

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 24/05-18.1-2015

«09» апреля 2015 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель
Комиссии: Кухарская Н.Е. – руководитель управления;

Члены Комиссии: Фризен С.Н. – заместитель начальника отдела топливно-энергетического комплекса;
Ланцман Л.И. – заместитель начальника отдела судебной и правовой работы;
Кириллова И.Г. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;
Юканкин Д.С. – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи,

при ведении протокола с использованием аудиозаписи,

при участии:

<...> – представителя организатора торгов - ООО «Клён» по доверенности;

<...> – представителя конкурсного управляющего ООО «РегионТрансСтрой»,

рассмотрев в порядке, установленном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), жалобу <физ. лицо> и материалы по жалобе № 24/05-18.1-2015,

УСТАНОВИЛА:

31.03.2015 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба <физ. лицо> на действия организатора торгов по продаже имущества **ООО «РегионТрансСтрой»** – ООО «Клён» (далее – организатор торгов) при организации и проведении продажи указанного имущества посредством публичного предложения, извещение о проведении которого было опубликовано 20.03.2015 г. на официальном сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ» по адресу: <http://www.kommersant.ru> под № 54030235710 (21.03.2015 г. в номере 49 печатной версии газеты «Коммерсантъ» стр.95) (далее – Торги), выразившиеся в необоснованном отказе <физ. лицо> в допуске к участию в Торгах в связи с поступлением задатка не в полном объёме; в публикации на сайте в сети Интернет Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ), по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, а также в сообщении о проведении Торгов в газете «Коммерсантъ», информации о начальной цене предмета торгов на шестом этапе снижения, противоречащей содержащейся на сайте электронной торговой

площадки (ЭТП) «Фабрикант.ру» (<http://www.fabrikant.ru>), в частности в сообщениях о проведении Торгов размещённых в ЕФРСБ и в газете «Коммерсант» размер данной цены указан 0 рублей, в сообщении ЭТП – 1 рубль; на ЕФРСБ, ЭТП «Фабрикант.ру» опубликован проект договора о задатке, который не дополняет сообщение о проведении торгов опубликованное в газете «Коммерсантъ», а также в ЕФРСБ.

Уведомлением от 02.04.2015 № 05/3062 рассмотрение жалобы <физ. лицо> было назначено на 08.04.2015 г. на 11 часов 00 минут.

07.04.2015 г. в адрес Кемеровского УФАС России от организатора торгов поступили письменные пояснения с приложенными материалами, касающиеся организации и проведения Торгов. Согласно данным пояснениям, организатор торгов с нарушениями не согласен, считает, что действовал в соответствии с требованиями Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве). Подробно доводы организатора торгов изложены в пояснениях вх. № 2303 от 07.04.2015 г.

07.04.2015 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <...> о рассмотрении жалобы № 24/05-18.1-2015 в её отсутствие.

Указанное ходатайство было удовлетворено Комиссией.

08.04.2015 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ЭТП **ООО** «Фабрикант.ру» с приложенными материалами, касающиеся организации и проведения Торгов. Согласно данным пояснениям, размер задатка за участие в процедуре продажи имущества должника – банкрота в форме публичного предложения должен рассчитываться от начальной цены предмета торгов, сложившейся на определённом этапе снижения. Подробно доводы ЭТП **ООО** «Фабрикант.ру» изложены в пояснениях вх. № 1319э от 08.04.2015 г.

08.04.2015 г. при рассмотрении жалобы № 24/05-18.1-2015 представитель организатора торгов поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях.

Представитель конкурсного управляющего **ООО «РегионТрансСтрой»** поддержал доводы организатора торгов.

В связи с тем, что для полного и всестороннего рассмотрения жалобы <...>, была установлена необходимость выяснения дополнительных обстоятельств, Комиссия решила объявить перерыв в заседании по рассмотрению жалобы № 24/05-18.1-2015 до 11 часов 30 минут 09.04.2015 г.

