

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 27 сентября 2013 г.
Новосибирск

г.

Решение в полном объеме изготовлено 01 октября 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договора в составе:

Камнева Н. П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е. В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Винчковский Е. В. – специалист – эксперт правового отдела, член Комиссии,

рассмотрев жалобу Сибирского банка ОАО «Сбербанк России» на действия ЗАО «Импульс» - организатора торгов посредством публичного предложения с кодом 1810-ОТП по продаже имущества должника ООО «Русактив»,

в присутствии:

«...»

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба Сибирского банка ОАО «Сбербанк России» на действия ЗАО «Импульс» - организатора торгов посредством публичного предложения с кодом 1810-ОТП по продаже имущества ООО «Русактив» (вх. № 7600 от 18.09.2013 г.).

Сибирский банк ОАО «Сбербанк России» сообщил, что Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 17.07.2012 г. по делу о несостоятельности (банкротстве) ООО «Русактив» признано банкротом, в отношении общества открыта конкурсная процедура – конкурсное производство.

Определением Арбитражного суда Новосибирской области от 22.01.2013 г. утверждено Положение о порядке, сроках и условиях продажи имущества должника.

Согласно п. 1.5 Положения конкурсный управляющий привлек в качестве организатора торгов ЗАО «Импульс».

15.07.2013 на сайте электронной площадки по продаже имущества должников «Аукционы Сибири» (www.ausib.ru) опубликована информация о торгах посредством публичного предложения имущества ООО «Русактив», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Линейная, д. 29 (номер заявки 1810-ОТПП). Начальная цена продажи имущества 55.314.000 руб., размер задатка составляет 11.062.800 руб. Начало представления заявок для участия в торгах

определено с 15.07.2013.

18.07.2013 на сайте электронной площадки «Аукционы Сибири» опубликована заявка на участие в торгах от имени «...» заявка зарегистрирована под номером 2 в 14:33:30. На момент подачи заявки предложение о цене имущества составляло 47 016 900 рублей.

Как следует из протокола о результатах торгов от 26.08.2013 №1810-ОТПП/1, организатор торгов не допустил заявку «...» к участию в торгах, основанием отказа явилось - непредставление необходимых документов и сведений, а именно отсутствие сведений о наличии или отсутствия заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему и о характере этой заинтересованности.

Протоколом от 27.08.2013 г. торги посредством публичного предложения с кодом 1810-ОТПП по продаже имущества ООО «Русактив» признаны несостоявшимися по причине отсутствия надлежащей выписки из ЕГРЮЛ ООО «ЛивинТ».

Сибирский банк ОАО «Сбербанк России» полагает, что заявка «...» полностью соответствовала требованиям законодательства, признание торгов несостоявшимися влечет необоснованное затягивание процесса реализации имущества должника и предполагает, что ЗАО «Импульс» и ООО «ЛивинТ» являются взаимосвязанными лицами, тем самым в их действиях содержится заинтересованность хозяйствующего субъекта – участника торгов.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представители Сибирского банка ОАО «Сбербанк России» поддержали доводы, изложенные в жалобе.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель ответчика сообщил следующее.

«...» указал на отсутствие у него сведений о наличии или об отсутствии заинтересованности, а не о наличии или отсутствии самой заинтересованности. Указанную позицию ответчик подкрепляет ссылками на Определение Конституционного Суда РФ от 22.03.2012 N 520-О-О; Постановление ФАС Поволжского округа от 15.08.2012 по делу N А65-21693/2011; Постановление ФАС Уральского округа от 20.12.2012 N Ф09-12348/12 по делу N А47-7520/2012.

К заявке ООО «ЛивинТ» приложена выписка из ЕГРЮЛ по состоянию на 01.08.2013 г. Указанная выписка не позволяет организатору торгов сделать вывод о полномочиях единоличного исполнительного органа заявителя на подачу заявки, в связи с данным обстоятельством был принят Протокол заседания комиссии о признании торгов посредством публичного предложения, с кодом 1810-ОТПП, по продаже имущества ООО «Русактив», несостоявшимися от 27.08.2013 г.

Ответчик указывает на попытку заявителя осуществить необоснованный пересмотр результатов торгов и о подмене организатора торгов и оператора торговой площадки.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России арбитражный управляющий сообщил следующее.

Заявка участника торгов должна содержать указание об отсутствии заинтересованности.

Доводы заявителя об аффилированности организатора торгов и ООО «ЛивинТ» являются предположением; данные доводы не подкреплены документально.

