

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 76/05-АДМ-2017 об административном правонарушении

03.03.2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) Ланцман Людмила Игоревна, рассмотрев протокол и материалы дела № 76/05-АДМ-2017 об административном правонарушении, возбужденного в отношении **общества с ограниченной ответственностью «Клён»** (ИНН 4205258103, ОГРН 1134205001171, КПП 420501001 дата регистрации: 22.01.2013 г., юридический адрес: 650066, г. Кемерово, пр. Октябрьский, 4-406) (далее – ООО «Клён»),

УСТАНОВИЛА:

09.09.2016 г. по результатам рассмотрения жалобы ООО «МТС-Лидер» № 122/05-18.1-2016 на действия организатора торгов ООО «Клён» (Организатор торгов) при организации и проведении торгов в форме публичного предложения по продаже следующего имущества должника-банкрота ООО «Спутник»: лот № 13 Комбайн З/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб. Лот 14: Комбайн З/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб., извещение о проведении которых было опубликовано 15.07.2016 г. на официальном сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ» по адресу: <http://www.kommersant.ru> под № 77010056303 (16.07.2016 г. в номере 127 печатной версии газеты «Коммерсантъ» стр.50) (далее – Торги), Комиссией Кемеровского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия) было вынесено решение о признании ООО «Клён», в том числе, нарушившим требования пунктов 10, 12 статьи 110, пункта 4 статьи 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве), пункта 4.4 Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, утверждённого Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 (далее – Порядок проведения торгов).

Нарушение ООО «Клён» пунктов 10, 12 статьи 110, пункта 4 статьи 139 Закона о банкротстве, пункта 4.4 Порядка проведения торгов выразилось: в установлении в сообщении о проведении Торгов требований к участникам Торгов дублировать заявки на участие в Торгах на электронную почту ООО «Клён» (пункт 4 статьи 139, пункт 10 статьи 110 Закона о банкротстве), а также о необходимости поступления задатка за участие в Торгах в первый день соответствующего периода проведения торгов, заблаговременно заключив с ООО «Клён» договор о задатке (пункт 4 статьи 139, пункты 10, 12 статьи 110 Закона о банкротстве, пункт 4.4 Порядка проведения торгов).

В соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) нарушение установленных

законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 настоящей статьи и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 23.12.2014 г. (резюлютивная часть объявлена 16.12.2014) по делу № А27-7385/2014 ООО «Спутник» признано несостоятельным (банкротом), открыто конкурсное производство. Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 23.12.2014 г. (резюлютивная часть объявлена 16.12.2014) по делу № А27-7385/2014 конкурсным управляющим ООО «Спутник» утверждён <...>.

29.06.2016 г. между конкурсным управляющим ООО «Спутник» <...> и ООО «Клён» заключен договор поручения на реализацию имущества, согласно пункту 1.1 которого Доверитель (конкурсный управляющий ООО «Спутник») поручает, а Поверенный (ООО «Клён») обязуется организовать и провести от имени и за счёт средств Доверителя торги посредством публичного предложения по реализации, в том числе: лот № 13 Комбайн З/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб. Лот 14: Комбайн З/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб.

Действия организатора Торгов ООО «Клён», а именно: установление в сообщении о проведении Торгов требований к участникам Торгов дублировать заявки на участие в Торгах на электронную почту ООО «Клён» вступают в противоречие с пунктом 4 статьи 139, пунктом 10 статьи 110 Закона о банкротстве; установление в сообщении о проведении Торгов требований к участникам Торгов о необходимости поступления задатка за участие в Торгах в первый день соответствующего периода проведения торгов, заблаговременно заключив с ООО «Клён» договор о задатке вступают в противоречие с пунктом 4 статьи 139, пунктами 10, 12 статьи 110 Закона о банкротстве, пунктом 4.4 Порядка проведения торгов, содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Время совершения ООО «Клён» административного правонарушения:

время публикации 15.07.2016 г. первого сообщения № 77010056303 о проведении Торгов на сайте газеты «Коммерсантъ» в сети «Интернет» по адресу: <http://www.kommersant.ru>.

Место совершения ООО «Клён» административного правонарушения:
местонахождение ООО «Клён» – 650066, г. Кемерово, пр. Октябрьский, 4-406.

Уведомлением от 26.01.2017 № 05/727 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 14.02.2017 г. на 11 часов 30 минут. Данное уведомление было вручено ООО «Клён» 01.02.2017 г. (что подтверждается списком № 1 внутренних почтовых отправок от 30.01.2017 г. и отчётом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65097206238358).

