

РЕШЕНИЕ

по делу № 042/01/17-158/2021

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Резолютивная часть решения оглашена «19» июля 2021 г.

В полном объеме решение изготовлено «02» августа 2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Членов комиссии: <...>;

<...>.

при участии посредством системы видеоконференцсвязи (ВКС):

<...>.

<...> – представителя <...>, действующего на основании доверенности,

рассмотрев дело № 042/01/17-158/2021, возбужденное по признакам нарушения организатором торгов – конкурсным управляющим ООО «СМУ-5» <...> (... г. Кемерово, ... а/я ...) и ООО «Р-Инвест» (650021, г. Кемерово, ул. Красноармейская, д.3, оф.20) пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

22.01.2021 приказом Кемеровского УФАС России № 12/2 возбуждено дело № 042/01/17-158/2021 по признакам нарушения организатором торгов – конкурсным управляющим ООО «СМУ-5» <...> и ООО «Р-Инвест» (совместно именуемые – Ответчики) пункта 1 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, выразившегося в наличии устного соглашения, реализация которого привела к ограничению конкуренции в виде предоставления ООО «Р-Инвест» не предусмотренного законодательством РФ преимущества при участии в торгах по продаже имущества должника-банкрота ООО «СМУ-5», сообщения о проведении которых опубликованы 25.12.2019 на сайте в сети «Интернет» Единого Федерального реестра сведений о банкротстве по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru> (ЕФРСБ), под № 4524105 (далее – Торги).

Определением от 03.02.2021 рассмотрение дела № 042/01/17-158/2021 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 22.03.2021 на 14 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5.

22.03.2021 конкурсным управляющим ООО «СМУ-5» <...> представлены пояснения по делу, согласно которым вменяемое правонарушение не признает, считает, что в его действиях отсутствуют нарушения требований антимонопольного

законодательства РФ. Пояснил, что задаток за участие в Торгах со стороны ООО «Р-Инвест» был оплачен его директором наличными денежными средствами, о чем при регистрации заявки сделана соответствующая отметка. Копия бланка регистрации заявки с данной отметкой была вручена ООО «Р-Инвест», в подтверждения факта поступления заявки и оплаты задатка.

Иных заявок на участие в Торгах в период их проведения (более пяти месяцев), а также на ознакомление с предметом торгов не поступало, что свидетельствует об отсутствии претендентов, заинтересованных в приобретении данного имущества, а также отсутствии соглашения между организатором торгов и ООО «Р-Инвест».

18.04.2020 с единственным участником заключен договор, оплата по договору произведена в полном объеме, так как оплаченный наличными денежными средствами задаток был возвращен. Так как изначально это имущество подлежало продаже путем заключения прямых договоров конкурсным управляющим с оплатой всей суммы единовременно, то и при оплате имущества ООО «Р-Инвест» было принято решение о возможности оплаты все суммы в безналичном порядке.

В случае, отказа ООО «Р-Инвест» в допуске к участию в Торгах цена имущества снизилась бы до 0 и имущество могло быть продано за 1 рубль. В данном случае конкурсным управляющим имущество продано за 24 686,89 руб., которые пошли на погашение задолженности ООО «СМУ-5» по выплате заработной платы. учитывая изложенное конкурсный управляющий действовал добросовестно и разумно при проведении Торгов.

Отсутствие задатка со стороны ООО «Р-Инвест», как доказательство устного соглашения и оказания предпочтения, является необоснованным, поскольку Торги проводились в очной форме и оплата задатка наличными денежными средствами при подаче заявки была направлена на гарантированную продажу имущества. Оказание предпочтения возможно в случае принятия задатка наличными денежными средствами у ООО «Р-Инвест» и непринятия такого задатка у иного участника. В рассматриваемом случае иных заинтересованных в приобретении имущества лиц не было.

Оплата по договору купли-продажи от 10.06.2020 была произведена в 30-ти дневный срок, установленный законом - 09.07.2020. В договоре условия об оплате указаны ошибочно, поскольку даже в проекте договора, опубликованного в сообщении о проведении Торгов срок оплаты составлял: «30 (тридцати) дней с даты подписания договора путем перечисления «Покупателем» денежных средств на расчетный счет «Продавца», либо путем внесения «Покупателем» наличных денежных средств в кассу «Продавца».

