

РЕШЕНИЕ

18 января 2019 г.

г. Новосибирск

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

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

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

Строгина Е.В. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу <...> (вх. 49э от 09.01.2019) на действия организатора торгов конкурсного управляющего <...> при проведении торгов в форме публичного предложения с закрытой формой подачи предложений о цене по продаже недвижимого имущества <...> (сообщение №3304729 №3304729 на сайте ЕФРСБ), в присутствии представителя финансового управляющего <...> (доверенность б/н от 31.08.2018г.) и в отсутствие представителя <...>, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы по существу,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба <...> (вх. 49э от 09.01.2019) на действия организатора торгов конкурсного управляющего <...> при проведении торгов в форме публичного предложения с закрытой формой подачи предложений о цене по продаже недвижимого имущества <...> (сообщение №3304729 на сайте ЕФРСБ).

Заявитель сообщает следующее.

Арбитражный суд Новосибирской области по делу № А45-7737/2018 принял решение от «20» июня 2018 г. ввести в отношении <...> процедуру конкурсного производства, конкурсным управляющим <...> утвержден <...>, член ПАУ ЦФО - Ассоциация "Саморегулируемая организация арбитражных управляющих Центрального федерального округа".

Согласно сообщению, размещенном в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве № 3304729 от 13.12.2018 г., организатор торгов - конкурсный управляющий <...> сообщает о проведении открытых электронных торгов посредством публичного предложения с закрытой формой подачи предложений о цене по продаже недвижимого имущества <...>.

Предметом Торгов является следующее имущество: лот №1: квартира, расположенная по адресу: Новосибирская область, г. Бердск, городок Изумрудный, дом 1, квартира 21, этаж 3-4, состоящая из 3 жилых комнат, общей площадью 224,60 кв.м. Начальная цена 8 545 743,00 руб. (НДС не облагается).

Срок приема заявок на торги посредством публичного предложения с 09-00 14.12.2018г. до 18-00 03.01.2019г. с использованием электронной площадки «Фабрикант» (<https://www.fabrikant.ru/>). Размер задатка - 20% от начальной цены каждого этапа торгов и подлежит перечислению на банковский счет должника <...>. Предложение о цене имущества должника представляется участниками торгов одновременно с представлением заявок на участие в торгах. Задатки вносятся на расчетный счет <...> р/с <...> в Новосибирский филиал ПАО «РГС БАНК», ИНН банка 7718105676, БИК 045004794, к/с <...>4. Победителем является участник, объявивший большую сумму за лот. В случае если двое и более участников представили предложения об одинаковой цене Имущества, победителем торгов признается участник, ранее других указанных участников представивший заявку на участие в торгах. К участию в торгах допускаются лица, своевременно внесшие задаток и подавшие заявку с приложением документов в соответствии со ст. 110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

<...>, через агента <...>, действующего на основании агентского договора от 29 декабря 2018 г., 31 декабря 2018 г. в 23:54:35 подал заявку на участие в торгах посредством публичного предложения по лоту № 1: квартира, расположенная по адресу: Новосибирская область, г. Бердск, <...>, состоящая из 3 жилых комнат, общей площадью 224,60 кв.м. Начальная цена 8 545 743,00 руб. (НДС не облагается). Заявка на участие в торгах подана с соблюдением требований, установленных Федеральным законом от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О несостоятельности (банкротстве)".

К заявке также были приложены следующие документы: платежное поручение на перечисление средств № 000335 от 30.12.2018 г., агентский договор от 29.12.18 г., паспорт доверителя <...>, паспорт и ИНН доверенного лица <...>.

Согласно ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О несостоятельности (банкротстве)" п. 11. Заявка на участие в торгах должна соответствовать требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов, и оформляется в форме электронного документа.

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.

К заявке на участие в торгах (кроме случаев проведения торгов в электронной форме) 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.

Не допускается требовать от заявителя иные документы и сведения, за исключением документов и сведений, предусмотренных настоящей статьей.

1 января 2019 г. на ЭТП «Фабрикант» был опубликован протокол об определении участников торгов по лоту №1 (код торгов 5071649), в соответствии с которым, заявка <...>, действующего от лица и в интересах <...> по лоту №1 была не допущена к участию в торгах с основанием отказа: «Поступление задатка на счет, указанный в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату подачи заявки».

В соответствии с пунктом 12 статьи 110 Закона о банкротстве 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 настоящим Федеральным законом 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 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.

Решение о признании или об отказе в признании заявителя участником торгов может быть обжаловано в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В соответствии с п.5.1 Приказа Минэкономразвития России от 23.07.2015 N 495 "Об утверждении Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, Требованиям 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, внесении изменений в приказ Минэкономразвития России от 5 апреля 2013 г. N 178 и признании утратившими силу некоторых приказов Минэкономразвития России" организатор торгов посредством программно-аппаратных средств сайта формирует протокол об определении участников торгов не позднее пяти календарных дней после окончания срока представления заявок на участие в торгах и направляет указанный протокол в форме электронного сообщения, подписанного квалифицированной электронной подписью, оператору электронной площадки в день его подписания.

