

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/10/18.1-778/2020

«03» июня 2020 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

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

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>;

<...>;

<...>;

Члены Комиссии

<...>;

<...>.

при фиксации заседания с использованием аудиозаписи,

с участием:

<М>.

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ) жалобу индивидуального предпринимателя <М> (ИП <М>; Заявитель) и материалы жалобы № 042/10/18.1-778/2020,

УСТАНОВИЛА:

25.05.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступила жалоба ИП <М>, переданная для рассмотрения из ФАС России, на действия оператора электронной торговой площадки «Профит» - ООО «Перспектива», при организации и проведении торгов в форме публичного предложения по реализации имущества должника ООО «ТЕНПРОФ» ИНН 6670446842 по лоту № 2: лот № 3 - дебиторская задолженность в размере 39 206 375,14 руб., извещение о проведении которых опубликовано 26.03.2020 г. на сайте в сети «Интернет» Единого федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, под номером 4859134 и электронной площадки «Профит» по адресу: www.etp-profit.ru, под номером 2425-ОТПП (далее – Торги), выразившиеся в следующем:

- по состоянию на 07.05.2020 г. торговая площадка указывала, что торги продолжаются, что противоречит пункту 12 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве);
- заявка Заявителя от 29.04.2020 г. была изменена, но торговая площадка необоснованно посчитала данную заявку отозванной.

Уведомлением № 05/4366 от 26.05.2020 рассмотрение жалобы № 042/10/18.1-778/2020 было назначено на 03.06.2020 на 14 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено электронной почтой в адрес Заявителя, конкурсного управляющего ООО «ТЕНПРОФ» <Г>, Организатору торгов и оператора электронной площадки «Профит» - ООО «Перспектива».

21.05.2020 г., жалоба Заявителя № 042/10/18.1-699/2020, идентичная рассматриваемой в настоящем заседании, была рассмотрена Комиссией в части доводов о наличии признаков нарушения требований законодательства при проведении Торгов в действиях организатора Торгов – ООО «Клен».

29.05.2020 г. от оператора электронной площадки «Профит» - ООО «Перспектива», поступили пояснения, согласно которым первоначально заявка Заявителя была подана 29.04.2020 г. в 05:57:41.544 по московскому времени. Впоследствии эта заявка отозвана 07.05.2020 г. в 11:48:49.807 по московскому времени и подана следующая заявка по более высокой цене. Идентичное время отзыва предыдущей заявки и подачи новой свидетельствует о том, что заявка была Заявителем изменена с одновременным отзывом предыдущей заявки. Подобным образом Заявителем было произведено еще 2 подобных изменения. Во исполнение пункта 4.3 Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утвержденного приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 (далее – Порядок проведения электронных торгов) оператор электронной площадки обеспечивает невозможность подачи заявителем новой заявки без отзыва первоначальной заявки. Данный порядок прописан в пункте 8.6 Регламента торговой площадки «Профит», утвержденного 08.03.2016 г. директором ООО «Перспектива» (далее – Регламент площадки), согласно которому участник торгов вправе изменить заявку на участие в торгах не позднее окончания срока представления заявок на участие в торгах. При этом программным обеспечением электронной площадки на странице изменения заявки обеспечивается автоматический отзыв исходной заявки и добавление сведений об отзыве в измененную заявку в процессе подачи изменений. Кроме того, ООО «Перспектива», в том числе, указано следующее:

1. под сроком представления заявок по торгам посредством публичного предложения понимается совокупный срок действия всех периодов снижения, поскольку после окончания такого срока заявка на торги не может быть принята оператором ЭТП. Следовательно, речь не о конкретном периоде снижения, а о торгах в целом;
2. если началось течение срока следующего периода снижения, то участник вправе подать новую заявку (или изменить предыдущую), а оператор не вправе отказать ему в приеме новой заявки (или изменении предыдущей). В то же время, подача новой заявки (изменение предыдущей) возможна только при условии отзыва ранее поданной заявки, поэтому вместе с подачей участником новой заявки или внесения изменений в предыдущую заявку предыдущая заявка отзывается. Участник вправе отозвать заявку в течение срока представления заявок, указания на конкретный период в Порядке проведения электронных торгов не содержится;
3. в соответствии с пунктом 4 статьи 139 Закона о банкротстве: «...С даты определения победителя торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения прием заявок прекращается».

Победитель торгов был определен организатором торгов 07.05.2020 г., поэтому прием новых заявок, внесение изменений в ранее поданные заявки до момента подписания протоколов на сайте торговой площадки продолжались, в полном соответствии с действующим законодательством.

ООО «Перспектива» просило также рассмотреть жалобу в отсутствие своего представителя.