Привлечение <...> в качестве организатора торгов, сообщения о проведении которых опубликованы в ЕФРСБ: 05.02.2020 под № 4660551 (лот № 5, лот № 6); 07.04.2020 под № 4881782 вызвано тем, что сам конкурсный управляющий в этот момент не мог выступить в качестве организатора торгов на согласованной электронной площадке по причине отсутствия допуска на площадку в качестве организатора торгов. Какой-либо иной взаимосвязи между конкурсным управляющим <...> и <...> нет.

Иных доводов, свидетельствующих о наличии устного соглашения между ООО «Р-

Инвест» и <...> не представлено.

<...> просил отложить рассмотрение настоящего дела в связи с невозможностью обеспечить участие на рассмотрении своего представителя.

В результате рассмотрения 22.03.2021 дела № 042/01/17-158/2021 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией была установлена необходимость получения дополнительных доказательств, в связи с чем определением от 22.03.2021 рассмотрение дела было отложено на 24.05.2021 на 15 часов 00 минут.

Определением от 31.03.2021 срок рассмотрения дела № 042/01/17-158/2021 о нарушении антимонопольного законодательства продлен до 03.11.2021.

01.04.2021 от <...> поступило ходатайство об ознакомлении с материалами дела, которое было удовлетворено и 06.04.2021 представитель <...> ознакомилась с материалами дела.

Уведомлением от 21.05.2021 в связи с производственной необходимостью рассмотрение настоящего дела было перенесено на 19.07.2021 на 15 часов 00 минут.

12.07.2021 от <...> поступили дополнительные пояснения с приложенными материалами, согласно которым <...> указал следующее:

Торги не являются торгами проведение которых является обязательным в силу законодательства РФ, что не допускает применение к данным правоотношениям ст.110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве), которая регулирует порядок проведения торгов в общей форме, в том числе, не предусматривает императивных правил о необходимости перечисления задатка за участие в таких торгах именно в безналичной форме.

Предусмотренный Положением о порядке, условиях и сроках продажи имущества ООО «СМУ-5», утвержденным Решением собрания кредиторов ООО «СМУ-5» (протокол собрания кредиторов ООО «СМУ-5» № 3 от 26.11.2019) (далее - Положение о торгах) порядок продажи имущества не содержит ограничений по порядку оплаты и принятия задатка. На этапе проведения Торгов с 13.05.2020 по 18.05.2020 поступила заявка ООО «Р-Инвест» в очной форме и заявитель, в лице директора, внес задаток наличными денежными средствами, о чем при регистрации заявки сделана соответствующая отметка. Копия бланка регистрации заявки с данной отметкой была вручена ООО «Р-Инвест», в подтверждения факта поступления заявки и оплаты задатка. Допуск ООО «Р-Инвест» к участию в Торгах при предоставлении им задатка в форме наличных денежных средств не противоречит действующему законодательству, а также не свидетельствует о нарушении организатором торгов порядка проведения торгов в очной форме, соответствующие запреты действующее законодательство не содержит. В связи с изложенным денежные средства в виде задатка за участие в Торгах на расчетный счет ООО «СМУ-5» не вносились. В свою очередь, организатором Торгов денежные средства, оплаченные в качестве задатка, на расчетный счет должника не вносились ввиду необходимости получения доказательства оплаты имущества в полном объеме (так как данные денежные

средства имели силу обеспечительного платежа). ООО «Р-Инвест» оплату по договору купли-продажи имущества произвело 09.07.2020 в полном объеме, а именно, на расчетный счет ООО «СМУ-5» поступили денежные средства в размере 24 686 рублей 89 копеек. В связи с оплатой имущества в полном объеме, ООО «Р-Инвест» обратилось к организатору торгов с требованием о возврате излишне-уплаченного задатка. Оплаченный наличными денежными средствами задаток был возвращен. В случае, если бы заявка ООО «Р-инвест» была отклонена, то цена имущества снизилась бы до 0 и имущество могло быть продано за 1 рубль. В данном случае конкурсным управляющим имущество продано за 24 686,89 рублей, которые пошли на погашение задолженности ООО «СМУ-5» по выплате заработной платы.