14.02.2017 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения (вх. № 832), согласно которым ООО «Клён» указало, что в действиях ООО «Клён» при организации и проведении Торгов отсутствует вина как в форме умысла, так и в форме неосторожности, поскольку ООО «Клён» действовало в рамках требований Порядка продажи имущества должника ООО «Спутник», утверждённого залоговым кредитором – ОАО «Россельхозбанк».

14.02.2017 г. на процедуру составления и подписания протокола законный представитель ООО «Клён», надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени составления и подписания протокола, не явился, защитника не направил.

14.02.2017 г. в отсутствие законного представителя ООО «Клён», извещенного надлежащим образом о дате времени и месте составления и подписания протокола, составлен и подписан протокол по делу № 76/05-АДМ-2017 об административном правонарушении.

Определением от 17.02.2017 г. дело № 76/05-АДМ-2017 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 03.03.2017 г. на 09 часов 30 минут. Копия данного определения вручена ООО «Клён» 22.02.2017 г. (что подтверждается списком № 1 внутренних почтовых отправлений от 20.02.2017 г. и отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65097206244298).

03.03.2017 г. в назначенное на рассмотрение дела № 76/05-АДМ-2017 об административном правонарушении время законный представитель ООО «Клён», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, не явился, защитника не направил.

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

15.07.2016 г. на сайте газеты «Коммерсантъ» в сети «Интернет» по адресу: <http://www.kommersant.ru> было опубликовано сообщение № 77010056303 (в печатной версии – Газета «Коммерсантъ» № 127 от 16.07.2016 г. стр.50) о проведении продажи имущества ООО «Спутник» 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 будут проводиться в электронной форме по адресу: www.fabrikant.ru.

Лот № 13: Комбайн З/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб. Лот 14: Комбайн З/У - John Deere W650, 2011 г.в. - 6 542 014,50 руб.

Величина снижения начальной цены продажи имущества составляет 2 %, а срок, по истечении которого снижается цена – 2 календарных дня.

К участию в торгах допускаются физические и юридические лица, зарегистрированные на электронной площадке и подавшие в электронной форме

посредством системы электронного документооборота на сайте в сети Интернет по адресу: www.fabrikant.ru заявку, а также продублировав её на эл. адрес организатора торгов, требования к которой установлены ст. 110 Закона о банкротстве и Порядком проведения торгов.

Приём заявок осуществляется с 08:00 18.07.2016 г. до определения победителя торгов.

Задаток в размере 10 % от начальной цены Лота (без НДС) 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. Задаток должен поступить до 11.00 (время московское) в первый день соответствующего периода проведения торгов, заблаговременно заключив с организатором торгов договор о задатке, размещенный в разделе «Документация по торгам».

Результаты Торгов оформляются Протоколом о результатах проведения Торгов в день их проведения. Протокол о результатах проведения Торгов, утвержденный Организатором торгов, размещается на электронной площадке ООО «Фабрикант.ру» – www.fabrikant.ru.

18.07.2016 г. на сайте в сети «Интернет» электронной торговой площадки (ЭТП) «**Фабрикант**» по адресу: <https://www.fabrikant.ru>, размещены сообщения о проведении Торгов под №№ 5007103, 5007104, содержащие информацию идентичную указанной в сообщении опубликованном в газете «Коммерсантъ».

Дата подведения результатов торгов: 28.10.2016 г. 08:00 (по Москве).

Согласно пункту 4 статьи 139 Закона о банкротстве 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.

В пункте 10 статьи 110 Закона о банкротстве приведён закрытый перечень сведений, которые должны содержаться в сообщении о проведении торгов и возможности для организаторов торгов установления дополнительных требований к участникам торгов, таких как обязанность дублирования заявок на электронную почту организатора торгов, данная норма не предусматривает.

Таким образом, действия ООО «Клён», выразившиеся в установлении в сообщении о проведении Торгов требования к участникам Торгов дублировать свои заявки на электронную почту Организатора торгов, вступают в противоречие с пунктом 4 статьи 139, пунктом 10 статьи 110 Закона о банкротстве.

В соответствии с пунктом 12 статьи 110 Закона о банкротстве решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается, в том числе, в случае, если поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов. Следовательно, участнику торгов данной нормой предоставлена возможность

перечислять задаток в любой период времени с одним ограничением – поступление задатка на указанный счёт должно произойти не позднее даты составления протокола об определении участников торгов.

В пункте 10 статьи 110 Закона о банкротстве, с учётом требований к сообщению о проведении торгов установленных в пункте 4 статьи 139 данного закона, приведён закрытый перечень сведений, которые должны содержаться в сообщении о проведении торгов и возможности для организаторов торгов установления дополнительных требований к участникам торгов, таких как поступление задатка за участие в торгах в первый день соответствующего периода проведения торгов, данные нормы не предусматривают.