09.04.2015 г. Комиссией, в присутствии представителей организатора торгов, конкурсного управляющего **ООО «РегионТрансСтрой»** была оглашена резолютивная часть решения по жалобе № 24/05-18.1-2015.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 24/05-18.1-2015, выслушав пояснения представителей организатора торгов и конкурсного управляющего **ООО «РегионТрансСтрой»**, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Решением Арбитражного суда Новосибирской области от 19.02.2014 г.

(резолютивная часть объявлена 12.02.2014) ООО «РегионТрансСтрой» признано несостоятельным (банкротом), открыто конкурсное производство, конкурсным управляющим утвержден <...>.

28.11.2014 г. между конкурсным управляющим **ООО «РегионТрансСтрой»** <...> и ООО «Кузбасский организатор торгов» (ИНН 4205258103) заключен договор поручения на реализацию имущества, согласно пункту 1.1 которого Доверитель (конкурсный управляющий **ООО «РегионТрансСтрой»**) поручает, а Поверенный (ООО «Кузбасский организатор торгов») обязуется организовать и провести от имени и за счёт средств Доверителя торги по реализации: Лот № 1: право требования дебиторской задолженности по договору генерального строительного подряда № 21С от 21.08.2012 г. к ООО «Томскнефтепереработка» (ИНН 7017135873) в сумме 121 789 550,71 руб. Начальная стоимость – 4 821 400 руб. без НДС, в том числе торги посредством публичного предложения.

Согласно сведениям о юридическом лице, содержащимся в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ), полученным на официальном сайте ФНС России, по адресу: <http://egrul.nalog.ru>, хозяйствующим субъектом с ИНН 4205258103, по состоянию на дату рассмотрения жалобы является ООО «Клён».

20.03.2015 г. на сайте газеты «Коммерсантъ» в сети «Интернет» по адресу: <http://www.kommersant.ru> было опубликовано сообщение № 54030235710 (в печатной версии – Газета «Коммерсантъ» № 49 от 21.03.2015 г. стр.95) о проведении продажи имущества ООО «РегионТрансСтрой» посредством публичного предложения.

Согласно указанному извещению:

Организатор торгов – ООО «Клен» (телефон: (3842) 52-13-75, почтовый адрес: 650000, г. Кемерово, пр. Октябрьский, 4-406, электронная почта: kot_bankrupt@mail.ru).

Торги проводятся в электронной форме по адресу: www.fabrikant.ru.

Лот №1: Право требования дебиторской задолженности по договору генерального строительного подряда № 21С от 21.08.2012 г. к ООО «Томскнефтепереработка» (ИНН 7017135873) в сумме 121 789 550,71 руб.

Начальная цена продажи имущества – 4 339 260 руб., без НДС.

Прием заявок осуществляется с 00:00 23.03.2015 г. до определения победителя торгов, но не позднее 23:59 28.03.2015 г.

Задаток в размере 20 % от начальной цены лота вносится на счет организатора торгов: р/с 40702810826000004373 в Кемеровском отделении № 8615 ОАО «Сбербанк России», к/с 30101810200000000612, БИК 043207612, ИНН 4205258103. Датой внесения задатка считается дата поступления денежных средств на счет организатора торгов.

Величина снижения начальной цены продажи имущества составляет 20% от начальной цены, а срок, по истечении которого снижается цена - 1 календарный день.

С подробной информацией о составе и характеристиках имущества, реализуемого на торгах, заинтересованные лица могут ознакомиться по адресу: г. Кемерово, пр. Октябрьский, 4, оф.405, с 14 до 15 часов ежедневно, кроме выходных и праздничных дней, предварительно за 24 ч. уведомив о времени ознакомления организатора торгов.

Организатор торгов рассматривает представленные заявителями оператору заявки с приложенными к ним документами, устанавливает факт поступления задатков на счет организатора торгов в срок, установленный в настоящем сообщении, и по результатам принимает решение о допуске или отказе в допуске Заявителя к участию в торгах. Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов.

Победителем торгов признается участник, 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.

