

РЕШЕНИЕ
№309-ФАС52-02/17(ж)

02 марта 2017 года г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

<...> – председателя комиссии, <...>,

<...> – заместителя председателя комиссии, <...>

<...> – члена комиссии, <...>, —

при участии: от главы КФХ <...> – <...> (на основании доверенности <...>), от конкурсного управляющего ООО «Ирбис-НН» <...> – <...> (на основании доверенности <...>),

р а с с м о т р е в в з а с е д а н и и м а
комиссии жалобу г л а в ы к р е с т ь
(ф е р м е р с к о г о) х о з :

А н д р (ИИН 691000089212) на действия ООО «М-Коммерцъ», конкурсного управляющего ООО «Ирбис-НН» <...> при проведении публичных открытых электронных торгов с открытой формой представления предложений о цене по продаже имущества должника (номер сообщения в газете «Коммерсантъ» 52030248921);

у с т а н о в и л а :

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 17.02.2017 поступила жалоба главы крестьянского (фермерского) хозяйства <...> (далее – заявитель, <...>) на действия ООО «М-Коммерцъ» (далее – организатор торгов), конкурсного управляющего ООО «Ирбис-НН» <...> (далее – конкурсный управляющий, <...>) при проведении публичных открытых электронных торгов с открытой формой представления предложений о цене по продаже имущества должника

(номер сообщения в газете «Коммерсантъ» 52030248921) (далее – торги). Сообщение о проведении торгов 23 декабря 2016 года размещено на официальном сайте газеты «Коммерсантъ» в сети Интернет (номер сообщения в газете «Коммерсантъ» - 52030248921) (в печатной версии – 24.12.2016), 24 декабря 2016 года размещено в едином федеральном реестре сведений о банкротстве (номер сообщения в ЕФРСБ – 1508318). При обращении в Управление заявитель сообщил о том, что ООО «М-Коммерцъ», являясь организатором торгов, разместило в газете «Коммерсантъ» № 240 от 24.12.2016 объявление о проведении публичных открытых электронных торгов с открытой формой представления предложений о цене по продаже имущества должника. В указанном объявлении, в том числе, отражена следующая информация: *«начальная стоимость лота 4797000 руб. Первый период торгов составляет 25 рабочих дней, последующие периоды равны 2 рабочим дням. В первый период торгов лот реализуется по нач. цене. Снижение начальной (нач.) цены продажи лота в каждом последующем периоде торгов - 14% от нач. цены продажи лота на торгах (фиксированное). Прием заявок в каждом периоде торгов, кроме первого периода, начинается в 00:00 (МСК) во второй рабочий день соответствующего периода и заканчивается по окончании соответствующего периода. Прием заявок в первом периоде торгов (в рамках одного рабочего дня) осуществляется с 09:00 (МСК) до 18:00 (МСК). Подведение итогов торгов: в первом периоде - на следующий рабочий день в 12:00 (МСК) после окончания первого периода; в последующих периодах - в первый рабочий день в 12:00 (МСК). Цена отсечения составляет 30% от начальной цены продажи лота. Размер задатка составляет 20% от начальной продажной цены лота».*

На официальном сайте Единого федерального реестра сведений о банкротстве (далее – ЕФРСБ) в сети Интернет также размещено сообщение о проведении рассматриваемых торгов, содержащее, в том числе, следующие сведения:

«вид торгов: публичное предложение;

дата и время начала проведения торгов: 26.12.2016 09:00:00 (МСК);

дата и время окончания проведения торгов: 17.02.2017 00:00:00 (МСК);

форма подачи предложения о цене: открытая форма;

дата и время начала приема заявок: 26.12.2016 09:00:00 (МСК);

дата и время окончания приема заявок: 17.02.2017 00:00:00 (МСК)».

В то же время, согласно доводам заявителя, в период с 07.02.2017 по 13.02.2017 на электронной торговой площадке «Профит» (далее – ЭТП «Профит») периоды проведения торгов, а именно дата и время начала и окончания приема заявок на участие в торгах неоднократно подвергались изменениям, негативно сказавшимся на принятии заявителем решения об участии в торгах, выразившимся в спешной подаче заявки на участие.

