ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 042/04/7.32.4-11/2020 об административном правонарушении

21.01.2020 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5 (Кемеровское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол и материалы дела № 042/04/7.32.4-11/2020 об административном правонарушении, возбужденного в отношении <К> (… года рождения, паспорт <...> … выдан …, место рождения: …, зарегистрированного по адресу: …, ИНН …, СНИЛС …), являвшегося организатором торгов в форме публичного предложения по продаже следующего имущества должника-банкрота индивидуального предпринимателя <Ш> ОГРНИП … (ИП <Ш>; Должник): Автомобиль TOYOTA HIGHLANDER VIN JTEES42A802211685; год выпуска 2012; тип: легковой; цвет кузова (кабины) черный; модель, номер двигателя: JTEES42A802211685, начальная цена 1 198 800 руб., сообщение о проведении которых опубликовано 12.02.2019 г. на сайте в сети Интернет Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: http://bankrot.fedresurs.ru, под № 3471516, а также на сайте в сети Интернет электронной площадки «МЭТС», по адресу: https://www.m-ets.ru, под номером 36064-ОТПП (далее – Торги), занимавшего с 01.09.2016 г. по 03.10.2019 г. должность финансового управляющего ИП <Ш>,

УСТАНОВИЛА:

при рассмотрении жалобы ООО «АТК» (№ 042/10/18.1-404/2019) установлено следующее:

решением Арбитражного суда Кемеровской области от 01.09.2016 по делу № А27-291/2016 Должник признан банкротом и введена процедура реализации имущества. Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 01.09.2016 по делу № А27-291/2016 финансовым управляющим Должника утвержден <К> адрес для направления почтовой корреспонденции: 650000, г. Кемерово, а/я …

12.02.2019 г. на сайте в сети Интернет ЕФРСБ под № 3471516, а также на сайте в сети Интернет электронной площадки «МЭТС» под номером 36064-ОТПП опубликованы сообщения о проведении Торгов.

В соответствии с указанными сообщениями организатор Торгов – финансовый управляющий Должником <К> (ИНН …, СНИЛС …, адрес для направления корреспонденции: 650000, г. Кемерово, а/я …, тел. 8-…, адрес электронной почты …).

Согласно протоколу № 36064-ОТПП/1 об определении участников Торгов, подписанному 12.03.2019 г. на участие в Торгах подали заявки следующие лица:

<У> – отказано в допуске к участию в торгах, в связи с непоступлением задатка;

<О> – допущен к участию в торгах;

<К В.О.> – допущен к участию в торгах;

<Л> – допущен к участию в торгах;

ООО «АТК» – допущено к участию в торгах;

<К А.Н.> – допущен к участию в торгах.

В соответствии с протоколом № 36064-ОТПП/1 о результатах Торгов, подписанным 12.03.2019 г.:

Время подачи заявки на участие в торгах	Цена предложения	Участник
"04" марта 2019 20:43:51.468	955 555,55	<О>
"04" марта 2019 21:03:00.676	950 569,04	<К В.О.>
"04" марта 2019 21:12:09.659	935 5693,04	<Л>
"04" марта 2019 23:58:18.338	963 000	ООО «АТК»
"04" марта 2019 23:59:27.463	961 112	<К А.Н.>

Победителем Торгов признано ООО «АТК» с ценовым предложением 963 000 рублей. Сроки платежей, реквизиты счетов, на которые вносятся платежи: Оплата имущества, производится в течение тридцати дней со дня подписания договора купли-продажи путем перечисления денежных средств на специальный банковский счет должника: № … в доп.офисе №8615/0188 ПАО Сбербанк, к/с …, БИК 043207612, получатель: <Ш> (ИНН …).

