

РЕШЕНИЕ

по жалобе №074/01/18.1-2447/2019

16 декабря 2019 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Челябинского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия Челябинского УФАС России), в составе:

Председатель
Комиссии: – руководитель Челябинского УФАС России;

..... – начальник отдела административного и судебного
производства Челябинского УФАС России,

Члены
Комиссии: – главный специалист-эксперт отдела административного и
судебного производства Челябинского УФАС России;

рассмотрев жалобу ООО «Гонзо» (далее – заявитель, Общество) (вх. №17158 от 26.11.2019) на действия (бездействие) организатора торгов ИП Пановой А.С. при проведении торгов по продаже имущества должника ООО «Энергосервис» посредством публичного предложения в составе прав требования к юридическим лицам, в том числе дебиторской задолженности ООО «Энерго - ЮГ» в размере 50 740 000 рублей (сообщение о проведении торгов № 3961255 от 15.07.2019, лот 16) в отсутствие организатора торгов ИП Пановой А.С., конкурсного управляющего, заявителя надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте заседания комиссии путем направления телеграммы, уведомления по электронной почте,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступила жалоба Общества (вх.№17158 от 26.11.2019) на действия (бездействие) организатора торгов ИП Пановой А.С. при проведении торгов о продаже имущества должника ООО «Энергосервис» посредством публичного предложения в составе прав требования к юридическим лицам, в том числе дебиторской задолженности ООО «Энерго - ЮГ» в размере 50 740 000 рублей (сообщение о проведении торгов № 3961255 от 15.07.2019, лот 16).

Согласно доводам жалобы заявка Общества необоснованно отклонена организатором торгов по причине отсутствия в составе заявки подписанного электронной цифровой подписью договора о задатке, решения о согласовании крупной сделки.

Организатор торгов ИП Панова А.С., конкурсный управляющий не заседание комиссии не явились, запрошенные антимонопольным органом документы не представили.

Изучив материалы жалобы, заслушав пояснения организатора торгов, Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно статье 109 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) продажа предприятия должника является одной из мер по восстановлению платежеспособности должника.

В соответствии с частью 4 статьи 110 Закона о банкротстве продажа предприятия осуществляется в порядке, установленном Законом о банкротстве, путем проведения торгов в форме аукциона, за исключением имущества, продажа которого в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществляется путем проведения конкурса.

Частью 8 статьи 110 Закона о банкротстве предусмотрено, что в качестве организатора торгов выступает внешний управляющий или привлекаемая с согласия собрания кредиторов или комитета кредиторов для этих целей специализированная организация, оплата услуг которой осуществляется за счет предприятия должника.

Решением Арбитражного суда Краснодарского края от 26.02.2018 по делу №А32-39155/2016 ООО «Энергосервис» признано несостоятельным (банкротом), в отношении Общества открыто конкурсное производство. Конкурсным управляющим ООО «Энергосервис» утверждена Сокирян В.А.

Между ООО «Энергосервис», в лице конкурсного управляющего Сокирян В.А., и ИП Пановой А.С. заключен договор от 21.12.2018 на оказание услуг по организации и проведению торгов по реализации имущества ООО «Энергосервис».

Организатором торгов 06.02.2019 в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве (далее – ЕФРСБ) опубликовано сообщение о проведении торгов по продаже имущества должника посредством открытого аукциона в составе прав требования к юридическим лицам (сообщение о проведении торгов № 3446855 от 06.02.2019), в том числе дебиторской задолженности ООО «Энерго - ЮГ» в размере 50 740 000 рублей (лот 16) с начальной ценой продажи 50 740 000 рублей.

Согласно сообщению № 3585853 от 19.03.2019, размещенному на сайте ЕФРСБ, указанные торги признаны несостоявшимися.

Организатором торгов 19.03.2019 опубликовано сообщение о проведении торгов по продаже имущества должника посредством открытого аукциона в составе прав требования к юридическим лицам (сообщение о проведении торгов № 3585858 от 19.03.2019), в том числе дебиторской задолженности ООО «Энерго - ЮГ» в размере 50 740 000 рублей (лот 16), с начальной ценой продажи 45 666 000 рублей.

Согласно сообщению № 3721961 от 29.04.2019, размещенному на сайте ЕФРСБ, указанные торги признаны несостоявшимися.

В силу части 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. При этом начальная цена продажи имущества должника устанавливается в размере начальной цены, указанной в сообщении о продаже имущества должника на повторных торгах.

Сообщение о проведении торгов в форме публичного предложения № 3961255 опубликовано в ЕФРСБ 15.07.2019, на аукционном портале А-КОСТАinfo – извещение № 1744-ОТПП от 15.07.2019.