03.06.2020 г. поступило дополнение к жалобе, согласно которому Заявитель указал, что до окончания соответствующего периода проведения Торгов 06.05.2020 г. его заявка не отзывалась, следовательно, оператор электронной площадки посредством функционала электронной площадки должен был обеспечить направление данных сведений организатору Торгов. Однако в связи с отсутствием данных функциональных возможностей организатор Торгов получил сведения только об одной заявке на участие в Торгах на этапе снижения цены с 00:00 29.04.2020 г. по 00:00 06.05.2020 г., что вступает в противоречие с требованиями пунктов 4.4 и 4.5 приложения № 1 к приказу Минэкономразвития РФ от 15.02.2010 № 54.

03.06.2020 г. в присутствии <М> состоялось рассмотрение жалобы № 042/10/18.1-778/2020. На заседании Заявитель полностью поддержал позицию и доводы, изложенные в жалобе и дополнении к ней. Указал, что заявки свои не отзывал, а изменял, в соответствии с предлагаемым функционалом электронной площадки. При изменениях 07.05.2020 г. своей заявки был уверен, что изменяет ценовое предложение в заявке, поданной 29.04.2020 г. на предпоследнем периоде. Пояснил также, что победитель на торгах должен определяться наилучшим ценовым предложением, на что и направлено их проведение, а лучшее ценовое предложение сделал <М>.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/10/18.1-778/2020, Комиссия установила следующее:

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 26.11.2019 г. по делу № А60-23986/2019 ООО «Тенпроф» ИНН 6670446842 признано несостоятельным (банкротом), в его отношении открыто конкурсное производство, конкурсным управляющим утвержден <Г> (ИНН ..., адрес для корреспонденции: 650003, г. Кемерово, а/я ...).

19.12.2019 г. решением собрания кредиторов ООО «ТЕНПРОФ» утверждено Положение о порядке, условиях и сроках продаже имущества ООО «ТЕНПРОФ».

24.12.2019 г. между конкурсным управляющим ООО «ТЕНПРОФ» <Г> и ООО «Клен» заключен договор поручения на реализацию имущества, согласно которому ООО «Клен» обязалось организовать и провести от имени и за счет Доверителя (<Г>) торги по реализации имущества, являвшегося, в том числе, предметом Торгов.

26.03.2020 г. на сайте в сети «Интернет» ЕФРСБ по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, под номером 4859134 и электронной площадки «Профит» по адресу: www.etp-profit.ru, под номером 2425-ОТПП, опубликовано сообщение о проведении Торгов, согласно которому:

организатор Торгов: ООО «Клен» (+...; 650000, г. Кемерово, пр. Октябрьский, 4-406;

...);

предмет Торгов: лот № 2: лот № 3 – Дебиторская задолженность в размере 39 206 375,14 руб., начальная цена 8 671 500 руб.;

форма торгов: публичное предложение;

место проведения: электронная торговая площадка «Профит» <http://www.etp-profit.ru>;

срок приема заявок и внесения задатка с 00:00 01.04.2020 г. до определения победителя торгов, но не позднее 00:00 13.05.2020 г.;

периоды проведения торгов:

Дата начала приема заявок	Дата окончания приема заявок	Цена на периоде, руб.	Размер задатка, руб.
01.04.2020 00:00	08.04.2020 00:00	8 671 500,00	1 734 300,00
08.04.2020 00:00	15.04.2020 00:00	6 937 200,00	1 387 440,00
15.04.2020 00:00	22.04.2020 00:00	5 202 900,00	1 040 580,00
22.04.2020 00:00	29.04.2020 00:00	3 468 600,00	693 720,00
29.04.2020 00:00	06.05.2020 00:00	1 734 300,00	346 860,00
06.05.2020 00:00	13.05.2020 00:00	200 000,00	40 000,00

В приложенном к извещению о проведении Торгов файле формата Microsoft Word (.DOCX) с наименованием «Описание лотов» содержится следующие сведения:

Лот № 3

№	Наименование дебитора	Реквизиты дебитора/ИНН	Балансовая стоимость, руб.
1	ООО "КЗМК"	4205301694	30492753,14
2	ООО "МП РЕЗЕРВ"	4206004983	7381316
3	ООО "СОРТ"	4250000900	1332306
ИТОГО			39206375,14

Согласно журналу регистрации заявок, а также иным материалам, представленным оператором электронной площадки «Профит» и Заявителем, на участие в Торгах были поданы следующие заявки:

29.04.2020 г. в 05:57:41.544 Заявителем подана заявка на участие в Торгах с ценовым предложением 1 800 000 рублей;

05.05.2020 г. в 23:54:00.446 на участие в Торгах подана заявка ООО «Юридическая Компания «Бизнес и Право» с ценовым предложением 2 000 000 рублей;

07.05.2020 г. в 11:48:49.807 Заявителем подана заявка на участие в Торгах с ценовым предложением 2 500 000 рублей;

07.05.2020 г. в 12:53:32.448 Заявителем подана заявка на участие в Торгах с ценовым предложением 3 500 000 рублей;

07.05.2020 г. в 15:39:28.960 Заявителем подана заявка на участие в Торгах с ценовым предложением 7 100 000 рублей.

