенных заявителями задатков возвращаются всем заявителям, за исключением победителя торгов, в течение пяти рабочих дней со дня подписания протокола о результатах проведения торгов, а задаток может быть удержан только в случае

отказа или уклонения победителя торгов от подписания данного договора.

Представители Оператора ЭТП и Организатора торгов настаивали на прекращении рассмотрения жалобы Заявителя, так как последний не зарегистрирован на электронной площадке, не является участником оспариваемых Торгов и не представил документов, подтверждающих финансовую состоятельность для оплаты задатка в размере 22 945 072,19 руб.

Более того, по данным ФССП у Заявителя имеет задолженность по уплате налогов и сборов, а также пени за неуплату основного долга, что, по мнению Оператора ЭТП и Организатора торгов, свидетельствует о невозможности принятия участия в Торгах.

Комиссия оценивает вышеизложенные доводы представителей критически в связи с тем, что положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции позволяют обжаловать действия организатора торгов иным лицам (заявителям), права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Жалоба Заявителя зарегистрирована в антимонопольном органе 05.10.2020, то есть до окончания срока подачи заявок на участие в оспариваемых Торгах, в связи с чем Заявитель вправе обжаловать действия Организатора торгов.

Порядок внесения и возврата задатков на участие в Торгах является частью порядка организации и проведения Торгов, а нарушение такого порядка препятствует подаче заявки на участие в таких торгах, а равно способствует сужению круга участников.

Вместе с тем стоит отметить, что Оператором ЭТП в материалы дела не представлено доказательств отсутствия регистрации Заявителя на площадке.

По вопросу наличия задолженности по налогам и сборам, а также отсутствия выписки, подтверждающей финансовые возможности Заявителя, Комиссия отмечает, что наличие такой задолженности не может однозначно свидетельствовать об отсутствии у необходимой денежной суммы. При этом оценка финансового состояния подателя жалобы не входит в полномочия антимонопольного органа.

По существу жалобы представитель Оператора ЭТП указал, что поскольку положения статьи 110 Закона о банкротстве не содержат прямого запрета на установление штрафных санкций за противоправное поведение, установление таких положений является правомерным.

Представитель Организатора торгов пояснил, что на основании пункта 2.2 Положения о порядке, сроках и условиях проведения торгов по реализации имущества ЗАО НПВО «НГС-ОРГПРОЕКТЭКОНОМИКА» заключение договора о задатке с заявителями отнесено к полномочиям оператора электронной площадки, в связи с чем оператор вправе самостоятельно определять порядок получения, возврата, удержания задатка, а также штрафные санкции за недобросовестное поведение.

Комиссия отмечает, что указанные Торги являются публичными торгами, целью проведения которых является реализация имущества с наибольшей ценой.

Наибольшее количество участвующих в торгах лиц, проявивших интерес к реализуемому имуществу, способно увеличить как уровень конкуренции между участниками, так и итоговую цену за продаваемое имущество, что в конечном счете повышает степень удовлетворяемости требований взыскателя.

Действуя разумно и добросовестно в целях обеспечения равных прав и соблюдения законных интересов всех потенциальных покупателей, Организатор торгов должен способствовать формированию наибольшего по количеству состава участников торгов.

При этом удержание денежных сумм, поданных участниками в качестве задатков за участие в Торгах, основанное на субъективном усмотрении Организатора торгов, самостоятельно определяющего добросовестность участника, а также наличие или отсутствие иных действий, направленных на срыв торгов оценивается критически.

Более того, установление подобных штрафных санкций за необоснованное обжалование действий Организатора торгов по своей сути является объективным препятствием для реализации права участника на обжалование действий соответствующих субъектов в антимонопольный орган, так как участнику не может быть заведомо известно, какое решение будет принято по его жалобе по объективным причинам.

При этом Комиссией принято во внимание, что Организатору торгов было известно об установлении таких положений договора Оператором ЭТП, что не отрицалось на заседании представителем Организатора торгов.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о ненадлежащем установлении порядка возврата задатка, внесенного на участие в Торгах, не соответствующего ч. 15, 16 ст. 110 Закона о банкротстве.

Согласно п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Также не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В целях обеспечения максимального количества участников на Организатора торгов возложена обязанность обеспечить равный доступ всех лиц к участию в Торгах.

Таким образом, Организатор торгов несет ответственность за действия выбранной им электронной площадки в части обеспечения доступа всех заинтересованных лиц к участию в Торгах.

Резюмируя изложенное, Комиссия, изучив материалы дела, представленные доказательства, возражения Организатора торгов, приходит к выводу об обоснованности а жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов обоснованной.
2. Установить в действиях Организатора торгов нарушение публичного порядка Российской Федерации, определенного законодательством о банкротстве.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

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