

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 148/05-18.1-2018

«10» декабря 2018 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>;

<...>;

<...>;

<...>;

при ведении протокола с использованием аудиозаписи,

при участии:

<...> – представителя ООО «Кузбасстрансуголь» по доверенности;

<...> – представителя ООО «Кузбасстрансуголь» по доверенности

<...> – представителя конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс»,

рассмотрев в порядке, установленном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), жалобу ООО «Кузбасстрансуголь» и материалы жалобы № 148/05-18.1-2018,

УСТАНОВИЛА:

21.11.2018 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) поступила жалоба ООО «Кузбасстрансуголь» (Заявитель) № 148/05-18.1-2018 на действия организатора торгов – ООО «Приоритет» (Организатор торгов) при организации торгов посредством публичного предложения по продаже следующего имущества должника-банкрота ООО Компания «Ориент-Ресурс»: лот № 2 – Дебиторская задолженность ООО «Сибрегион» ОГРН 1160400053440 в размере 7 179 058,26 рублей; лот № 3 – Дебиторская задолженность ООО «Кузбасстрансуголь» ИНН 4205273101 в размере 35 883 601,51 рублей; Дебиторская задолженность ООО «Спектр А» ИНН 5406629871 в размере 7 212 128,64 рублей, сообщения о проведении которых опубликованы: 07.11.2018 г. на сайте в сети «Интернет» Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, под № 3158472; 26.10.2018 г. на сайте в сети «Интернет» электронной площадки «Межрегиональная электронная торговая система» по адресу: <https://www.m-ets.ru>, идентификационный номер <...> -ОТПП (далее – Торги), выразившиеся в непроведении, в нарушении требований ст.139 Федерального

закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве), первых и повторных торгов по продаже имущества, реализация которого происходит на Торгах, а также публикации сообщения о проведении Торгов позже даты начала приёма заявок.

Указанная жалоба принята к рассмотрению Кемеровским УФАС России и уведомлением № 05/11542 от 26.11.2018 назначена к рассмотрению на 30.11.2018 г. на 13 часов 40 минут.

27.11.2018 г. от оператора электронной площадки «Межрегиональная электронная торговая система» («МЭТС») – ООО «МЭТС», поступил ответ на уведомление о принятии жалобы с приложенными сведениями, касающимися проведения Торгов, содержащий также ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя ООО «МЭТС». Согласно представленным сведениям по состоянию на 26.11.2018 г. на участие в Торгах 21.11.2018 г. по всем трём лотам были поданы заявки только от <Т>.

30.11.2018 г. поступили отзывы на жалобу № 148/05-18.1-2018 от Организатора торгов и конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс», согласно которым:

– Организатор торгов не согласен с доводами жалобы, указал, что при назначении Торгов руководствовался положением о порядке продажи, представленным конкурсным управляющим ООО Компания «Ориент-Ресурс». Информационное сообщение направлено в ЕФРСБ 26.10.2018 г., однако в связи с задержкой оплаты было опубликовано на сайте только 07.11.2018 г. Вместе с тем, в газете «Коммерсантъ» и на сайте в сети Интернет электронной площадки «МЭТС» сообщения о проведении Торгов опубликованы надлежащим образом. До даты направления отзыва заявок на участие в торгах, соответствующих требованиям, не поступало. Кроме того, считает, что Заявителем не доказано нарушения его прав как потенциального участника Торгов, поскольку им не подавалась заявка на участие в Торгах;

– конкурсный управляющий ООО Компания «Ориент-Ресурс» также не согласился с доводами жалобы, по тем же основаниям, что и Организатор торгов, пояснил, что Заявитель не является кредитором ООО Компания «Ориент-Ресурс», поскольку его требования оспариваются всеми участниками дела о банкротстве. Кроме того, указал, что в силу п.1.1 ст.139 Закона о банкротстве собрание кредиторов или комитет кредиторов вправе утвердить иной порядок продажи имущества должника, чем тот, который был предложен конкурсным управляющим, следовательно, право выбора процедуры реализации имущества возложено на собрание кредиторов должника. 19.10.2018 г. проведено собрание кредиторов ООО Компания «Ориент-Ресурс» которым утверждено положение о порядке, сроках и условиях. Торги проведены в соответствии с указанным положением. В связи с не возможностью присутствия на рассмотрении жалобы, поскольку находится в командировке в г. Новосибирске, а также для предоставления документов ходатайствовал об отложении рассмотрения жалобы ООО «Кузбасстрансуголь».

