

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/10/18.1-636/2020

«14» мая 2020 г.

г. Кемерово, Ноградская, 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Заместителя Председателя Комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>;

Членов Комиссии:

<...> – <...>;,

<...> – <...>,

в отсутствии представителей

ИП <...>, конкурсного управляющего конкурсного управляющего АО «Шахта «Заречная» <...>, <...> надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени заседания Комиссии, рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу <...> № 042/10/18.1-636/2020 и материалы жалобы,

### УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 2670 от 29.04.2020) <...> (далее также – Заявитель) на действия Организатора торгов ИП <...>, конкурсного управляющего АО «Шахта «Заречная» <...> при организации торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника-банкрота АО «Шахта «Заречная» (ИНН 4212005632) (Должник), указанного в Лоте № 19 (Дебиторская задолженность, <...>, ИНН <...>, номинальной стоимостью 505325 руб., НДС - 490792,50 руб.), сообщение о проведении которых опубликованы 07.03.2020 на сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ» по адресу: <http://www.kommersant.ru> под №77010238273, 10.03.2020 на сайте в сети «Интернет» Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, 10.03.2020 под № 4798022 (измененная редакция), 09.03.2020 на сайте оператора электронной площадки ООО «МЭТС» № 49695-ОТПП (далее – Торги).

По мнению Заявителя, Организатором торгов была незаконно недопущена до участия в Торгах (отклонена) ее заявка по основанию: «Заявитель представил заявку на участие в торгах и прилагаемые к ней документы, не соответствующие требованиям законодательства и Сообщения о проведении торгов по продаже имущества в установленный сообщением о проведении торгов по продаже имущества срок. Поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об

определении участников торгов», поскольку Заявителем был внесен (оплачен) задаток на расчетный счет Должника (платежное поручение № 333626 от 28.04.2020).

Согласно п. 4.4. Приказа Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 (далее – Приказ № 495) 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.

В составе заявки <...> было приложено платежное поручение с отметкой банка об исполнении поручения, таким образом, Организатор торгов, действуя разумно и добросовестно обязана была проверить расчетный счет Должника на наличие поступления задатков до конца рабочего банковского дня и удостовериться в отсутствии поступивших задатков до составления протокола определения участников Торгов.

Кроме того, с учетом правовой позиции, изложенной в п. 4.4. Приказ № 495, Заявитель вправе направить задаток на счета, указанные в электронном сообщении о продаже, без представления подписанного договора о задатке, таким образом, представление Заявителем иных доказательств поступления задатков законодательством не предусмотрена.

Также Заявитель считает, что Организатором торгов была незаконно допущена к участию в Торгах заявка <...> (а впоследствии и признана победителем), которая является лицом, чье имущество (дебиторская задолженность) продается и, которая заинтересована в снижении цены продажи, что, в свою очередь, противоречит интересам кредиторов и общества.

Уведомлением Кемеровского УФАС России (исх. № 03/9726 от 02.05.2020) жалоба № 042/10/18.1-636/2020 назначена к рассмотрению на 14.05.2020 на 14 часов 00 минут.

Также данным уведомлением у Организатора торгов были затребованы документы, необходимые для рассмотрения жалобы, а также письменный отзыв на жалобу <...>.

12.05.2020 в адрес Комиссии поступил письменный мотивированный отзыв (вх. № 2152) Организатора торгов на жалобу <...>, а также документы, необходимые для рассмотрения жалобы.

Также 12.05.2020 в адрес Комиссии поступил письменный отзыв Оператора электронной площадки ООО «МЭТС» (вх. № 2868).

14.05.2020 Комиссия, изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/10/18.1-636/2020, Комиссия установила следующее:

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 20.11.2017 по делу № А27-7656/2016 АО «Шахта Заречная» АО «Шахта «Заречная» (ИНН 4212005632, ОГРН 1024201298978, место нахождения и почтовый адрес: 652562, Кемеровская область,

г. Польшаево, ул. Заречная, 1), признано банкротом, конкурсным управляющим назначен <...>.

Организатор торгов ИП <...> при проведении Торгов действует на основании Договора поручения № 1 от 01.03.2019.

07.03.2020 на сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ» по адресу: <http://www.kommersant.ru> под №77010238273, 10.03.2020 на сайте в сети «Интернет» Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, 10.03.2020 под № 4798022 (измененная редакция), 09.03.2020 на сайте оператора электронной площадки ООО «МЭТС» № 49695-ОТПП было опубликовано сообщение о проведении Торгов.

К участию в торгах допускаются заявители, представившие заявки на участие в торгах, которые соответствуют требованиям, установленным Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)», указанным в данном сообщении и внесшие задаток.