Установлено, что в проекте договора купли-продажи, направленном 16.03.2019 г. организатором Торгов победителю Торгов - ООО «АТК», содержались реквизиты для оплаты приобретаемого имущества, отличные от тех, что содержались в проекте договора купли-продажи, опубликованном в сообщениях о проведении Торгов, в самих сообщениях о проведении Торгов, в итоговом протоколе о проведении Торгов. Данный факт организатором Торгов и его представителем при рассмотрении жалобы ООО «АТК» № 042/10/18.1-404/2019 не оспаривался, вместе с тем они указали, что данная неточность является технической ошибкой и 23.03.2019 г. в адрес ООО «АТК» направлен проект договора, содержащий верные реквизиты.

Кроме того, во всех проектах договора купли-продажи, направленных организатором Торгов в адрес ООО «АТК»:

- в п.3.2 содержался текст, который отсутствовал в проекте договора купли-продажи, опубликованном в сообщениях о проведении Торгов, а именно: «Стороны пришли к соглашению, что передача имущества согласно акту приема-передачи осуществляется не позднее 1 (одного) календарного дня с момента оплаты Покупателем стоимости имущества в полном объеме»;
- включен пункт 3.3, отсутствовавший в проекте договора купли-продажи, опубликованном в сообщениях о проведении Торгов.

Учитывая вышеизложенное, организатором Торгов, по состоянию на 28.03.2019 г., проект договора купли-продажи, соответствующий требованиям сообщения о проведении Торгов, победителю Торгов не направлен.

Согласно статье 214.1 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) к отношениям, связанным с банкротством индивидуальных предпринимателей, применяются правила, установленные параграфами 1.1, 4 главы X настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, установленных настоящим параграфом.

В силу пункта 1 статьи 213.26 Закона о банкротстве в течение одного месяца с даты окончания проведения описи и оценки имущества гражданина финансовый управляющий обязан представить в арбитражный суд положение о порядке, об условиях и о сроках реализации имущества гражданина с указанием начальной цены продажи имущества. Данное положение утверждается арбитражным судом и должно соответствовать правилам продажи имущества должника, установленным статьями 110, 111, 112, 139 настоящего Федерального закона.

Следовательно, в любом случае разработанное финансовым управляющим положение о порядке, об условиях и о сроках реализации имущества индивидуального предпринимателя должно соответствовать, в том числе, требованиям статьи 110 Закона о банкротстве.

В соответствии с последним абзацем пункта 10 статьи 110 Закона о банкротстве сообщение о проведении торгов, опубликованное на ЕФРСБ и электронной площадке, должно содержать проект договора купли-продажи. Следовательно, такой проект договора купли-продажи является неотъемлемой частью сообщения о проведении торгов и изменение в одностороннем порядке условий содержащихся в нем недопустимо.

Согласно пункту 16 статьи 110 Закона о банкротстве в течение пяти дней с даты подписания протокола о результатах торгов внешний управляющий направляет победителю торгов предложение заключить договор купли-продажи предприятия с приложением проекта данного договора в соответствии с представленным победителем торгов предложением о цене предприятия.

Учитывая вышеизложенное, предусмотрено единственно возможное изменение опубликованного в сообщении о проведении торгов проекта договора купли-продажи – внесение в него цены, предложенной победителем торгов.

Таким образом, организатором Торгов нарушен порядок заключения договора купли-продажи по результатам проведения Торгов, а именно: нарушен срок, установленный пунктом 16 статьи 110 Закона о защите конкуренции для направления победителю Торгов предложения заключения договора с приложением проекта договора купли-продажи.

Согласно части 8 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) нарушение сроков заключения договоров по результатам проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей.

В соответствии с примечанием к статье 2.4 КоАП под должностным лицом в КоАП следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями

в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие и т.д.

Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 03.10.2019 г. по делу № А27-291-25/2016 <К> отстранен от исполнения обязанностей финансового управляющего в деле о банкротстве должника - ИП <Ш>.