30.11.2018 г. на рассмотрении жалобы № 147/05-18/1-2018 представители Заявителя полностью поддержали доводы жалобы. Указали, что в настоящее время требования ООО «Кузбасстрансуголь» к Должнику действительно не

удовлетворены в судебном порядке, а лишь рассматриваются судом, однако как потенциальный кредитор Заявитель является заинтересованным лицом при проведении Торгов. Возражали на удовлетворение ходатайства конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс» об отложении рассмотрения жалобы, поскольку <...> не представлено убедительных доводов, а также документов для удовлетворения данного ходатайства.

При рассмотрении 30.11.2018 г. жалобы № 148/05-18.1-2018 представитель конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс» подтвердил непроведение первых и повторных торгов по продаже имущества ООО Компания «Ориент-Ресурс», являющегося предметом Торгов, указал, что непроведение таких торгов при продаже имущества должника-банкрота является «повсеместной практикой». Кроме того, установлено, что Организатором торгов не представлены сведения, запрошенные уведомлением № 05/ 11542 от 26.11.2018, а именно: подтверждение аккредитации ООО «Приоритет» в саморегулируемой организации. Также установлена необходимость истребования дополнительных материалов.

Учитывая вышеизложенное, уведомлением от 30.11.2018 г. (№ 05/11799 от 03.12.2018) срок принятия решения по жалобе № 148/05-18.1-2018 продлен до 11.12.2018 г. включительно, рассмотрение жалобы отложено на 10.12.2018 г. на 14 часов 30 минут.

04.12.2018 г. от оператора электронной площадки «МЭТС» поступил ответ на уведомление от 30.11.2018 г. (№ 05/11799 от 03.12.2018) с приложенными сведениями, касающимися проведения Торгов, содержащий сведения об аккредитации ООО «МЭТС» в Ассоциации операторов электронных площадок «Профессионалы электронного рынка». Кроме того, указанный отзыв содержал ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя ООО «МЭТС». Согласно представленным сведениям по состоянию на 03.12.2018 г. на участие в Торгах были поданы заявки от следующих лиц:

21.11.2018 г. по всем трём лотам от <Т>, которому было отказано в допуске к участию в Торгах. 27.11.2018 г. <Т> также подал заявки на участие в Торгах, однако в тот же день их отозвал;

27.11.2018 г. и 29.11.2018 г. по всем трём лотам от <С>, которому было отказано в допуске к участию в Торгах;

30.11.2018 г. и 01.12.2018 г. заявки на участие в Торгах по лоту № 2 поданы от <И>, при этом заявка, поданная 30.11.2018 г. была отозвана;

02.12.2018 г. по всем трём лотам от <Г>;

02.12.2018 г. по всем трём лотам от <С>.

10.12.2018 г. от конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс» поступил дополнительный отзыв на жалобу № 148/05-18.1-2018, с приложенными материалами, касающимися проведения Торгов, согласно которому:

– <...> считает, что права и законные интересы Заявителя при организации и проведении Торгов не затрагиваются;

– ООО «Приоритет» аккредитовано в качестве организатора торгов в ЕФРСБ;

– заключение договоров по результатам Торгов отложено в связи с рассмотрением настоящей жалобы.

10.12.2018 г. при рассмотрении жалобы № 148/05-18.1-2018 представители Заявителя и конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс», полностью поддержали доводы, содержащиеся в жалобе и отзывах соответственно, а также все данные ранее пояснения. Представители Заявителя пояснили, что очередное судебное заседание по заявлению ООО «Кузбасстрансуголь» о включении в реестр требований кредиторов ООО Компания «Ориент-Ресурс» состоится в январе 2019 года. Представитель конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс» подтвердил факт незаключения договоров по результатам проведения Торгов, в связи с рассмотрением настоящей жалобы. Указал также, что судебной практики, подтверждающей возможность проведения торгов, путем публичного предложения, минуя первые и повторные торги в форме аукциона, конкурсным управляющим ООО Компания «Ориент-Ресурс» не найдено. Ходатайствовал об отложении рассмотрения настоящей жалобы, в связи с невозможностью присутствия непосредственно <...> на рассмотрении жалобы, поскольку он находится в г. Новосибирске в командировке.