Сумма задатка для участия в торгах – 20% от начальной цены продажи лота либо 20% от начальной цены лота в конкретном периоде при проведении публичных торгов. Задаток вносится на расчетный счет Должника АО «Шахта «Заречная», ИНН: 4212005632, КПП 421201001, р/с № 40702810726000018333 в ПАО «Сбербанк России», к/с 301018102000000000612, БИК 043207612.

При оплате задатка в назначении платежа должно быть указано: номер торгов на ЭТП ООО «МЭТС», номер лота, дата проведения торгов, за участие в которых вносится задаток. Задаток считается внесенным, если денежные средства поступили на расчетный счет Должника до времени окончания приема заявок либо окончания конкретного периода. Перечисление задатка третьими лицами не допускается. Суммы задатков, внесенные заявителями, возвращаются всем заявителям, за исключением победителя торгов, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты подведения итогов торгов.

Согласно сообщению о проведении Торгов, опубликованному на сайте ООО «МЭТС» с 26.04.2020 12:00 по 28.04.2020 10:00 состоялся 8 этап публичного предложения, на котором минимальная цена Торгов составляла 147 237,75 рублей.

28.04.2020 в 10 часов 00 минут (Опубликован на сайте ООО «МЭТС» 28.04.2020 в 10:41:19) Организатором торгов составлен Протокол № 49695-ОТПП/19 об определении участников открытых торгов посредством публичного предложения в форме открытых торгов по продаже имущества АО «Шахта «Заречная» (далее – Протокол определения участников), согласно которому на участие в Торгах было поданы две заявки от <...> и <...>.

Заявка <...> не была допущена к участию в Торгах, поскольку поступление задатка от Заявителя на счет, указанный в сообщении о проведении Торгов не подтверждено на дату составления Протокола определения участников.

В соответствии с п. 3 ст. 139 Закона о банкротстве после проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий приступает к его продаже. Продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном пунктами 3 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111

настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей. Оценка имущества должника осуществляется в порядке, установленном статьей 130 настоящего Федерального закона. Денежные средства, вырученные от продажи имущества должника, включаются в состав имущества должника.

В силу п. 4 ст. 139 Закона о банкротстве 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.

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 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 8 ст. 110 Закона о банкротстве 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. Указанная организация не должна являться заинтересованным лицом в отношении должника, кредиторов, внешнего управляющего.

Организатор торгов выполняет, в том числе опубликование и размещение сообщения о продаже предприятия и сообщение о результатах проведения торгов, прием заявок на участие в торгах, предложений о цене предприятия, определяет участников торгов, определяет победителя торгов и подписывает протокол о результатах проведения торгов.

В соответствии с п. 10 ст. 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, в том числе размер задатка, сроки и порядок внесения задатка, реквизиты счетов, на которые вносится задаток.

На основании п. 12 ст. 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.

Организатор торгов уведомляет всех заявителей о результатах рассмотрения представленных заявок на участие в торгах и признании или непризнании заявителей участниками торгов посредством направления заявителем в письменной форме или в форме электронного документа копий протокола об определении участников торгов в течение пяти дней со дня подписания указанного протокола.

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

Таким образом, из системного толкования правовых норм Закона о банкротстве следует, что по окончании очередного периода снижения цены при поступлении заявок на участие в Торгах, по окончании очередного периода публичного предложения, установленного для очередного снижения цены, при наличии заявок на участие в Торгах с ценой предложений, которая не ниже установленной для данного этапа, вправе приступить к определению участников Торгов.

На этапе проведения Торгов с 26.04.2020 12:00 по 28.04.2020 10:00 поступили две заявки <...> (заявка поступила 28.04.2020 в 03:41:15 МСК) и <...> (заявка поступила 28.04.2020 в 09:58:42 МСК).

Согласно материалам жалобы при рассмотрении заявок Организатора торгов в части поступления (либо не поступления) задатка руководствовалась представленным Должником выписки с расчетного счета Должника по состоянию на 28.04.2020 на 10:19:03 МСК, т.е. на время, после окончания периода подачи заявок на 8 этапе Торгов (10:00:00 МСК).

Копии выписки с расчетного счета Должника по состоянию на 28.04.2020 на 10:19:03 МСК представлены в материалы жалобы № 042/10/18.1-636/2020, в виде отчета, сгенерированного на платформе Сбербанк Бизнес Онлайн 36.538.00, из которого следует, что задаток на участие в Торгах (Лот № 19) на дату составления протокола об определении участников торгов поступила только <...> (задаток поступил 27.04.2020).

Сведения о поступлении задатка от Заявителя выписки с расчетного счета Должника по состоянию на 28.04.2020 на 10:19:03 МСК отсутствуют.