Довод об отсутствии задатка со стороны ООО «Р-Инвест» как доказательства устного соглашения и оказания предпочтения, является необоснованным, так как Торги проводились в очной форме и оплата задатка наличными денежными средствами при подаче заявки была направлена на гарантированную продажу имущества. Оказание предпочтения возможно только если конкурсный управляющий принял задаток наличными денежными средствами у ООО «Р-инвест», а у кого-то иного не принял. В данном предпочтении отсутствует, поскольку иных участников Торгов или заинтересованных лиц не было.

Закон о банкротстве не запрещает участвовать в торгах при наличии аффилированности организатора торгов и участника торгов. При этом, участник торгов, подавая заявку на участие в торгах, должен указать на этот факт. Однако, даже в случае наличия фактической аффилированности покупателя имущества с организатором торгов, кредиторами или должником, организатор торгов не может отказать в признании единственного участника торгов победившим. В данном случае, помимо ООО «Р-Инвест» не было иных участников. Таким образом, даже при наличии признаков заинтересованности, признание ООО «Р-Инвест» победителем Торгов и заключение с ним договора не привело к нарушению прав иных участников Торгов, кредиторов и должника, а, напротив, привело к увеличению конкурсной массы ООО «СМУ-5».

На основании изложенного, в связи с отсутствием признаков нарушения Законодательства о банкротстве, а также законодательства о защите конкуренции, <...> просит прекратить производство по настоящему делу.

19.07.2021 от <...> поступило уведомление об участии в заседании с использованием системы ВКС.

19.07.2021 с участием <...> и его представителя, действующего по доверенности, состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором <...> и его представитель полностью поддержали все представленные ранее пояснения и содержащиеся в них доводы.

Изучив материалы дела № 042/01/17-158/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, выслушав <...> и его представителя, Комиссия установила следующее:

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 16.07.2019 по делу № А27-17545/2018 ООО «СМУ-5» ИНН 4205035442 (далее - ООО «СМУ-5»; Должник) признано банкротом, открыто конкурсное производство. Согласно определению от

16.07.2019 конкурсным управляющим ООО «СМУ-5» утвержден <...>.

25.12.2019 в ЕФРСБ под № 4524105 опубликовано сообщение о проведении торгов посредством публичного предложения в очной форме подачи заявок на участие в процедуре, по продаже движимого имущества Должника, состоящего из 178 лотов, общая начальная цена всех лотов 2 457 614,36 руб. без НДС.

Согласно указанному сообщению:

организатор торгов – конкурсный управляющий ООО «СМУ-5 <...> (адрес для корреспонденции: ..., г. Кемерово, ..., а/я ..., ИНН ..., СНИЛС ...);

величина снижения начальной цены – 5%;

срок снижения – 5 календарных дней. По достижению цены в 10% от первоначальной цены публичного предложения, цена последовательно снижается на 1%;

заявки на участие в торгах принимаются в месте проведения торгов: с 09:00 30.12.2019 до 09:00 23.05.2020. Торги проводятся в очной форме по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.32 офис 2 (1 этаж).

оформление заявки на участие во всех указанных выше торгах, перечень представляемых документов и требования к их оформлению осуществляется в соответствии с п.11 ст.110 Закона о банкротстве, Приказом Минэкономразвития РФ от 23.07.2015 № 495;

к заявке должен быть приложен документ, подтверждающий оплату задатка;

задаток в размере 20% от начальной цены лота должен поступить до даты окончания приема заявок на соответствующем периоде по реквизитам: ООО «СМУ-5» ИНН 4205035442, КПП 420501001, р/с 40702810726000004567, Кемеровское отделение №8615 ПАО «Сбербанк России», к/с 30101810200000000612, БИК 043207612;

победитель торгов в форме публичного предложения определяется в соответствии с п.4 ст.139 Закона о банкротстве. Итоги торгов подводятся по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.32 офис 2 (1 этаж) в течение 48 часов с момента окончания приема предложений по цене имущества. В течение пяти дней с даты подписания итогового протокола конкурсный управляющий направляет победителю торгов предложение заключить договор купли-продажи с приложением проекта данного договора в соответствии с представленным победителем торгов предложением о цене имущества. Расчет производится в течение 30 дней с даты подписания договора купли-продажи путем перечисления денежных средств на р/с должника указанный выше;

ознакомиться с предметом торгов, документами, порядком заключения и договора купли-продажи можно по согласованию с организатором торгов по т.89..., e-mail: ..., регламентом торгов, правилами регистрации участников торгов, представления заявок на участие в торгах, проектом договора о задатке и договора купли-продажи: на сайте ЕФРСБ <https://bankrot.fedresurs.ru>.