Результаты торгов оформляются протоколом о результатах проведения торгов в день их проведения. Победитель торгов обязан заключить договор купли-продажи в сроки, определенные Федеральным законом №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Победитель торгов обязан уплатить продавцу в течение 30 дней с даты заключения договора купли-продажи определенную на торгах стоимость за вычетом внесенного ранее задатка.

20.03.2015 г. на сайте в сети «Интернет» ЭТП ООО «**Фабрикант.ру**» по адресу: <https://www.fabrikant.ru>, размещено сообщение о проведении Торгов под № 1312297.

Дата подведения результатов торгов: 30.03.2015 г. 07:36 (по Москве).

В соответствии с представленной выпиской со счёта № 40702810826000004373, 19.03.2015 г. от ООО «ДСУ № 1» поступили денежные средства в размере 867 852 рубля в качестве задатка за участие в аукционе № 1303780 за ООО «Евростройсервис» ИНН 5406667926;

23.03.2015 г. задаток за участие в Торгах в размере 1 рубль поступил от <физ. лицо 1>;

26.03.2015 г. задатки за участие в Торгах поступили от следующих лиц:

ИП <...> в размере 0,2 рубля;

<...> в размере 1 рубль;

27.03.2015 г. задатки за участие в Торгах поступили от следующих лиц:

<...> в размере 0,2 рубля;

<...> в размере 1 рубль;

<...> в размере 100 рублей.

Согласно протоколу № 1312297-1 заседания комиссии по рассмотрению

предложений участников по торговой процедуре «Публичное предложение продавца № 1312297», опубликованному 30.03.2015 г. в 07 часов 36 минут (Московское время) на ЭТП **ООО «Фабрикант.ру»** по адресу: <https://www.fabrikant.ru>, на участие в Торгах было подано 14 заявок от следующих лиц:

<...> – заявка подана 27.03.2015 г. Заявка отклонена в связи с отсутствием задатка и непосредственно заявки;

<...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 00 часов 00 минут 11 секунд (Московское время). Заявка отклонена в связи с поступлением задатка не в полном объеме;

НП «ЭРЭМ» (ИНН: 7714244735) – заявка подана 28.03.2015 г. в 00 часов 00 минут 18 секунд (Московское время). Заявка отклонена в связи с отсутствием задатка и непосредственно заявки;

<...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 00 часов 00 минут 23 секунды (Московское время). Заявка отклонена в связи с тем, что задаток поступил не в полном объеме;

<...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 00 часов 00 минут 25 секунд (Московское время). Заявка отклонена в связи с тем, что задаток поступил не в полном объеме;

<...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 00 часов 00 минут 29 секунд (Московское время). Заявка отклонена в связи с поступлением задатка не в полном объеме;

ООО «Евростройсервис» – заявка подана 28.03.2015 г. в 00 часов 00 минут 30 секунд (Московское время). Заявка допущена к участию в Торгах. Поданное ценовое предложение – 7 852 рубля;

<...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 00 часов 00 минут 54 секунды (Московское время). Заявка отклонена в связи с тем, что задаток поступил не в полном объеме;

<...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 00 часов 02 минут 06 секунд (Московское время). Заявка отклонена в связи с отсутствием сведений об участии в капитале заявителя управляющего, а также СРО;

<...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 00 часов 28 минут 26 секунд (Московское время). Заявка отклонена в связи с отсутствием непосредственно заявки, а также поступлением задатка не в полном объеме;

<...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 00 часов 42 минут 34 секунды (Московское время). Заявка отклонена в связи с отсутствием непосредственно заявки, а также поступлением задатка не в полном объеме;

<...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 04 часа 56 минут 39 секунд (Московское время). Заявка отклонена в связи с отсутствием сведений об участии в капитале заявителя управляющего, а также СРО и поступлением задатка не в полном объеме;

ИП <...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 07 часов 31 минуту 39 секунд (Московское время). Заявка отклонена в связи с поступлением задатка не в полном объеме;

<...> – заявка подана 28.03.2015 г. в 09 часов 55 минут 09 секунд (Московское время). Заявка отклонена в связи с отсутствием сведений об участии в капитале

заявителя СРО, членом которой является конкурсный управляющий, а также поступлением задатка не в полном объеме.

