

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 303/05-АДМ-2016

об административном правонарушении

«01» сентября 2016 г.
5

ул. Ноградская,

г. Кемерово

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 303/05-АДМ-2016, возбужденного в отношении конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> <...>,

УСТАНОВИЛА:

11.07.2016 г. 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) рассмотрела жалобу <...> и приняла решение о признании жалобы <...> обоснованной, организатора торгов – конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> нарушившей требования пункта 12 статьи 110 и пункта 4 статьи 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Закон о банкротстве).

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 12.02.2014 г. по делу № А27-10262/2013 ООО «Топкинский водоканал» (652300, г. Топки, Кемеровской области, ул. Советская, д. 58) признано несостоятельным (банкротом) и в отношении него открыто конкурсное производство.

Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 09.10.2014 г. по делу № А27-10262/2013 конкурсным управляющим ООО «Топкинский водоканал» была утверждена <...>, член некоммерческого партнерства «Кузбасская саморегулируемая организация арбитражных управляющих».

29.01.2016 г. организатором торгов конкурсным управляющим ООО «Топкинский водоканал» <...> на официальном сайте газеты «Коммерсантъ» в сети «Интернет» по адресу: <http://www.kommersant.ru> (в печатной версии – Газета «Коммерсантъ» № 15 от 30.01.2016) было опубликовано извещение № 54030294687 о проведении торгов посредством публичного предложения в электронной форме по продаже имущества должника – ООО «Топкинский водоканал», в том числе лота № 50 (Право денежного требования в размере 168 614,00 руб. к ООО «Кузбасс Капитал Инвест»).

Заявка <...> на участие в торгах по лоту № 50 была подана через агента <...> (по агентскому договору от 15.06.2016 г. № 3).

Как следует из протокола № 2541-ОТПП/1/50 от 27.06.2016 об определении участников торгов в форме публичного предложения по продаже имущества всего заявки на участие в данных торгах представили 2 участника, а именно:

- 19.06.2016 г. в 23:53:36 <...>;

- 26.06.2016 г. в 17:05:19 <...>

По заявке <...> принято решение об отказе в допуске к участию в торгах по следующей причине: непредставление необходимых документов и сведений (заявка не содержит сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему и о характере этой заинтересованности).

В соответствии с пунктом 4 статьи 139 Закона о банкротстве 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](#) Закона о банкротстве.

Согласно пункту 11 статьи 110 Закона о банкротстве 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.

Комиссией было установлено, что к форме электронной заявки на участие в торгах,

разработанной электронной торговой площадкой ООО «Аукционный тендерный центр» и заполненной <...> приложена общая заявка на участие в торгах посредством публичного предложения. В тексте данной заявки на участие в торгах посредством публичного предложения <...> (Принципал) поданной через агента <...> (Заявитель) на участие в торгах посредством публичного предложения по лоту № 50 содержится прямое указание о том, имеется ли заинтересованность заявителя по отношению к должнику, кредиторам, внешнему управляющему и о характере этой заинтересованности либо эта заинтересованность отсутствует. Так, в тексте вышеуказанной заявки Заявитель подтверждает:

- отсутствие заинтересованности Заявителя или Принципала по отношению к должнику, кредиторам, конкурсному управляющему;

- отсутствие участия в капитале Заявителя или Принципала конкурсного управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом которой является конкурсный управляющий.

Следовательно, сведения, установленные пунктом 11 статьи 110 Закона о банкротстве, отражены в заявке <...> в полном объеме.

В соответствии с пунктом 8.2. Регламента лицо, зарегистрированное на электронной площадке в качестве участника торгов, вправе подать заявку на участие в торгах посредством заполнения формы, доступ к которой осуществляется из личного кабинета данного лица.

Комиссией установлено, что подача заявки на участие в торгах посредством заполнения формы, разработанной электронной торговой площадкой ООО «Аукционный тендерный центр», не является обязательной для заполнения участником торгов.