Как отмечает <...>, незаконное множественное маневрирование в короткие промежутки времени данными на электронной торговой площадке является нарушением положений статей 110, 139 Федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве, Закон №127-ФЗ), а также Приказа Минэкономразвития России от 23.07.2015 №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. № 178 и признании утратившими силу некоторых приказов Минэкономразвития России» (далее – Приказ №495).

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу <...> в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции, Закон №135-ФЗ) и назначило её рассмотрение на 28.02.2017 (уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 21.02.2017 №МВ-02/988).

28 февраля 2017 года заседание комиссии антимонопольного органа по рассмотрению жалобы <...> отложено до 02 марта 2017 года.

Представитель заявителя на заседании комиссии антимонопольного органа 28.02.2017 года доводы, изложенные в жалобе, поддержал. Кроме того, по мнению представителя заявителя, вызывает сомнения правомерность заключения договора купли-продажи с <...> 15.02.2017 ввиду того, что данный договор мог быть заключен в любое другое время. На рассмотрение жалобы 02.03.2017 года заявитель, организатор торгов, конкурсный управляющий явку на заседание комиссии не обеспечили, представителей не направили, что не препятствует рассмотрению жалобы по существу.

В свою очередь, ООО «М-Коммерцъ» и конкурсный управляющий представили истребованные антимонопольным органом материалы, отражающие обстоятельства проведения рассматриваемых торгов, а также возражения на жалобу заявителя.

Как следует из представленных возражений, в первый период проведения торгов, а именно с 09:00 (МСК) 26.12.2016 по 18:00 (МСК) 03.02.2017 заявок на участие в торгах не подано. Таким образом, по мнению организатора торгов и конкурсного управляющего, заявитель имел фактическую возможность подать заявку на участие с 00:00 (МСК) во второй рабочий день соответствующего периода торгов (за исключением первого).

Первая заявка от участника <...> поступила 13.02.2017 в 17:55 (МСК), вторая заявка от участника <...> – 13.02.2017 в 17:56 (МСК). На основании поступивших заявок и в связи с окончанием очередного периода проведения торгов сформирован протокол № 1006-ОТПП/1 от 14.02.2017 об определении участников торгов, а также протокол № 1006-ОТПП/2 от 14.02.2017 о результатах торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника. Победителем торгов признан Федотенков А.С., как участник, предложивший наиболее высокую цену за лот в соответствующий период торгов. Договор купли-продажи с победителем торгов заключен 15.02.2017.

Кроме того, как отмечают в своих возражениях организатор торгов и конкурсный управляющий, заявка <...> подана в 17:56 (МСК), соответствовала условиям и порядку проведения торгов и допущена к участию в торгах. Данное обстоятельство, по мнению указанных лиц,

свидетельствует о том, что заявитель знал о времени подачи заявок, и, как следствие, предложил цену, соответствующую условиям определенного периода, но не самую высокую в периоде, в связи с чем не стал победителем торгов.

Таким образом, конкурсный управляющий и организатор торгов – ООО «М-Коммерцъ» полагают, что права и законные интересы заявителя, как участника торгов в рассматриваемом случае не нарушены, в связи с чем доводы жалобы являются необоснованными и не соответствующими фактическим обстоятельствам, а жалоба заявителя, в свою очередь, не подлежит удовлетворению.