Согласно пояснениям представителя организатора торгов иных претензий к заявке <физ. лицо>, помимо поступления задатка не в полном объеме, не было.

В соответствии с итоговым протоколом заседания комиссии по проведению торговой процедуры «Публичное предложение продавца № 1312297», опубликованному 30.03.2015 г. в 07 часов 36 минут (Московское время) на ЭТП **ООО «Фабрикант.ру»** по адресу: <https://www.fabrikant.ru>, предложение представил один участник – ООО «Евростройсервис», ценовое предложение 7 852 рубля, с которым было решено заключить договор купли-продажи.

01.04.2015 г. между ООО «РегионТрансСтрой» в лице конкурсного управляющего <...> и ООО «Евростройсервис» по результатам проведения Торгов заключен договор купли-продажи имущества.

Согласно платёжному поручению № 55 от 31.03.2015 г. сумма в размере 7 852 рубля была перечислена ООО «Клён» в адрес **ООО «РегионТрансСтрой»**.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

1. Довод <...> о незаконном отказе ей в допуске к участию в Торгах, в связи с поступлением задатка не в полном объеме обоснован в соответствии со следующим:

В силу пункта 1 статьи 1 Закона о банкротстве, в соответствии с Гражданским кодексом РФ настоящий Федеральный закон устанавливает основания для признания должника несостоятельным (банкротом), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов.

Согласно части 4 статьи 139 Закона о банкротстве при продаже имущества должника посредством публичного предложения в сообщении о проведении торгов наряду со сведениями, предусмотренными статьей 110 Закона о банкротстве, 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.

При проведении торгов в порядке, предусмотренном пунктом 4 статьи 138 пунктами 4, 5, 8-19 статьи 110 Закона о банкротстве, организатором торгов заключаются в том числе договоры о задатке, правовые отношения по которым урегулированы Гражданским кодексом РФ.

В соответствии со статьями 329, 380 Гражданского кодекса РФ задаток представляет собой один из способов обеспечения исполнения обязательства. Торги являются способом заключения договора. Обязанность участника торгов

внести задаток установлена в целях обеспечения заключения договора между организатором торгов и лицом, выигравшим торги.

Следовательно, при установлении достаточно существенной суммы задатка по отношению к цене продаваемого имущества, в большей степени реализуется обеспечительная функция задатка, стимулирующая стороны к заключению основного договора.

Обоснованным и соответствующим требованиям законодательства является установление размера задатка, исходя из действующей начальной цены продажи имущества в соответствующий временной период.

Обязывание участника торгов внести задаток для участия в торгах посредством публичного предложения в размере большем, чем установленный процент от текущей начальной цены продажи имущества должника на определённом временном интервале, налагает на участника торгов помимо обеспечительных функций задатка дополнительные имущественные обременения, не предусмотренные действующим законодательством.

Данная позиция подтверждается определением ВАС РФ от 24.04.2014 № ВАС-2319/14 по делу № А65-9469/2013; постановлением ФАС Московского округа от 25.06.2013 по делу № А40-127620/12-158-984.

Начальная цена продажи имущества **ООО «РегионТрансСтрой»** установлена в размере 4 339 260 рублей, поскольку размер задатка для участия в торгах определен в размере 20 % от начальной продажной цены имущества, его размер, до снижения начальной цены, составлял 867 852 рублей. Ввиду того, что <...> подала заявку на участие в Торгах 28.03.2015 г. в 00:00:11, на этапе снижения цены, согласно графику снижения цены, опубликованному в сообщении о проведении торгов, до 1 рубля (с учетом пошагового ее уменьшения от начальной цены продажи), обоснованным и соответствующим требованиям законодательства является установление задатка, исходя из действующей, на момент подачи <физ. лицо> заявки на участие в торгах, цены продажи имущества **ООО «РегионТрансСтрой»** – 0,2 рубля. Данная сумма была перечислена <физ. лицо> на счёт организатора торгов, однако организатором торгов заявка <физ. лицо> была отклонена с формулировкой – недостаточность залоговых средств.