Таким образом, действия организатора Торгов – <К>, занимавшего с 01.09.2016 г. по 03.10.2019 г. должность финансового управляющего ИП <Ш>, а именно: не направление в течении пяти дней с даты подписания протокола № 36064-ОТПП/1 о результатах Торгов от 12.03.2019 г. победителю Торгов предложения заключения договора с приложением проекта договора купли-продажи, соответствующего размещенному в сообщениях о проведении Торгов, вступают в противоречие с требованиями пункта 16 статьи 110 Закона о банкротстве, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 8 статьи 7.32.4 КоАП.

Временем совершения <К> административного правонарушения является время окончания срока направления проекта договора купли-продажи - 00:00 19.03.2019 г.

Местом совершения <К> административного правонарушения является его местонахождение при направлении проекта договора купли-продажи. При этом в сообщениях о проведении Торгов указан следующий почтовый адрес организатора Торгов: 650000, г. Кемерово, а/я ...

Уведомлением № 05/12985 от 19.12.2019 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении по настоящему делу была назначена на 10.01.2020 г. на 11 часов 15 минут.

10.01.2020 г. в отсутствии лица, привлекаемого к административной ответственности, извещенного надлежащим образом о дате времени и месте составления и подписания протокола (что подтверждается списком № 114 (Партия 293) внутренних почтовых отправлений от 23.12.2019 г. и отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором …), составлен и подписан протокол № 042/04/7.32.4-11/2020 об административном правонарушении.

Определением от 13.01.2020 г. дело № 042/04/7.32.4-11/2020 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 21.01.2020 г. на 15 часов 15 минут.

21.01.2020 г. от <К> поступило заявление об отводе должностного лица, рассматривающего дело, в связи с тем, что <К> с ноября 2009 г. по февраль 2010 г. являлся сотрудником Кемеровского УФАС России и находился в подчинении у заместителя руководителя управления <…> и его руководителя <…>. <…> также являлась сотрудником Кемеровского УФАС России. Поскольку увольнение <К> носило конфликтный характер, у указанных лиц сохранилось неприязненное

отношение к нему.

Кроме того, от <К> поступили письменные пояснения по делу, согласно которым нарушение он не признает, указал, что проект договора купли-продажи направил победителю Торгов в установленный срок. Вместе с тем, направление проекта договора купли-продажи с измененными условиями является правонарушением, ответственность за которое предусмотрена иной нормой – частью 9 статьи 7.34.4 КоАП, по которой <К> также привлекается. В связи с чем <К> просит прекратить производство по делу, в связи с отсутствием события административного правонарушения.

21.01.2020 г. в назначенное определением от 13.01.2020 г. время <К>, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела (что подтверждается списком № 152 (Партия 305) внутренних почтовых отправлений от 15.01.2020 г. и отчетами об отслеживании отправлений с почтовыми идентификаторами …, …), на рассмотрение дела № 042/04/7.32.4-11/2020 об административном правонарушении не явился, защитника не направил.

Рассмотрев заявление <К> об отводе должностного лица, рассматривающего дело, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает его не подлежащим удовлетворению, поскольку отсутствуют основания полагать о наличии у лица, рассматривающего настоящее дело какой-либо личной заинтересованности в разрешении дела, в связи со следующим: трудовую деятельность <К> в Кемеровском УФАС России осуществлял более 9 лет назад (в период с ноября 2009 г. по февраль 2010 г.); в одном отделе <К> с заместителем руководителя <…>, занимавшей в указанный период должность начальника отдела ЖКХ, транспорта и связи, не работал; должность заместителя руководителя Кемеровского УФАС России <…> заняла 23.11.2015 г.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

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

Исходя из смысла данной нормы права, должностное лицо 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.

В данном случае у <К>, являвшегося организатором Торгов, занимавшего с 01.09.2016 г. по 03.10.2019 г. должность финансового управляющего ИП <Ш>, имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства РФ указанным должностным лицом предпринято не было.

<К> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших ему выполнить требования пункта 16 статьи 110 Закона о

банкротстве, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства РФ.

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (статья 2.2 КоАП).

Действия <К> следует признать виновными, совершенными по неосторожности.