Арбитражный управляющий указывает на попытку заявителя осуществить необоснованный пересмотр результатов торгов и о подмене организатора торгов и оператора торговой площадки.

«...» в настоящее время не имеет интереса в участии в торгах; «...» был возвращен задаток в рамках обжалуемых торгов.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель участника торгов ООО «ЛивинТ» сообщил следующее.

Протокол заседания комиссии о признании торгов посредством публичного предложения, с кодом 1810-ОТПП, по продаже имущества ООО «Русактив», несостоявшимися от 27.08.2013 г. и отказ конкурсного управляющего «...» от заключения договора являются незаконными и необоснованными вследствие признания ООО «ЛивинТ» победителем торгов.

В остальной части жалобы – представитель участника торгов считает жалобу необоснованной.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно ч. 4 ст. 138 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" продажа предмета залога осуществляется в порядке, установленном пунктами 4, 5, 8 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 настоящего Федерального закона, и с учетом положений настоящей статьи.

В соответствии с абз. 6 ч. 11 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" 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.

Согласно Заявки на участие в торгах № 2 в сведениях об отношении к предмету торгов указано – я, «...», «...» года рождения, паспорт:«...» настоящим заявляю: сведений о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему и о характере этой заинтересованности не имею; в капитале заявителя арбитражного управляющего не участвую; не являюсь членом или руководителем саморегулируемой организации арбитражных управляющих.

Таким образом, в заявке «...» указаны сведения о заинтересованности к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему, об участии в капитале и членстве

(управлении) в саморегулируемой организации.

Указывая об отсутствии сведений о заинтересованности как таковой, «...» указывает и об отсутствии своей личной заинтересованности, так как общее включает частное.

Иное ограничительное толкование вышеуказанной нормы законодательства о банкротстве приводило бы к многочисленным формальным отказам в допуске к участию в торгах, ограничило потенциальных участников и привело бы к нарушению принципа открытости проведения торгов.

Согласно абз. 2 ч. 12 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается в случае, если: заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным законом 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.

Заявка «...» соответствовала требованиям, установленным в соответствии с Федеральным законом от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", тем самым специализированная организация (ЗАО «Импульс») не имела основания для отказа в допуске к участию в торгах по причине отсутствия сведений о заинтересованности.

В соответствии с абз. 3 п. 2 Определения Конституционного Суда РФ от 22.03.2012 N 520-О-О данное положение, направленное на обеспечение открытости и прозрачности торгов по продаже предприятия (имущества) должника, в том числе в части информации о возможной заинтересованности внешнего управляющего как организатора торгов по отношению к тому или иному участнику торгов, не препятствует реализации физическими лицами права на участие в торгах с указанием в заявке на отсутствие соответствующих сведений и само по себе не может рассматриваться как нарушающее конституционные права заявительницы, перечисленные в жалобе.

Тем самым, Конституционный суд РФ указывает на возможность указания сведений о заинтересованности, а не о указании наличия или отсутствия заинтересованности самой по себе.

Ссылки ответчика на Постановление ФАС Поволжского округа от 15.08.2012 по делу N А65-21693/2011 и Постановление ФАС Уральского округа от 20.12.2012 N Ф09-12348/12 по делу N А47-7520/2012 не имеют отношения к рассматриваемой жалобе, так как данные в заявке, повлекшие нарушения абз. 6 ч. 11 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" были сформулированы иначе. Указанные решения содержат иные, несхожие фактические обстоятельства дела.

Согласно абз. 8 ч. 11 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" к заявке на участие в торгах должны прилагаться копии следующих документов: выписка из единого государственного

реестра юридических лиц (для юридического лица), выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуального предпринимателя), документы, удостоверяющие личность (для физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица); документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя.

В соответствии с Протоколом заседания комиссии о признании торгов посредством публичного предложения, с кодом 1810-ОТПП, по продаже имущества ООО «Русактив», несостоявшимися от 27.08.2013 г. - к заявке ООО «ЛивинТ» приложена выписка из ЕГРЮЛ по состоянию на 01.08.2013 г. Указанная выписка не позволяет организатору торгов сделать вывод о полномочиях единоличного исполнительного органа заявителя на подачу заявки.