Согласно пояснениям Организатора торгов, по информации, предоставленной уполномоченным сотрудником Должника, задаток Заявителя поступил на расчетный счет Должника, указанный в сообщении о проведении Торгов, 29.04.2020 (12:21:54 МСК). (Доказательства времени поступления задатка представлены Организатором торгов в материалы жалобы), т.е. не только после окончания периода подачи заявок на этапе, но и после составления Протокол определения участников и его размещения на сайте ООО «МЭТС».

Комиссия приходит к выводу, что представленные Организатором торгов доказательства в части сроков поступления задатков на расчетный счет являются надлежащими.

Каких-либо доказательств обратного Заявителем не представлено.

Поскольку иное не установлено правовыми нормами Закона о банкротстве Организатор торгов при выполнении вышеуказанных условий вправе без промедления перейти к рассмотрению заявок и определению участников и не обязан выжидать иные сроки, в том числе окончание текущего банковского дня.

Таким образом, решение об отказе в допуске Заявителя к участию в торгах Организатором торгов было принято в соответствии с п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве, поскольку поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

В силу 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.

Вместе с тем Комиссия приходит к выводу о том, что в действиях Организатора торгов по рассмотрению поступивших заявок, определению участников Торгов, составлению и публикации на сайте ООО «МЭТС» после окончания периода подачи заявок не усматриваются недобросовестность.

Довод Заявителя о том, что Организатор торгов рассматривала заявки и определяла состав участников Торгов, не осведомившись о поступлении задатков на расчетный счет Должника, материалами жалобы № 042/10/18.1-636/2020 не подтверждается.

Задачей Организатора торгов является продажа имущества Должника, определенного, в положении о продаже, утвержденном кредиторами, по максимальной цене.

Из материалов жалобы № 042/10/18.1-636/2020 следует, что Заявителем и победителем <...> предложена практически одна цена с незначительной разницей в 2000 рублей.

Заявка <...> поступила 28.04.2020 в 09.58.42, т.е. меньше, чем за две минуты до окончания приема заявок.

Кемеровское УФАС России приходит к выводу, что у Заявителя, действующего разумно и добросовестно, имелось время для подачи заявки на участие в Торгах, с учетом времени, необходимого банку для исполнения платежного поручения по зачислению задатка на расчетный счет Должника.

Кроме того, по смыслу п. 4 ст. 139 Закона о банкротстве, потенциальному участнику при намерении стать победителем торгов нет разумного основания откладывать подачу заявки на последний день, поскольку в случае представления равных ценовых предложений, приоритет в приобретении имущества отдается участнику, подавшему заявку первым.

Довод о том, что Организатор торгов подвел итоги преждевременно следует рассматривать совместно с тем обстоятельством, чьи права и законные интересы при этом были нарушены.

Из имеющихся материалов заявления не представляется возможным сделать вывод, что Организатором торгов была ограничена конкуренция, а также нарушены права каких-либо иных лиц, в связи с изложенным данный довод отклоняется.

Кроме того, антимонопольный орган в рамках своей компетенции при рассмотрении жалобы <...> оценивает, повлияли ли действия Организатора торгов на недопущение, ограничение или устранение конкуренции, а также обязан учитывать права и законные интересы лица, допущенного к участию в Торгах.

Довод Заявителя о том, что Организатором торгов была незаконно допущена к участию в Торгах и признана победителем Торгов <...>, которая является лицом, чье имущество (дебиторская задолженность) продается и, которая заинтересована в снижении цены продажи, что, в свою очередь, противоречит интересам кредиторов и общества, отклоняется, поскольку не основан на нормах права.

Законом о банкротстве не запрещено участвовать в торгах лицу, чья дебиторская задолженность продается.

Согласно п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве 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.

В соответствии с абзацем 6 п. 11 ст. 110 Закона о 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 ч. 2 ст. 129 Закона о банкротстве конкурсный управляющий обязан заключать сделки, в совершении которых имеется заинтересованность, только с согласия собрания кредиторов или комитета кредиторов.

Вместе с тем в заявке <...> было указано, что у нее отсутствует заинтересованность по отношению к Должнику, кредиторам, арбитражному управляющему.

Арбитражный управляющий, а также саморегулируемая организация арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является арбитражный управляющий, участие в капитале <...> не принимают.

Поскольку предмет Торгов (Дебиторская задолженность, <...>, ИНН <...>, номинальной стоимостью 505325 руб., НДС - 490792,50 руб.) в настоящее время входит в конкурсную массу Должника АО «Шахта «Заречная», <...> имеет собственный интерес к предмету Торгов, вместе с тем какая-либо заинтересованность (равно как и ее характер) в Должнику, кредиторам, арбитражному управляющему не усматривается.

Таким образом, нарушения правовых норм Закона о банкротстве Организатором торгов, конкурным управляющим не допущено.

Оценивая вышеизложенное, руководствуясь ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> № 042/10/18.1-636/2020 необоснованной.

Заместитель Председателя Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>  
<...>  
<...>

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.