Таким образом, заявка на участие в торгах посредством публичного предложения <...> на участие в открытых электронных торгах в форме публичного предложения по реализации имущества должника ООО «Топкинский водоканал» лот № 50 (Право денежного требования в размере 168 614,00 руб. к ООО «Кузбасс Капитал Инвест») содержит полный объем всех сведений, указывающих на наличие либо отсутствие заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, внешнему управляющему, т.е. заявка является надлежащим образом оформленной и соответствующей требованиям, установленным пунктом 11 статьи 110 Закона о банкротстве. Следовательно, организатор торгов – конкурсный управляющий ООО «Топкинский водоканал» <...> неправомерно отказала в допуске к участию в вышеуказанных торгах заявки <...>.

Как следует из пункта 12 статьи 110 Закона о банкротстве, одним из оснований для отказа организатором торгов в допуске заявителей к участию в торгах является несоответствие заявки требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов.

Поскольку заявка <...> на участие в торгах соответствует требованиям, установленным в соответствии с Законом о банкротстве и указанным в сообщении о проведении торгов по реализации имущества должника ООО «Топкинский водоканал» лот № 50, то она не противоречит требованиям установленным пунктом 12 статьи 110 Закона о банкротстве.

На основании вышеуказанного следует, что конкурсный управляющий ООО «Топкинский водоканал» <...> необоснованно отклонила заявку <...> на участие в рассматриваемых торгах.

Вышеуказанные действия организатора торгов - конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...>, содержат признаки совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ установлена ответственность должностных лиц в случае совершения ими административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих должностных обязанностей.

Место совершения правонарушения: Кемеровская область, г. Топки, ул. Советская, д. 58 (адрес должника ООО «Топкинский водоканал»).

Дата совершения правонарушения: 27.06.2016 г. (дата составления протокола об определении участников торгов в форме публичного предложения по продаже имущества).

01.08.2016 г. в адрес конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, согласно которому законному представителю конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> надлежало явиться 17.08.2016 г. в 13 ч. 30 мин. для составления и подписания протокола об административном правонарушении. Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении получено конкурсным управляющим ООО «Топкинский водоканал» <...> 06.08.2016 г., что подтверждается материалами дела.

17.08.2016 г. в 13 ч. 30 мин. на процедуру составления и подписания протокола об административном правонарушении конкурсный управляющий ООО «Топкинский водоканал» <...>, надлежащим образом извещенная о месте, дате, и времени составления и подписания протокола не явилась, направив защитника <...> (Доверенность от 09.08.2016 г. № б/н).

В протоколе по делу об административном правонарушении № 303/05-АДМ-2016 защитником сделана запись, о том, что при проверке заявки на участие в торгах были учтены данные, которые содержались в форме заявки. Копия протокола по делу № 303/05-АДМ-2016 была направлена в адрес конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...>, что подтверждается материалами дела. Также, копию протокола получил защитник конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> <...>, о чем сделал собственноручно запись в протоколе.

В ответ на уведомление о составлении протокола, в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения по делу об административном правонарушении, в которых указано, что в силу абзаца 2 пункта 2 статьи 20 Закона о банкротстве арбитражный управляющий является субъектом профессиональной деятельности и осуществляет регулируемую настоящим Федеральным законом профессиональную деятельность, занимаясь частной практикой. Деятельность арбитражного управляющего не является предпринимательской, следовательно, арбитражный управляющий не может быть отнесен к категориям субъектов

малого или среднего предпринимательства. Статьей 3.4 КоАП РФ установлено, что наказание в виде штрафа может быть заменено предупреждением не только непосредственно субъекту малого или среднего предпринимательства, но и их работникам как должностным лицам.

По мнению конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...>, в настоящем случае термин «работники» необходимо толковать расширительно с учетом принципа, который стремился установить работодатель и относить к ним любых должностных лиц. Конкурсному управляющему, являющемуся должностным лицом субъекта малого предпринимательства, совершившему впервые административное правонарушение наказание в виде штрафа может быть заменено предупреждением. Данные пояснения подробно изложены и приобщены к материалам дела (вх. № 5298 от 10.08.2016).