Дата и время начала подачи заявок – 20.07.2019 в 00:00.

Дата и время окончания подачи заявок – 07.11.2019 в 00:00.

Форма торгов – публичное предложение.

Размер задатка составляет 5 % от начальной цены продажи, что соответствует положению о продаже имущества должника, утвержденному собранием кредиторов ООО «Энергосервис».

Сообщением о проведении торгов предусмотрено, что величина снижения начальной цены продажи имущества должника составляет 10% от начальной цены лота. Срок, по истечении которого последовательно снижается указанная начальная цена – 10 календарных дней, начиная с даты опубликования настоящего сообщения включительно.

Согласно сведениям с сайта <https://www.akosta.info/> на период с 28.10.2019 по 07.11.2019 начальная цена продажи составила 1 000 рублей, размер задатка - 2 283 300 рублей.

На сайте ЕФРСБ 26.11.2019 размещено сообщение № 4420668, согласно которому между Сокирян В.А. и «ВолгоАтомСпецСтрой» 11.11.2019 заключен договор на сумму 100 000 рублей по приобретению дебиторской задолженности ООО «Энерго-ЮГ» в размере 50 740 000 рублей (лот № 16).

Цена, предложенная заявителем, составила 201 000 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 07.11.2019 № 1744-ОТПП/1 заявка заявителя отклонена организатором торгов по причине отсутствия в составе заявки подписанного электронной цифровой подписью договора о задатке, не представлено решение о согласовании крупной сделки.

Вместе с тем, изучив материалы дела, Челябинское УФАС России отмечает следующее.

Частью 11 статьи 110 Закона о банкротстве определено, что заявка на участие в торгах должна соответствовать требованиям, установленным в соответствии с Законом о банкротстве и указанным в сообщении о проведении торгов, и оформляется в форме электронного документа.

Также указанной нормой предусмотрено, что 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.

При этом, не допускается требовать от заявителя иные документы и сведения, за исключением документов и сведений, предусмотренных статьей 110 Закона о банкротстве (абзац 19 статьи 110 Закона о банкротстве).

Абзацами 1 и 5 части 12 статьи 110 Закона о банкротстве предусмотрено, что решение организатора торгов о допуске заявителей к участию в торгах принимается по результатам рассмотрения представленных заявок на участие в торгах и оформляется протоколом об определении участников торгов. 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. Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов.

Решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается в случаях:

- заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным в соответствии с Законом о банкротстве 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.

Согласно извещению о проведении торгов, размещенному на сайтах <https://www.akosta.info> и <https://bankrot.fedresurs.ru> организатором торгов установлены следующие условия допуска к торгам.

К участию в торгах допускаются физические и юридические лица, оплатившие сумму задатка и подавшие заявку на участие в торгах в срок, начиная с 00 ч. 00 мин. 20.07.2019.

К заявке должны быть приложены следующие документы:

- выписка из ЕГРЮЛ (для юридического лица), выписка из ЕГРИП (для ИП), полученные не позднее, чем за 5 рабочих дней до даты представления заявки на участие в торгах, документы, удостоверяющие личность (для физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или гос. регистрации физического лица в качестве ИП (для иностранного лица);

- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя;

- иные документы в соответствии с сообщением о проведении торгов.

Также предусмотрено требование о том, что заявка на участие в торгах должна быть подписана электронной подписью заявителя. Документы, прилагаемые к заявке, представляются в форме электронных документов, подписанных электронной подписью заявителя.

При этом, в сообщении о проведении торгов отсутствует требование о необходимости наличия в составе заявки подписанного электронной цифровой подписью договора о задатке и решения о согласовании крупной сделки, в связи с чем заявка ООО «Гонзо» необоснованно отклонена организатором торгов.

Более того, незаконность отклонения заявки ООО «Гонзо» подтверждается следующими обстоятельствами.

1. Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 (далее – Приказ № 495) утвержден Порядок проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, 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.

Пунктом 4.4 Приказа № 495 определено, что заявитель представляет оператору электронной площадки в форме электронного сообщения подписанный квалифицированной электронной подписью заявителя договор о задатке и направляет задаток на счета, указанные в электронном сообщении о продаже. Заявитель вправе направить задаток на счета, указанные в электронном сообщении о продаже, **без представления подписанного договора о задатке**. В этом случае перечисление задатка заявителем в соответствии с электронным сообщением о продаже признается акцептом договора о задатке.