21.05.2020 в ЕФРСБ опубликовано сообщение № 4998871, содержащее в качестве

приложения файл в формате Adobe Acrobat Document (.pdf) протокола результатов проведения Торгов от 18.05.2020. Согласно данному сообщению Торги по всем лотам признаны состоявшимися, их победителем признано – ООО «Р-Инвест» (650021, г. Кемерово, ул. Красноармейская, д.3, оф.20, ИНН 4205347730, ОГРН 1164205082975, КПП 420501001), общая цена победителя – 24 686,70 рублей. У победителя торгов отсутствует заинтересованность по отношению к должнику, кредиторам, конкурсному управляющему. В капитале победителя торгов не участвуют конкурсный управляющий, а также СРО арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является конкурсный управляющий.

10.06.2020 в ЕФРСБ опубликовано сообщение № 5085632, согласно которому конкурсный управляющий ООО «СМУ-5» уведомил о заключении договора №4 купли-продажи имущества Должника от 10.06.2020 по итогам Торгов, покупатель: ООО «Р-Инвест», цена договора 24 686,89 рублей. У покупателя отсутствует заинтересованность по отношению к должнику, кредиторам, конкурсному управляющему. В капитале победителя торгов не участвуют конкурсный управляющий, а также СРО арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является конкурсный управляющий

Согласно п.2.1 договора № 4 купли-продажи имущества от 10.06.2020 расчеты за имущество произведены в полном объеме до подписания настоящего договора.

В соответствии с выписками со счетов Должника, представленными прокуратурой Ленинского района г. Кемерово, не выявлено перечисления ООО «Р-Инвест» денежных средств в счет оплаты задатка за участие в Торгах, а также в счет оплаты по договору купли-продажи, заключенному по результатам Торгов.

Согласно п.2.2.1 Положения о торгах имущество должника, балансовая стоимость которого ниже 100 000 рублей, реализуется посредством заключения конкурсным управляющим прямых договоров по цене не ниже установленной Положением. В случае если имущество не будет продано конкурсным управляющим по прямым договорам по ценам, не ниже указанных в Положении о торгах в течение одного месяца в соответствии с п.1.4 Положения о торгах, имущество подлежит продаже посредством публичного предложения в очной форме, без проведения первых и повторных торгов в форме аукциона. В дальнейшем приведена таблица с наименованием и стоимостью имущества, состоящая из 198 лотов. Установлено, что предметом Торгов являлась часть имущества Должника (178 лотов), перечисленного в п.2.2.1 Положения о торгах.

Согласно п.1.4 Положения о торгах конкурсный управляющий обязан приступить к реализации имущества должника в порядке и на условиях Положения о торгах не позднее одного месяца с даты утверждения Положения о торгах собранием кредиторов или с даты вступления в силу определения Арбитражного суда Кемеровской области об оспаривании решения собрания кредиторов об утверждении Положения о торгах.

Порядок продажи имущества посредством публичного предложения установлен в п.6 Положения о торгах. Согласно п.6.3 Положения о торгах рассмотрение организатором торгов представленной заявки на участие в торгах и принятие решения о допуске заявителя к участию в торгах осуществляется в порядке, установленном п.4.3, 5.3 Положения о торгах.

В соответствии с п.5.3 Положения о торгах 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. Решение об отказе в допуске к участию в торгах принимается в случае если:

- заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным Положением о торгах;
- представленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или сведения, содержащиеся в них, недостоверны;
- поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

Учитывая вышеизложенное организатор Торгов допустил ООО «Р-Инвест» к участию в Торгах в нарушение требований п.5.3 Положения о торгах, поскольку задаток за участие в Торгах от ООО «Р-Инвест» не поступил на счет, указанный в сообщении о проведении Торгов. Тем самым организатором Торгов было предоставлено преимущество ООО «Р-Инвест» участия в Торгах, не предусмотренное законодательством РФ.