Представители Заявителя возражали на ходатайство представителя конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс».

Учитывая, что: необходимые сведения для принятия решения по жалобе имеются; срок рассмотрения жалобы оканчивается 11.12.2018 г.; присутствие представителя конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс» на рассмотрении настоящей жалобы, Комиссия решила отказать в удовлетворении ходатайства об отложении рассмотрения жалобы № 148/05-18.1-2018.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 148/05-18.1-2018, выслушав пояснения представителей лиц участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

Решением Арбитражного суда Республики Алтай от 02.02.2018 г. по делу № А02-2487/2017 общество с ограниченной ответственностью Компания «Ориент-Ресурс» ИНН 4202028824 (далее – Должник; ООО Компания «Ориент-Ресурс») признано банкротом, открыто конкурсное производство, конкурсным управляющим утвержден <...> адрес для направления корреспонденции 650066, г. Кемерово, а/я ...

23.10.2018 г. между Должником в лице конкурсного управляющего <...> и ООО «Приоритет» заключен договор возмездного оказания услуг по проведению торгов в электронной форме при продаже имущества должника в ходе конкурсного производства (далее – Договор), согласно п.1.1 которого Заказчик (ООО Компания «Ориент-Ресурс») поручает, а Организатор торгов (ООО «Приоритет») принимает на себя обязательства по оказанию услуг в подготовке и проведению торгов в электронной форме при продаже имущества Должника в ходе конкурсного производства, а Заказчик обязуется оплатить указанные услуги Организатора торгов.

02.11.2018 г. на сайте в сети Интернет ЕФРСБ опубликовано сообщение № 3144277, согласно которому 19.10.2018 г. собранием кредиторов Должника утверждено положение о порядке, сроках и условиях реализации имущества, а также начальная продажная цена имущества.

Организатором торгов представлено Положение о порядке, сроках и условиях продажи имущества ООО Компания «Ориент-Ресурс», определяющее, в том числе, порядок продажи имущества Должника, являющегося предметом торгов и подписанное конкурсным управляющим <...> (далее – Положение о торгах).

На сайте в сети «Интернет» газеты «Коммерсантъ» под № 12010125918 опубликовано сообщение о проведении Торгов и сведения о том, что данное сообщение опубликовано на стр. 79 в № 198(6436) от 27.10.2018 газеты «Коммерсантъ».

26.10.2018 г. на сайте в сети «Интернет» электронной площадки «МЭТС» по адресу: <https://www.m-ets.ru>, опубликовано сообщение о проведении Торгов под идентификационным номером 32787-ОТПП.

На сайте ЕФРСБ сообщение о проведении Торгов опубликовано 07.11.2018 г. в 09:14:25 под № 3158472.

Согласно указанным сообщениям:

вид торгов – публичное предложение;

организатор торгов – ООО «Приоритет» (ИНН 4250006549, prioritetkem@mail.ru, 8-3842-77-37-76, в том числе контактная информация для участников торгов: 650066, г. Кемерово, а/я487, vo@konstanta.org);

предмет торгов – лот № 2 - Дебиторская задолженность ООО «Сибрегион», ОГРН 1160400053440, в размере 7 179 058,26 руб. НДС лота - 7 179 058,26 рублей;

лот № 3 - Дебиторская задолженность ООО «Кузбасстрансуголь», ИНН 4205273101, в размере 35 883 601,51 руб. НДС лота - 35 883 601,51 руб.;

лот № 4 - Дебиторская задолженность ООО «Спектр А», ИНН 5406629871, в размере 7 212 128,64 руб. НДС лота - 7 212 128,64 руб.;

регистрация и представление заявок на участие в торгах производится по адресу ЭТП, начиная с 10:00 ч. 31.10.18 г. до 14:00 ч. 02.12.18 г. (время мск);

величина снижения начальной цены – 9,9 % от НДС. Периоды, по истечении которых последовательно снижается цена предложения - начиная с даты начала приема заявок каждые 3 календарных дня;

размер задатка – 20 % от НДС;

дата и время подведения результатов Торгов - 03.12.2018 г. в 14:00 на сайте ЭТП.