07.05.2020 г. в 16:02 по московскому времени на электронной площадке «Профит» опубликованы протокол определения участников торгов и протокол о результатах торгов.

Согласно протоколу № 2425-ОТПП/1/2 об определении участников Торгов от 07.05.2020 г. в периоде проведения Торгов с 00:00 29.04.2020 г. по 00:00 06.05.2020 г. на участие в Торгах была подана 1 заявка - ООО «Юридическая Компания «Бизнес и Право» с ценовым предложением 2 000 000 рублей, которое было допущено к участию в торгах и признано их участником.

Оценив изложенные обстоятельства, Комиссия приходит к следующим выводам:

довод Заявителя о том, что электронная торговая площадка незаконно посчитала заявку Заявителя отозванной обоснован, в связи со следующим:

продажа имущества должника-банкрота на стадии конкурсного производства осуществляется в соответствии с требованиями статьи 139 Закона о банкротстве. При этом продажа прав требования должника-банкрота регламентирована статьей 140 Закона о банкротства. В силу пункта 2 статьи 140 Закона о банкротстве продажа прав требования должника осуществляется конкурсным управляющим в порядке и на условиях, которые установлены статьей 139 настоящего Федерального закона, если иное не установлено федеральным законом или не вытекает из существа требования.

В соответствии с пунктом 3 статьи 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.

Согласно пункту 4 статьи 139 Закона о банкротстве в случае, если повторные торги по продаже имущества должника признаны несостоявшимися или договор купли-продажи не был заключен с их единственным участником, а также в случае незаключения договора купли-продажи по результатам повторных торгов продаваемое на торгах имущество должника подлежит продаже посредством публичного предложения.

При продаже имущества должника посредством публичного предложения в сообщении о проведении торгов наряду со сведениями, предусмотренными статьей 110 настоящего Федерального закона, указываются величина снижения начальной цены продажи имущества должника и срок, по истечении которого последовательно снижается указанная начальная цена.

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.

При отсутствии в установленный срок заявки на участие в торгах, содержащей предложение о цене имущества должника, которая не ниже установленной

начальной цены продажи имущества должника, снижение начальной цены продажи имущества должника осуществляется в сроки, указанные в сообщении о продаже имущества должника посредством публичного предложения.

Право приобретения имущества должника принадлежит участнику торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения, который 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, при отсутствии предложений других участников торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения.

В случае, если несколько участников торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения представили в установленный срок заявки, содержащие различные предложения о цене имущества должника, но не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов, право приобретения имущества должника принадлежит участнику торгов, предложившему максимальную цену за это имущество.

В случае, если несколько участников торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения представили в установленный срок заявки, содержащие равные предложения о цене имущества должника, но не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов, право приобретения имущества должника принадлежит участнику торгов, который первым представил в установленный срок заявку на участие в торгах по продаже имущества должника посредством публичного предложения.

С даты определения победителя торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения прием заявок прекращается.

В силу последнего абзаца пункта 20 статьи 110 Закона о банкротстве порядок проведения торгов в электронной форме, требования 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, утверждаются регулирующим органом.

Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 утвержден Порядок проведения электронных торгов.

Согласно пункту 4.3 Порядка проведения электронных торгов заявитель вправе отозвать заявку на участие в торгах не позднее окончания срока представления заявок на участие в торгах посредством направления оператору электронной площадки электронного сообщения, подписанного квалифицированной электронной подписью заявителя.

Заявитель вправе изменить заявку на участие в торгах не позднее окончания срока представления заявок на участие в торгах путем представления новой заявки, при этом первоначальная заявка должна быть отозвана. Оператор

электронной площадки обеспечивает невозможность подачи заявителем новой заявки без отзыва первоначальной заявки.

Пунктами 8.6, 8.7 Регламента площадки установлено, что заявитель вправе отозвать заявку на участие в торгах не позднее окончания срока представления заявок на участие в торгах, направив об этом электронное сообщение, подписанное квалифицированной электронной подписью, оператору электронной площадки.

Заявитель вправе изменить заявку на участие в торгах не позднее окончания срока представления заявок на участие в торгах. При этом программным обеспечением электронной площадки на странице изменения заявки обеспечивается автоматический отзыв исходной заявки и добавление сведений об отзыве в измененную заявку в процессе подачи изменений.

Программным обеспечением электронной площадки не допускается повторное представление заявки на участие в торгах от одного заявителя, при условии, что ранее представленная заявка не была отозвана.