Из материалов дела следует, что заявитель жалобы внес на счет организатора торгов задаток в размере 2 283 300 рублей, что подтверждается платежным поручением №738 от 06.11.2019 и составляет 5 % от начальной цены продажи и соответствует требованию организатора торгов о размере задатка.

При этом, антимонопольный орган направил запрос в адрес электронной площадки ООО «А-Коста» с просьбой предоставить документы, которые были приложены к заявке ООО «Гонзо».

В ответ на запрос ООО «А-Коста» направило в адрес Комиссии Челябинского УФАС России скриншот, из которого следует, что в составе заявки ООО «Гонзо» приложено, в том числе платежное поручение, подписанное электронной цифровой подписью.

Принимая во внимание имеющееся в материалах дела платежное поручение №738 от 06.11.2019, подтверждающее направление задатка на участие в оспариваемых

торгах, и равно как отсутствие подтверждения обратного от Организатора торгов, Комиссия приходит к выводу, что действия Организатора торгов в данном случае не отвечают целям реализации имущества, установленным Законом о банкротстве.

Таким образом, заявка ООО «Гонзо» необоснованно отклонена ИП Пановой А.С. по причине отсутствия в составе заявки подписанного договора о задатке.

1. Частью 1 статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО) определено, что крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности и при этом:

- связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества (в том числе заем, кредит, залог, поручительство, приобретение такого количества акций (иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) публичного общества, в результате которых у общества возникает обязанность направить обязательное предложение в соответствии с главой XI.1 Федерального закона от 26 декабря 1995 года N 208-ФЗ "Об акционерных обществах"), цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату;

- предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии, если их балансовая стоимость составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

При этом, необходимо обратить внимание на Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.06.2018 № 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность» (далее – Постановление №27).

Так, для квалификации крупной сделки необходимо **наличие одновременно двух критериев**: количественный и качественный (пункт 9 Постановления Пленума № 27).

- наличие количественного критерия означает, что предметом сделки является имущество, в том числе права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (далее - имущество), цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату;

- качественный критерий означает, что сделка выходит за пределы обычной хозяйственной деятельности, т.е. совершение сделки приведет к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов (пункт 4 статьи 78 Закона об акционерных обществах, пункт 8 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью). Сделка также может быть квалифицирована как влекущая существенное изменение масштабов

деятельности общества, если она влечет для общества существенное изменение региона деятельности или рынков сбыта.

При этом, Постановление Пленума № 27 определяет, что **критерии, которые позволяют отнести сделку к крупной, должны присутствовать на момент совершения такой сделки.**

Вместе с тем, на момент рассмотрения заявок участников закупки у организатора торгов отсутствовали сведения, что такая сделка превышает 25 % балансовой стоимости активов общества, поскольку сведения о балансовой стоимости активов общества в составе заявки не предоставлялись, указанные сведения отсутствуют в открытом доступе.

Кроме того, как указано ранее, требование о необходимости предоставления в составе заявки решения об одобрении крупной сделки в сообщении о проведении торгов отсутствовало.

Таким образом, совокупность изложенных обстоятельств свидетельствует о нарушении организатором торгов порядка проведения торгов, установленного абзацами 1 и 2 части 12 статьи 110 Закона о банкротстве.

При этом, Комиссия отмечает, что цена предложения заявителя по лоту № 16 (201 000 рублей) превышала цену предложения победителя торгов (100 000 рублей).

Вместе с тем, по лоту №16 договор на приобретение продаваемого имущества заключен, в связи с чем отсутствуют основания для выдачи предписания.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «Гонзо» на действия организатора торгов ИП Пановой А.С. при проведении торгов по продаже имущества должника ООО «Энергосервис» посредством публичного предложения в составе прав требования к юридическим лицам (сообщение о проведении торгов № 3961255 от 15.07.2019), в том числе дебиторской задолженности ООО «Энерго - ЮГ» в размере 50 740 000 рублей (сообщение о проведении торгов № 3961255 от 15.07.2019, лот 16) обоснованными.
2. Признать в действиях организатора торгов ИП Пановой А.С. нарушение порядка проведения торгов, установленного абзацами 1 и 2 части 12 статьи 110 Закона о банкротстве.
3. Предписание об устранении нарушений не выдавать, в связи с тем, что договор по продаже имущества должника ООО «Энергосервис» посредством публичного предложения в составе прав требования к юридическим лицам, в том числе дебиторской задолженности ООО «Энерго - ЮГ» в размере 50 740 000 рублей (лот 16) заключен.
4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновных лиц производства по делам об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии ...Члены Комиссии ...

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