При принятии решения о допуске заявителя к участию в торгах, организатор торгов должен учитывать основания отказа в допуске заявителя к участию в торгах и требования к заявке согласно абз. 8 ч. 11, абз. 2 ч. 12 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

Указанные нормы не содержат положений о дате получения выписки из ЕГРЮЛ (ее актуальности), о возможности определения единоличного исполнительного органа заявителя исходя из выписки – законодательство не рассматривает отсутствие подобных сведений как основание отклонения заявки.

Кроме того, согласно Протоколу № 1810-ОТПП/1 об определении участников открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества от 26.08.2013 г. указано заявитель (ООО «ЛивинТ») представил заявку на участие в торгах и прилагаемые к ней документы, соответствующие требованиям законодательства и сообщения о проведении торгов по продаже имущества в установленный сообщением о проведении торгов по продаже имущества срок.

Тем самым, организатор торгов допустил заявку ООО «ЛивинТ» к торгам на дату 26.08.2013 г., в то время как в протоколе 27.08.2013 г. организатор торгов указывает на ненадлежащую форму выписки.

Протокол № 1810-ОТПП/1 об определении участников открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества от 26.08.2013 г. и Протокол заседания комиссии о признании торгов посредством публичного предложения, с кодом 1810-ОТПП, по продаже имущества ООО «Русактив», несостоявшимися от 27.08.2013 г. являются противоречащими друг другу в части соответствия требованиям законодательства заявки ООО «ЛивинТ».

Кроме того, Новосибирское УФАС России отмечает в силу того, что Протокол № 1810-ОТПП/1 об определении участников открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества от 26.08.2013 г. и Протокол заседания комиссии о признании торгов посредством публичного предложения, с кодом 1810-ОТПП, по продаже имущества ООО «Русактив», несостоявшимися от 27.08.2013 г. были приняты организатором торгов ЗАО «Импульс», а не оператором торговой площадки, ссылки лиц, участвующих при рассмотрении жалобы, о

подмене субъекта, принимавшего решения об отказе в допуске к участию в торгах и признании торгов несостоявшимися, являются необоснованными.

Ссылки лиц, участвующих при рассмотрении жалобы, о потере «...» материального интереса участия в настоящих торгах не имеет отношения к вопросу рассмотрения нарушений процедуры торгов и порядка заключения договора, а также к вопросу его возможного участия в последующих торгах.

Согласно ч. 8 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" в качестве организатора торгов выступает внешний управляющий или привлекаемая для этих целей специализированная организация, оплата услуг которой осуществляется за счет предприятия должника. Указанная организация не должна являться заинтересованным лицом в отношении должника, кредиторов, внешнего управляющего.

ООО «ЛивинТ» - не является должником, кредитором или арбитражным управляющим, тем самым установление взаимосвязанности лиц между ЗАО «Импульс» и ООО «ЛивинТ» и их заинтересованности – не требуется.

Кроме того, на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель ООО «ЛивинТ» подтвердил то, что ООО «ЛивинТ» не является конкурсным кредитором должника ООО «Русактив».

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Сибирского банка ОАО «Сбербанк России» на действия ЗАО «Импульс» - организатора торгов посредством публичного предложения с кодом 1810-ОТП по продаже имущества должника ООО «Русактив» частично обоснованной;
2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи ЗАО «Импульс» предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов. В целях устранения нарушения организатору торгов ЗАО «Импульс» аннулировать торги.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 44

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов

01 октября 2013 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение

процедуры торгов и порядка заключения договора в составе:

Камнева Н. П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е. В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Винчковский Е. В. – специалист – эксперт правового отдела, член Комиссии,

руководствуясь ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 01.10.2013 г. по результатам рассмотрения жалобы Сибирского банка ОАО «Сбербанк России» на действия ЗАО «Импульс» - организатора торгов посредством публичного предложения с кодом 1810-ОТП по продаже имущества должника ООО «Русактив»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов (ЗАО «Импульс») по продаже принадлежащего должнику ООО «Русактив» нежилого помещения общей площадью 1970 кв.м., расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Линейная, д. 29, кадастровый номер <...> :35:032770:55:01:05 совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

2. С целью устранения нарушений ЗАО «Импульс» необходимо аннулировать торги по продаже принадлежащего должнику ООО «Русактив» нежилого помещения общей площадью 1970 кв.м., расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Линейная, д. 29, кадастровый номер <...> :35:032770:55:01:05.

3. Об исполнении настоящего предписания ЗАО «Импульс» сообщить в Новосибирское УФАС России до 18.10.2013 г., с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.