Согласно ст. 849 ГК РФ банк обязан по распоряжению клиента выдавать или перечислять со счета денежные средства клиента не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если иные сроки не предусмотрены законом, изданными в соответствии с ним банковскими правилами или договором банковского счета.

Задаток был перечислен <...> и проведен банком 30 декабря 2018 года, что подтверждается платежным поручением и выпиской из лицевого счета. При этом, имея в распоряжении 5 календарных дней, то есть срок до 5 января 2019 года, конкурсный управляющий, зная о порядке осуществления банковских переводов, не проверил надлежащим образом поступление суммы задатка на счет должника. Между тем, именно организатор торгов должен совершить действия по проверке поступления задатка на счета, указанные в сообщении о торгах, и лишь при отсутствии соответствующего подтверждения отказать заявителю в допуске к участию в торгах. Аналогичный вывод подтверждается судебной практикой, в частности содержится в Постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 28.07.2015 N Ф01-2465/2015 по делу N А29-599/2013.

Согласно протоколу организатора торгов по Лоту №1 победителем признан ИП <...>, предложивший меньшую стоимость за имущество должника.

Так <...>, действующим от лица и в интересах <...> предложена цена в размере 4 550 500,00 рублей, а ИП <...> - 4 102 002 рублей.

Согласно п.4 ст.20.3 Закона о банкротстве при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве, арбитражный управляющий обязан действовать добросовестно и разумно в интересах должника, кредиторов и общества.

Согласно п. 3 Постановление Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 N 62 "О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица" неразумность действий (бездействия) считается доказанной, в частности, когда лицо, приняло решение без учета известной ему информации, имеющей значение в данной ситуации.

Таким образом, вследствие неразумных действий Организатора торгов, в нарушение интересов должника, кредиторов и Заявителя, Организатором торгов принято решение об отказе в допуске к участию в торгах <...>, в лице представителя по агентскому договору <...>.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися.

В соответствии с пунктом 5 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, рассмотрение жалоб на действия организаторов торгов, проводимых в рамках конкурсного производства в соответствии с Законом о банкротстве, относится к компетенции антимонопольного органа.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка) принимает решение о необходимости выдачи организатору торгов, оператору электронной площадки обязательного для исполнения предписания.

Согласно части 8 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Закон о банкротстве) в качестве организатора торгов выступает внешний управляющий или привлекаемая для этих целей специализированная организация.

В соответствии со статьей 2 Закона о банкротстве внешний управляющий - арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения внешнего управления и осуществления иных установленных Законом о банкротстве полномочий; конкурсный управляющий - арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения конкурсного производства и осуществления иных установленных Законом о банкротстве полномочий.

Таким образом, в случае если конкурсный управляющий (внешний управляющий) выступает в качестве организатора торгов при проведении торгов в рамках Закона о банкротстве, антимонопольный орган по итогам рассмотрения жалобы в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, вправе

выдать такому конкурсному управляющему (внешнему управляющему) обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

При этом, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган направляет, в том числе организатору торгов уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (далее - уведомление).

Согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

В соответствии с пунктом 4 статьи 20.3 Закона о банкротстве при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве, арбитражный управляющий обязан действовать добросовестно и разумно в интересах должника, кредиторов и общества.

По общему правилу статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, обязательных в силу законодательства Российской Федерации, рассматриваются территориальными органами ФАС России по месту нахождения организатора торгов, (данная позиция в частности изложена в Письме ФАС России от 30.06.2016 №РП/44252/16 "Об обжаловании действий конкурсного управляющего при проведении торгов по реализации имущества должников-банкротов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции").

Таким образом, антимонопольным органом рассматриваются жалобы на действия (бездействие) конкурсного управляющего (внешнего управляющего), в случае если он является организатором торгов или осуществляет заключение договора купли-продажи по итогам проведения торгов в рамках конкурсного производства в соответствии с Законом о банкротстве.

Жалоба <...> подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6 - 8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

Финансовый управляющий <...> предоставил следующие возражения на доводы жалобы (вх. №233Э от 16.01.2019г.).

27.11.2018г. Залоговым кредитором ПАО «Бинбанк» по делу А45-7737/2018 утверждено положение о порядке, сроках и условиях проведения публичных торгов по реализации имущества должника <...>. В соответствии с пунктом 2.5 настоящего положения, Задаток должен быть зачислен на расчетный счет, указанный в сообщении о продаже имущества посредством публичного предложения, до окончания действия определенного периода торгов посредством публичного предложения.