Кроме того, при рассмотрении дела № 45/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что <...> и ООО «Р-Инвест» связаны между собой. А именно: ООО «Р-Инвест» при участии в торгах по продаже имущества должника-банкрота ООО «Автомобильный дом» ИНН 4229002654, в заявках на участие в торгах в качестве своих контактных данных указывало номер телефона, а также почтовый адрес <...>, являвшегося организатором данных торгов; при проведении торгов по продаже имущества должника-банкрота ООО «Спецавтохозяйство» ИНН 4217137047 ООО «Р-Инвест» (участник и победитель данных торгов) действовали с <...> (организатором данных торгов) с одного IP-адреса ..., а также в заявках на участие в данных торгах ООО «Р-Инвест» указало телефон для связи и почтовый адрес, являющиеся также контактными данными <...>; при проведении торгов по продаже имущества ООО «Георесурс» ИНН 4205051733 ООО «Р-Инвест» и <...> (в данных торгах выступал в качестве участника), действовали на электронной площадке с одного IP-адреса ...

Кемеровским УФАС России установлена связь между организатором Торгов и <...>, поскольку именно данное лицо конкурсный управляющий Должником привлек в качестве организатора торгов при проведении торгов по продаже имущества Должника, сообщения о проведении которых опубликованы в ЕФРСБ: 05.02.2020 под № 4660551; 07.04.2020 под № 4881782.

Учитывая изложенное установлена связь конкурсного управляющего Должником с победителем Торгов ООО «Р-Инвест» через <...>.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством РФ.

В связи с вышеизложенным, было возбуждено настоящее дело, поскольку в действиях организатора Торгов и ООО «Р-Инвест» имелись признаки устного соглашения, в связи с наличием связи между данными лицами, а также организатором Торгов предоставлены преимущества, не предусмотренные законодательством РФ, в виде незаконного допуска ООО «Р-Инвест» к участию в Торгах.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 5 статьи 139 Закона о банкротстве, имущество должника, балансовая стоимость которого на последнюю отчетную дату до даты открытия конкурсного производства составляет менее чем сто тысяч рублей, продается в порядке, установленном решением собрания кредиторов или комитета кредиторов.

Согласно п.2.2.1 Положения о торгах имущество должника, балансовая стоимость которого ниже 100 000 рублей, реализуется посредством заключения конкурсным управляющим прямых договоров по цене не ниже установленной Положением. В случае если имущество не будет продано конкурсным управляющим по прямым договорам по ценам, не ниже указанных в Положении о торгах в течение одного месяца в соответствии с п.1.4 Положения о торгах, имущество подлежит продаже посредством публичного предложения в очной форме, без проведения первых и повторных торгов в форме аукциона. В дальнейшем приведена таблица с наименованием и стоимостью имущества, состоящая из 198 лотов. Установлено, что предметом Торгов являлась часть имущества Должника (178 лотов), перечисленного в п.2.2.1 Положения о торгах, стоимость имущества каждого из данных лотов не превышает 100 000 рублей.

Согласно п.1.4 Положения о торгах конкурсный управляющий обязан приступить к реализации имущества должника в порядке и на условиях Положения о торгах не позднее одного месяца с даты утверждения Положения о торгах собранием кредиторов или с даты вступления в силу определения Арбитражного суда Кемеровской области об оспаривании решения собрания кредиторов об утверждении Положения о торгах.

В силу пункта 4 статьи 447 Гражданского кодекса РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Пунктом 5 статьи 139 Закона о банкротстве право выбора порядка продажи имущества должника-банкрота, балансовая стоимость которого на последнюю отчетную дату до даты открытия конкурсного производства составляет менее чем сто тысяч рублей, предоставлено собранию кредиторов или комитету кредиторов, в связи с чем продажа имущества Должника, реализуемого на Торгах, не является торгами, обязательными для проведения в соответствии с законодательством РФ.

По смыслу взаимосвязанных положений части 1 статьи 1, частей 1 и 4 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, антимонопольный контроль допускается в отношении процедур, обязательность проведения которых прямо предусмотрена законом. Иные торги, проведенные с нарушением положений, установленных законом, к сфере антимонопольного контроля по правилам статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ не относятся. Данный вывод согласуется с мнением Пленума Верховного Суда РФ, отраженным в пункте 37 постановления № 2 от 04.03.2021.

Учитывая вышеизложенное, требования части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ на рассматриваемые в настоящем деле правоотношения не распространяются, поскольку Торги являются торгами, обязательность проведения которых прямо предусмотрена законодательством РФ,

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

прекратить рассмотрение дела № 042/01/17-158/2021 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях организатора Торгов и ООО «Р-Инвест».

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

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