Определением от 17.08.2016 г. о назначении времени и места рассмотрения дела № 303/05-АДМ-2016 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела, 01.09.2016 г. в 09 часов 30 мин. Копия определения направлена в адрес конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

Копия определения о назначении времени и места рассмотрения дела конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> получена 20.08.2016 года, что подтверждается материалами дела.

31.08.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство (вх. № 5680) конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 303/05-АДМ-2016 на один месяц для более глубокой проработки правовой позиции и предоставления доказательств по вопросу отношения конкурсного управляющего к работникам малого и (или) среднего предпринимательства.

Вышеуказанное ходатайство не было удовлетворено. Установлено, что на основании статьи 2.4 КоАП РФ под должностными лицами, совершившими административное правонарушение, понимаются, в том числе: в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие и т.д. Следовательно, арбитражные управляющие указаны отдельно от руководителей и иных работников организации и подлежат административной ответственности в виде штрафа как должностные лица.

Также, конкурсным управляющим ООО «Топкинский водоканал» <...> 31.08.2016 г. было заявлено ходатайство (вх. № 5692) о прекращении производства по делу об административном правонарушении в связи с тем, что законодательство нарушено не было, следовательно, состав правонарушения отсутствует.

Вышеуказанное ходатайство не было удовлетворено, т.к. факт нарушения был установлен решением Кемеровского УФАС России по жалобе <...> № 98/05-18.1-2016. Кроме того, сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему и о характере этой заинтересованности представленные заявителем в электронной форме и указанные в электронных документах, прилагаемых к заявке не содержат между собой противоречий, а дополняют, конкретизируют друг

друга, следовательно, их следует рассматривать не отдельно, а в совокупности.

01.09.2016 г. на рассмотрение дела № 303/05-АДМ-2016 об административном правонарушении конкурсный управляющий ООО «Топкинский водоканал» <...>, надлежащим образом извещенная о месте, дате и времени рассмотрения дела не явилась, направив защитника – <...> (доверенность от 09.08.2016 г. № б/н).

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...>, а именно: необоснованное отклонение заявки <...> на участие в торгах, и как следствие нарушение порядка определения победителя торгов, путем признания в качестве победителя по лоту № 50 <...>, влекут наложение административного взыскания, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Согласно части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах, продаже государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных [статьями 7.30](#) и [7.32.3](#) настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 2.1. КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, конкурсный управляющий ООО «Топкинский водоканал» <...> не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Физическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации указанным лицом предпринято не было.

Конкурсный управляющий ООО «Топкинский водоканал» <...> документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить

требования Закона о банкротстве, а также то, что ей были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России также приходит к выводу о невозможности признания правонарушения, допущенного конкурсным управляющим ООО «Топкинский водоканал» <...>, малозначительным.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Негативные последствия действий конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...>, выразились в нанесении ущерба добросовестным участникам торгов, а также нарушении их законных прав и интересов.

Таким образом, основания для применения положений статьи 2.9. КоАП РФ отсутствуют.

Факт совершения административного правонарушения конкурсным управляющим ООО «Топкинский водоканал» <...> подтверждается протоколом по делу № 303/05-АДМ-2016 об административном правонарушении от 17.08.2016 г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о несостоятельности (банкротстве), на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела, решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместителем Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с [пунктом 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину

конкурсного управляющего ООО «Топкинский водоканал» <...> совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность конкурсному управляющему ООО «Топкинский водоканал» <...> за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ и назначает административное наказание в пределах санкции, определенной частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, а также частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать конкурсному управляющему ООО «Топкинский водоканал» <...>, виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.
2. Наложить на конкурсному управляющему ООО «Топкинский водоканал» <...>, административный штраф в размере **30 000 (тридцать тысяч) рублей**.

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001, ОГРН 001034205025799,

ОКТМО: 32701000

Кемеровское УФАС России л/сч 04391522470 в УФК по Кемеровской области

р/с 40101810400000010007, отделение КЕМЕРОВО

БИК 043207001 КБК: 161 116 02010 01 6000 140

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 303/05-АДМ-2016.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо,

привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу: **36-77-83** или электронной почтой по адресу: **to42@fas.gov.ru**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных [статьей 31.5](#) КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

управления

Л.И. Ланцман