Положение о порядке продажи имущества было размещено организатором на сайте ЕФРСБ 28.11.2018г. за 15 дней до объявления начала проведения торгов в соответствии с п.4 ст. 138 Закона о банкротстве. Кроме того, настоящее положение было размещено на электронной площадке в числе прочей аукционной документации.

В соответствии с условиями торгов, размещенными на сайте ЕФРСБ, электронной площадке, заявки на участие в торгах, оформленные в соответствии с требованиями ст. 110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и задатки принимаются с 09-00 14.12.2018г. до 18-00 03.01.2019г. (здесь и далее время московское).

В период с 29.12.2018 до 31.12.2018 по условиям торгов была установлена начальная цена продажи в размере 3 798 108,00 рублей. Заявки и задатки по указанному периоду торгов принимались в срок до 31.12.2018 г. до 23:58 (время московское). Дата и время подведения результатов торгов 31.12.2018 г. до 23:59 (время московское). Следовательно, задаток на данном периоде торгов посредством публичного предложения должен был поступить до 31.12.2018 г. до 23:58.

Заявка <...>, действующего в интересах <...>, поступила организатору торгов 31.12.2018 23:54. Поступление задатка от <...> в срок до 31.12.2018 до 23:58 на расчетный счет, указанный в объявлении о проведении торгов, обеспечено не было.

Согласно сведениям ПАО Сбербанк денежные средства в счет задатка для участия в торгах поступили от <...> на счет должника 09.01.2019 г., то есть за пределами срока, установленного как публикациями о проведении торгов, так и условиям Положения залогового кредитора.

Результаты торгов подведены организатором 01.01.2019 г. путем размещения протокола на сайте электронной площадке. Денежные средства от заявителя жалобы в счет задатка поступили после подведения результатов

торгов.

В таких условиях допуск <...> к участию в торгах противоречил бы условиям торгов, действующему законодательству и заведомо повлек бы жалобы иных добросовестных участников торгов.

Согласно п. 12 ст. 110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается в случае, если поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

Таким образом, <...> не был допущен к участию в торгах по периоду с 29.12.2018 по 31.12.2018 в связи с отсутствием задатка на 31.12.2018 г. на 23:58 (время московское) в результате собственной неосмотрительности.

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

Арбитражный суд Новосибирской области по делу № А45-7737/2018 принял решение от «20» июня 2018 г. ввести в отношении <...> процедуру конкурсного производства, конкурсным управляющим <...> утвержден <...>, член ПАУ ЦФО - Ассоциация "Саморегулируемая организация арбитражных управляющих Центрального федерального округа".

В соответствии с объявлением о торгах срок, по истечении которого, последовательно, снижается начальная цена, составляет 3 (три) календарных дня, что является одним периодом проведения торгов. Общее количество периодов проведения торгов составляет 7 (семь). Величина снижения начальной цены продажи имущества - т.е. величина, на которую начальная цена последовательно, в установленные сроки подлежит снижению, составляет 10 % (949 527,00 рублей) от начальной продажной цены на повторных торгах. Минимальная допустимая стоимость продажи Лота («цена отсечения») составляет 3 418 297,00 рублей. Размер задатка составляет 20% от начальной стоимости Лота на соответствующем этапе снижения (периоде). Подробный порядок снижения начальной цены продажи имущества прилагается к настоящему сообщению.

Дата начала подачи заявок – 14.12.2018г.

Исходя из вышеизложенного, этапы торгов выглядят следующим образом:

14.12.2018-16.12.2018

17.12.2018-19.12.2018

20.12.2018-22.12.2018

23.12.2018-25.12.2018

26.12.2018-28.12.2018

29.12.2018-31.12.2018

01.01.2019-03.01.2019

Заявка <...> была подана 31.12.2018 года в 23:54.

Таким образом, заявка данного участника была подана на 6 этапе (29.12.2018-31.12.2018).

Задаток по лоту №1 <...> был направлен 30.12.2018 года, что подтверждается платежным поручением №000335 от 30.12.2018г.

Данные средства поступили на счет должника 09.01.2019года, что подтверждается выпиской по счету должника.

В соответствии с объявлением о торгах поступление задатка на счет, указанный в сообщении о проведении торгов, должно быть подтверждено на дату подачи заявки.

Так как задаток ни на момент подачи заявки, ни на время подведения итогов не поступал на счет, заявка <...> была отклонена правомерно.

В действиях конкурсного управляющего не усматривается нарушения порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> (вх. 49э от 09.01.2019) на действия организатора торгов конкурсного управляющего <...> при проведении торгов в форме публичного предложения с закрытой формой подачи предложений о цене по продаже недвижимого имущества <...> (сообщение №3304729 на сайте ЕФРСБ) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.