Присутствовавший на заседании комиссии антимонопольного органа 28.02.2017 года представитель конкурсного управляющего ООО «Ирбис-НН» Е<...> доводы, изложенные в возражениях на жалобу, поддержал. Комиссия антимонопольного органа, изучив материалы дела, заслушав представителей заявителя и конкурсного, приходит к следующему. В ходе рассмотрения дела установлено, что решением Арбитражного суда Нижегородской области от 03.06.2014 по делу №А43-6700/2014 ООО «Ирбис-НН» признано несостоятельным (банкротом) по признакам ликвидируемого должника, в отношении его имущества открыто конкурсное производство, конкурсным управляющим утвержден <...> 23 декабря 2016 года размещено на официальном сайте газеты «Коммерсантъ» в сети Интернет (номер сообщения в газете «Коммерсантъ» - 52030248921) (в печатной версии – 24.12.2016), 24 декабря 2016 года размещено в едином федеральном реестре сведений о банкротстве (номер сообщения в ЕФРСБ – 1508318) сообщение о проведении публичных открытых электронных торгов с открытой формой представления предложений о цене по продаже имущества должника. Согласно сообщению начальная стоимость лота 4797000 руб. Первый период торгов составляет 25 рабочих дней, последующие периоды равны 2 рабочим дням. В первый период торгов лот реализуется по нач. цене. Снижение начальной (нач.) цены продажи лота в каждом последующем периоде торгов - 14% от нач. цены продажи лота на торгах (фиксированное). Прием заявок в каждом периоде торгов, кроме первого периода, начинается в 00:00 (МСК) во второй рабочий день соответствующего периода и заканчивается по окончании соответствующего периода. Прием заявок в первом периоде торгов (в рамках одного рабочего дня) осуществляется с 09:00 (МСК) до 18:00 (МСК). Подведение итогов торгов: в первом периоде - на следующий рабочий день в 12:00 (МСК) после окончания первого периода; в последующих периодах - в первый рабочий день в 12:00 (МСК). Цена отсечения составляет 30% от начальной цены продажи лота. Размер задатка составляет 20% от начальной продажной цены лота. В соответствии с протоколом №1006-ОТПП/1 от 14.02.2017 об определении участников торгов в период торгов с 10.02.2017 по 13.02.2017 поступили заявки от следующих лиц – <...> и <...> , время поступления заявок – 17:55:48 (МСК) и 17:56:10 (МСК) соответственно. Указанные лица допущены к участию в торгах и признаны их участниками. Согласно протоколу №1006-ОТПП/2 от 14.02.2017 о результатах торгов победителем торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника признан Федотенков А.С. с ценовым предложением в размере 3 066 000, 00 рублей.

В соответствии с пунктом 8 статьи 110 Закона о банкротстве в качестве организатора торгов может выступать привлекаемая с согласия собрания кредиторов или комитета кредиторов 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.

Организатор торгов выполняет, в числе прочих, следующие функции: публикует и размещает сообщение о продаже предприятия и сообщение о результатах проведения торгов; принимает заявки на участие в торгах, предложения о цене предприятия; определяет участников торгов; осуществляет проведение торгов в случае использования открытой формы представления предложений о цене предприятия; определяет победителя торгов и подписывает протокол о результатах проведения торгов.

В силу положений части 9 статьи 110 Закона №127-ФЗ не позднее, чем за тридцать дней до даты проведения торгов их организатор обязан опубликовать сообщение о продаже в порядке, установленном статьей 28 настоящего закона.

Сведения, подлежащие опубликованию в соответствии с настоящим Федеральным законом, при условии их предварительной оплаты включаются в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве (далее – ЕФРСБ) и публикуются в соответствии с частью 1 статьи 28 Закона №127-ФЗ в официальном издании, определенном Правительством Российской Федерации.

Единый федеральный реестр сведений о банкротстве согласно части 2 статьи 28 Закона о банкротстве представляет собой федеральный информационный ресурс и формируется посредством включения в него сведений, предусмотренных настоящим Федеральным законом. Единый федеральный реестр сведений о банкротстве является неотъемлемой частью Единого федерального реестра сведений о фактах деятельности юридических лиц. Сведения, содержащиеся в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве, являются открытыми и общедоступными.

В силу пункта 1 Распоряжения Правительства РФ от 21.07.2008 № 1049-р «Об официальном издании, осуществляющем опубликование сведений, предусмотренных Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» в соответствии со статьей 28 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» газета «Коммерсантъ» определена в качестве официального издания, осуществляющего опубликование сведений, предусмотренных Законом о банкротстве.

В сообщении о продаже предприятия согласно пункту 10 статьи 110 Закона о банкротстве должны содержаться, в том числе, порядок, место, срок и время представления заявок на участие в торгах и предложений о цене предприятия (даты и время начала и окончания представления указанных заявок и предложений. В случае проведения торгов по продаже предприятия с использованием открытой формы представления предложений о цене предприятия время окончания представления предложений не указывается).

Согласно пункту 4 статьи 139 Закона №127-ФЗ при продаже имущества должника посредством публичного предложения в сообщении о

проведении торгов наряду со сведениями, предусмотренными статьей 110 настоящего 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.