В соответствии с пунктом 5.2 Порядка проведения электронных торгов при проведении торгов в форме публичного предложения определение участников торгов осуществляется с учетом положений, предусмотренных настоящим пунктом.

Оператор электронной площадки направляет организатору торгов все зарегистрированные заявки на участие в торгах, представленные и не отозванные до окончания срока представления заявок для определенного периода проведения торгов, и приложенные к ним документы с указанием даты и точного времени представления заявки на участие в торгах, порядкового номера регистрации каждой заявки не позднее тридцати минут после наступления одного из следующих случаев:

завершения торгов вследствие поступления электронного сообщения, указанного в абзаце шестом пункта 6.1.3 настоящего Порядка;

окончания периода проведения торгов.

Если имеются заявки на участие в торгах, представленные и не отозванные до окончания срока представления заявок для соответствующего периода проведения торгов, организатор торгов посредством программно-аппаратных средств сайта формирует протокол об определении участников торгов и направляет указанный протокол в форме электронного сообщения, подписанного квалифицированной электронной подписью, оператору электронной площадки не позднее пяти календарных дней после наступления одного из следующих случаев:

завершения торгов вследствие поступления электронного сообщения, указанного в абзаце шестом пункта 6.1.3 настоящего Порядка;

окончания периода проведения торгов.

Пункт 9.5 Регламента площадки полностью идентичен пункту 5.2 Порядка проведения электронных торгов.

Такая форма проведения торгов как публичное предложение является специфической и при его проведении существенную роль играют периоды

проведения торгов (срок, по истечении которого последовательно снижается начальная цена продажи). Из смысла перечисленных выше норм следует, что публичное предложение представляет собой торги, состоящие из периодов снижения начальной цены, каждый из которых, в свою очередь, имеет свой собственный срок приема заявок и начальную цену продажи реализуемого имущества должника. По истечении каждого из указанных сроков приема заявок организатор торгов обязан определять участников торгов при наличии зарегистрированных и не отозванных заявок на участие в них. При этом отозвать заявку на участие в торгах участник может только до истечения срока подачи заявок.

Учитывая вышеизложенное довод оператора электронной площадки «Профит» - ООО «Перспектива», о том, что под сроком представления заявок по торгам посредством публичного предложения понимается совокупный срок действия всех периодов снижения, несостоятелен, и пункт 4.3 Порядка проведения электронных торгов, как и пункты 8.6 и 8.7 Регламента площадки, должны применяться с учетом требований пункта 5.2 Порядка проведения электронных торгов и пункта 9.5 Регламента площадки.

Следовательно, заявки на участие в Торгах на разных этапах снижения начальной цены представляют собой самостоятельные документы, никак не связанные между собой и для подачи заявки на следующем этапе снижения начальной цены, отзываться заявку предыдущего периода нет необходимости.

Таким образом, определив заявку на участие в Торгах, поданную Заявителем 29.04.2020 г. в 05:57:41.544 как отозванную, в связи с подачей им новой заявки на участие в Торгах 07.05.2020 г. в 11:48:49.807 (на следующем этапе снижения начальной цены), оператор электронной площадки «Профит» действовал в нарушение требований пункта 5.2 Порядка проведения электронных торгов и пункта 9.5 Регламента площадки, что привело к тому, что наличие заявки на участие в Торгах Заявителя от 29.04.2020 г., не отозванной на момент окончания срока подачи заявок в периоде снижения начальной цены в котором она была подана, не отразилось в протоколе № 2425-ОТПП/1/2 об определении участников Торгов от 07.05.2020 г.

Вместе с тем, поскольку выявленное нарушение не повлияло на результаты Торгов, в связи с тем, что ООО «Юридическая Компания «Бизнес и Право» сделано лучшее ценовое предложение по сравнению с ценовым предложением Заявителя в заявке на участие в Торгах от 29.04.2020 г., Комиссия считает, что основания для выдачи предписания отсутствуют.

Оценив вышеизложенное, руководствуясь статьей 18.1 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. признать жалобу индивидуального предпринимателя <М> № 042/10/18.1-778/2020 обоснованной;
2. признать оператора электронной площадки «Профит» - ООО «Перспектива» ИНН 5260315121, нарушившим требования пункта 5.2 Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утвержденного приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495,

пункта 9.5 Регламента торговой площадки «Профит», утвержденного 08.03.2016 г. директором ООО «Перспектива», при организации и проведении торгов;

3. предписание не выдавать;

4. передать материалы жалобы № 042/10/18.1-778/2020 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении в отношении оператора электронной площадки «Профит» - ООО «Перспектива» ИНН 5260315121, административного производства.

<...>

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

Примечание. В соответствии с частью 23 статьи 18.1 ФЗ № 135-ФЗ решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.