Согласно пункту 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 утверждён Порядок проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве.

В соответствии с пунктом 4.4 Порядка проведения торгов 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.

Таким образом, действия ООО «Клён», выразившиеся в установлении в сообщении о проведении Торгов требования к участникам Торгов о поступлении задатка за участие в Торгах в первый день соответствующего периода проведения торгов, заблаговременно заключив с Организатором торгов договор о задатке, вступают в противоречие с пунктом 4 статьи 139, пунктами 10, 12 статьи 139 Закона о банкротстве, пунктом 4.4 Порядка проведения торгов.

Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает, что доводы ООО «Клён», приведённые в пояснениях вх. № 832 от 14.02.2017, не состоятельны, не опровергают выводов о нарушении ООО «Клён» пунктов 10, 12 статьи 110, пункта 4 статьи 139 Закона о банкротстве, пункта 4.4 Порядка проведения торгов при организации Торгов, поскольку в Порядке продажи имущества должника ООО «Спутник», утверждённого залоговым кредитором – ОАО «Россельхозбанк», не предусмотрено возможности организатору Торгов устанавливать оспариваемые требования к участникам Торгов.

Ответственность за нарушение установленных законодательством РФ процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

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, юридическое 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.

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

В данном случае у ООО «Клён» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований при проведении торгов в порядке установленным Законом о банкротстве, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства РФ предпринято не было.

ООО «Клён» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пунктов 10, 12 статьи 110, пункта 4 статьи 139 Закона о банкротстве, пункта 4.4 Порядка проведения торгов, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

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

Негативные последствия действий ООО «Клён» выразились в установлении не предусмотренных законодательством РФ препятствий для потенциальных участников Торгов, что могло привести к ограничению их количества. ООО «Клён» ненадлежащим образом исполнило свои публично-правовые обязанности, что посягает на установленный законодательством РФ порядок организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов. Данные обстоятельства, безусловно, являются существенной угрозой охраняемым общественным отношениям, регулируемым законодательством РФ.

В соответствии с пунктами 18, 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям и квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

ООО «Клён» не представило доказательств наличия, каких-либо исключительных обстоятельств, которые учреждение объективно не могло предвидеть и не располагало сведениями об их существовании и которые помешали учреждению исполнить свои обязательства по соблюдению требований Закона о банкротстве.

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

Факт совершения административного правонарушения ООО «Клён» подтверждается протоколом по делу № 76/05-АДМ-2017 об административном правонарушении от 14.02.2017 г. и другими материалами дела.

Срок давности привлечения ООО «Клён» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.4 настоящего Кодекса), на момент вынесения настоящего постановления не истёк.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России учитывает характер совершённого административного правонарушения.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

03.07.2016 г. вступила в действие статья 4.1.1 КоАП, согласно части 1 которой являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта РФ об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Установлено, что 01.09.2016 г. в отношении ООО «Клён» вынесено постановление о выдаче предупреждения по делу об административном правонарушении № 296/05-АДМ-2016, которым ООО «Клён» было признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.4 КоАП. Данное постановление вступило в силу 27.09.2016 г.

Таким образом, у заместителя руководителя Кемеровского УФАС России отсутствуют основания применения к ООО «Клён» требований части 1 статьи 4.1.1 КоАП.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину ООО «Клён» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 10 статьи 7.32.4 КоАП.

В соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 КоАП нарушение установленных законодательством РФ процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных [частями 1-9](#) настоящей статьи и [статьями 7.29-7.32](#) и [7.32.3](#) настоящего Кодекса, - влечёт наложение административного штрафа на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Учитывая отсутствие отягчающих обстоятельств, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает целесообразным назначить административное наказание в пределах минимально допустимой санкции, определенной частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 10 статьи 7.32.4 КоАП заместитель руководителя Кемеровского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать **общество с ограниченной ответственностью «Клён»** (ИНН 4205258103, ОГРН 1134205001171, дата регистрации: 22.01.2013 г., юридический адрес: 650066, г. Кемерово, пр. Октябрьский, 4-406), виновным в совершении административного правонарушения ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере **20 000 (двадцать тысяч) рублей**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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 02010 01 6000 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 76/05-АДМ-2017

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлечённое к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу **36-77-83** либо электронной почтой по адресу: **fo42@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 статьи 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.

Заместитель руководителя управления

Л.И. Ланцман