После размещения на электронной площадке в открытом доступе электронное сообщение о продаже, проект договора купли-продажи имущества или предприятия должника и договор о задатке в соответствии с пунктом 3.3 Приказа №495 не могут быть изменены, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

Рассмотрение организатором торгов представленной заявки на участие в торгах и принятие решения о допуске заявителя к участию в торгах осуществляются в порядке, установленном статьей 110 Закона №127-ФЗ. При отсутствии в установленный срок заявки на участие в торгах, содержащей предложение о цене имущества должника, которая не ниже установленной начальной цены продажи имущества должника, снижение начальной цены продажи имущества должника осуществляется в сроки, указанные в сообщении о продаже имущества должника посредством публичного предложения.

Право приобретения имущества должника принадлежит участнику торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения, который представил в установленный срок заявку на участие в торгах, содержащую предложение о цене имущества должника, которая не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов, при отсутствии предложений других участников торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения.

В случае, если несколько участников торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения представили в установленный срок заявки, содержащие различные предложения о цене имущества должника, но не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов, право приобретения имущества должника принадлежит участнику торгов, предложившему максимальную цену за это имущество.

В случае, если несколько участников торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения представили в установленный срок заявки, содержащие равные предложения о цене имущества должника, но не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов, право приобретения имущества должника принадлежит участнику торгов, который первым представил в установленный срок заявку на участие в торгах по продаже имущества должника посредством публичного предложения.

С даты определения победителя торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения прием заявок прекращается.

Так, из представленных заявителем материалов установлено, что сведения, содержащиеся в сообщении о продаже имущества должника на ЭТП «Профит» по состоянию на 07.02.2017, 14.02.2017, не

соответствовали сведениям, содержащимся в сообщении о продаже имущества должника, размещенном в установленных законодательством официальных источниках для размещения сведений, предусмотренных Законом о банкротстве – газете «Коммерсантъ» и ЕФРСБ, а именно время начала и окончания подачи заявок во втором и последующих периодах определено как 09:00 (МСК) и 18:00 (МСК) соответственно, в то время как согласно сообщениям о продаже имущества должника, размещенным в вышеуказанных источниках «прием заявок в каждом периоде торгов, кроме первого периода, начинается в 00:00 (МСК) во второй рабочий день соответствующего периода и заканчивается по окончании соответствующего периода».

Таким образом, из изложенного следует, что в рассматриваемом случае имело место изменение содержащихся в размещенном на официальном сайте ЭТП «Профит» в сети Интернет сообщении о продаже имущества должника сведений о времени начала и окончания подачи заявок во втором и последующих периодах рассматриваемых торгов, что повлекло за собой несоответствие указанных на площадке сведений размещенным в предусмотренных законом официальных источниках сообщениям о продаже имущества должника.

Довод представителя заявителя о неправомерности заключенного 15.02.2017 договора купли-продажи с победителем торгов комиссией антимонопольного органа не принимается во внимание ввиду отсутствия для этого оснований и доказательств, подтверждающих данный факт. На основании вышеизложенного комиссия Нижегородского УФАС приходит к выводу о нарушении организатором торгов положений Приказа №495, Закона о банкротстве при проведении торгов, а именно, при размещении сведений о торгах на электронной торговой площадке. Как следствие, доводы жалобы главы КФХ Байшева А.А. расцениваются комиссией как обоснованные.

Разрешая вопрос о выдаче предписания, комиссия Нижегородского УФАС России учитывает то обстоятельство, что в рассматриваемой ситуации по результатам проведения торгов по продаже имущества должника 15.02.2017 года заключен договор купли-продажи с победителем торгов – <...>, в связи с чем предписание организатору торгов не может быть выдано.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

решила:

ж а л о б у г л а в ы к р<...> (ИНН 691000089212) на действия ООО «М-Коммерцъ», конкурсного управляющего ООО «Ирбис-НН» <...> при проведении публичных открытых электронных торгов с открытой формой представления предложений о цене по продаже имущества должника (номер сообщения в газете «Коммерсантъ» 52030248921) признать обоснованной.

Предписание по настоящему делу не выдавать.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в

судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии <...>

Заместитель председателя комиссии <...>

Член комиссии <...>