Согласно пункту 12 статьи 110 Закона о банкротстве решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается в случае, если:

заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов;

представленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или недостоверны;

поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

<...>, в нарушении требований пункта 12 статьи 110 Закона о банкротстве необоснованно отказано в допуске к участию в продаже имущества **ООО**

«РегионТрансСтрой» посредством публичного предложения.

Комиссией установлено, что отказ <физ. лицо 5> в участии в Торгах обоснован, поскольку не подтверждено поступление задатка.

Согласно абзацу 5 пункта 4 статьи 139 Закона о банкротстве 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.

Заявка <...> поступила раньше остальных 28.03.2015 г. в 00 часов 00 минут 11 секунд, соответствующих установленным требованиям. Кроме того, задаток за участие в Торгах от ООО «Евростройсервис» поступил ранее публикации сообщения о проведении Торгов (19.03.2015 г.) и на участие в других торгах (за участие в аукционе № 1303780).

В соответствии с пунктом 3 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 к нарушению порядка определения победителя торгов.

Таким образом, действия организатора торгов (ООО «Клён»), выразившиеся в необоснованном отказе <физ. лицо> в допуске к участию в Торгах в нарушении требований пункта 12 статьи 110 Закона о банкротстве, привели к нарушению порядка определения победителя Торгов и вступают в противоречие с требованиями пункта 3 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ.

2. Довод <...> о том, что в публикации на сайте в сети Интернет Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ), по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, а также в сообщении о проведении Торгов в газете «Коммерсант», информации о начальной цене предмета торгов на шестом этапе снижения противоречащей содержащейся на сайте электронной торговой площадки (ЭТП) «Фабрикант.ру» (<http://www.fabrikant.ru>), в частности в сообщениях о проведении Торгов размещённых в ЕФРСБ и в газете «Коммерсант» размер данной цены указан 0 рублей, в сообщении ЭТП – 1 рубль не обоснован, поскольку Комиссией не установлено публикаций с начальной ценой продаваемого имущества в размере 0 рублей.
3. Довод <физ. лицо> о том, что на ЕФРСБ, ЭТП «Фабрикант.ру» опубликован проект договора о задатке, который не дополняет сообщение о проведении торгов опубликованное в газете «Коммерсантъ», а также в ЕФРСБ обоснован в связи со следующим:

Согласно пункту 10 статьи 110 Закона о банкротстве проект договора купли-продажи предприятия и подписанный электронной подписью организатора торгов договор о задатке подлежат размещению на электронной площадке и включению в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве без опубликования в официальном издании.

Комиссией установлено, что на ЭТП «Фабрикант.ру» (<http://www.fabrikant.ru>) опубликован проект договора о задатке в котором в качестве контрагента

претендентов на участие в Торгах указано ООО «Кузбасский организатор торгов».

Таким образом, организатор торгов, опубликовав проект договора о задатке с указанием иного лица, нежели организатор торгов (ООО «Клён») в качестве контрагента претендентов на участие в Торгах, нарушил требования пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве.

В связи с тем, что по результатам Торгов 01.04.2015 г. между ООО «**РегионТрансСтрой**» и ООО «Евростройсервис» заключен договор купли-продажи имущества, Комиссия решила предписание не выдавать.

Оценивая вышеизложенное, руководствуясь статьёй 18.1 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу <физ. лицо> на действия организатора торгов – ООО «Клён», обоснованной.
2. Признать организатора торгов нарушившим требования пунктов 10, 12 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».
3. Признать организатора торгов нарушившим требования пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
4. Предписания не выдавать.

Председатель Комиссии:

Н.Е. Кухарская

Члены Комиссии:

С.Н. Фризен

Л.И. Ланцман

отпуск, приказ от 06.04.2015 № 42-о

И.Г. Кириллова

Д.С. Юканкин

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