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

Общественная опасность совершенного правонарушения выразилась в нарушении прав и законных интересов добросовестного участника Торгов, ставшего их победителем. Кроме того, <К> ненадлежащим образом исполнил свои публично-правовые обязанности, что посягает на установленный законодательством РФ порядок организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов.

Оценив имеющиеся материалы, характер и степень общественной опасности действий <К> при заключении договора по результатам Торгов, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России не находит оснований для квалификации допущенного правонарушения в качестве малозначительного, в связи со следующим: состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.23.4 КоАП является формальным, следовательно, по указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении организатора торгов к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Публичный статус <К> как организатора проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, предопределяет повышенные требования законодательства к данной деятельности, поскольку любые, не основанные на нормах права действия данного субъекта, нарушают права лиц, принимающих участие в торгах, либо желающих принять в них участие.

Существенная угроза охраняемым общественным интересам в данном случае заключается, прежде всего, в несоблюдении <К> публично правовых обязанностей, возникающих у него при осуществлении деятельности по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов.

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

Факт совершения <К> административного правонарушения подтверждается протоколом № 042/04/7.32.4-11/2020 об административном правонарушении от 10.01.2020 г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения <К> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.4 КоАП), на момент вынесения настоящего постановления, не истек. Истекает 19.03.2020 г.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, а также личность привлекаемого к административной ответственности лица.

Обстоятельств, смягчающих либо отягчающих административную ответственность не установлено.

Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает, что довод <К> об отсутствии события административного правонарушения, несостоятелен, в связи со следующим: в силу части 8 статьи 7.32.4 КоАП нарушение сроков заключения договоров по результатам проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов является самостоятельным правонарушением. Поскольку <К> 16.03.2019 г. и 23.03.2019 г. направил в адрес победителя Торгов проекты договора купли-продажи не соответствующие, размещенному в сообщениях о проведении Торгов, он не исполнил обязанность, установленную пунктом 16 статьи 110 Закона о банкротстве, о направлении в течении пяти дней, с даты подписания итогового протокола Торгов, предложения заключить договор купли-продажи с приложением проекта данного договора, т.е. нарушил установленную процедуру заключения договора в части предусмотренных сроков. Таким образом, вменяемое в настоящем деле правонарушение, определяется бездействием <К>, а именно ненаправлением в адрес победителя Торгов предложения заключить договор купли-продажи с приложением проекта данного договора, соответствующего размещенному в сообщении о проведении Торгов, тогда как правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.4 КоАП, определяется действием, а именно: направлением в адрес победителя Торгов проекта договора купли-продажи с измененными в одностороннем порядке условиями.

В силу требований части 1 статьи 4.4 КоАП при совершении лицом двух и более административных правонарушений административное наказание назначается за каждое совершенное административное правонарушение.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину <К> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 8 статьи 7.32.4 КоАП.

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, отсутствие смягчающих и отягчающих административную

ответственность обстоятельств, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает целесообразным назначить административное наказание в пределах минимально допустимой санкции, определенной частью 8 статьи 7.32.4 КоАП.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 8 статьи 7.32.4 КоАП заместитель руководителя Кемеровского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать <К> (… года рождения, паспорт <...> серия … выдан …, место рождения: …, зарегистрированного по адресу: …, ИНН …, СНИЛС …), являвшегося организатором Торгов, занимавшего с 01.09.2016 г. по 03.10.2019 г. должность финансового управляющего ИП <Ш>, виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.4 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 30 000 (тридцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП 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 01071 01 9000 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 042/04/7.32.4-11/2020

УИН 16100500000000403840

С целью предупреждения необоснованного возбуждения административного производства по части 1 статьи 20.25 КоАП, лицу, привлеченному к административной ответственности, необходимо направить должностному лицу, вынесшему настоящее постановление, копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа по факсу 8 (3842) 36-77-83 либо электронной почтой по адресу: to42@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.