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия приходит к следующим выводам:

1. Довод Заявителя о непроведении, в нарушении требований ст.139 Закона о банкротстве, первых и повторных торгов по продаже имущества, реализация

которого происходит на Торгах, обоснован в связи со следующим:

В силу п.2 ст.140 Закона о банкротстве продажа прав требования должника, на стадии конкурсного производства, осуществляется конкурсным управляющим в порядке и на условиях, которые установлены ст.139 настоящего Федерального закона, если иное не установлено федеральным законом или не вытекает из существа требования.

Согласно п.3 ст.139 Закона о банкротстве продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном пунктами 3-19 ст.110 и п.3 ст.111 настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, установленных настоящей статьёй.

В соответствии с требованиями пунктов 3-19 ст.110 и п.3 ст.111 Закона о банкротстве продажа имущества должника в виде имущественных прав должна проводиться путем проведения аукциона в электронной форме. В силу п.18 ст.110 Закона о банкротстве в случае признания торгов несостоявшимися и незаключения договора купли-продажи по результатам первых торгов, проводятся повторные торги, в том же порядке. Начальная цена продажи предприятия на повторных торгах устанавливается на десять процентов ниже начальной цены продажи имущества на первых торгах.

Согласно п.4 ст.139 Закона о банкротстве в случае, если повторные торги по продаже имущества должника признаны несостоявшимися или договор купли-продажи не был заключен с их единственным участником, а также в случае незаключения договора купли-продажи по результатам повторных торгов продаваемое на торгах имущество должника подлежит продаже посредством публичного предложения.

Таким образом, в силу перечисленных выше норм Закона о банкротстве, общий порядок продажи имущества должника, в виде прав требования, следующий: проведение торгов посредством аукциона в электронной форме. В случае признания данного аукциона несостоявшимся и незаключения договора по его результатам, проводится повторный аукцион в электронной форме, на котором начальная цена продаваемого имущества определяется на 10 % ниже начальной цены данного имущества, определенной на первом аукционе. И только после признания первых и повторных торгов, проведенных посредством аукциона в электронной форме, несостоявшимися и незаключения по их результатам договоров уступки прав требования, возникает возможность проведения торгов посредством публичного предложения.

Ссылка конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс» на п.1.1 ст.139 Закона о банкротстве, обосновывающий, по его мнению, непроведение первых и повторных торгов по продаже имущества Должника, несостоятельна, в связи со следующим:

согласно п.1.1 ст.110 Закона о банкротстве в течение одного месяца с даты окончания инвентаризации предприятия должника или оценки имущества должника в случае, если такая оценка проводилась по требованию конкурсного кредитора или уполномоченного органа в соответствии с настоящим Федеральным законом, конкурсный управляющий представляет собранию кредиторов или в комитет кредиторов для утверждения свои предложения о

порядке продажи имущества должника, включающие в себя сведения:

подлежащие включению в сообщение о продаже имущества должника в соответствии с пунктом 10 статьи 110 настоящего Федерального закона;

о средствах массовой информации и сайтах в сети Интернет, где предлагается соответственно опубликовать и разместить сообщение о продаже имущества должника, о сроках опубликования и размещения указанного сообщения;

о специализированной организации, которую предлагается привлечь в качестве организатора торгов.

Порядок продажи имущества должника может предусматривать, что, если имущество должника не было реализовано на первых торгах, имущество должника подлежит продаже по частям, начиная с новых первых торгов, при этом исчисление сроков, установленных для продажи имущества должника, начинается заново.

Собрание кредиторов или комитет кредиторов вправе утвердить иной порядок продажи имущества должника, чем тот, который был предложен конкурсным управляющим.

С учетом указанных требований, собрание кредиторов или комитет кредиторов имеет полномочия лишь на изменение порядка продажи имущества должника, который должен предлагаться конкурсным управляющим, в части сведений перечисленных в абзацах 2-5 п.1.1 ст.110 Закона о банкротстве, при этом данными нормами не предусмотрено право изменять базовый порядок продажи имущества должника, т.е. определять возможность не проводить первые и повторные торги посредством аукционов в электронной форме, а продавать права требования (дебиторскую задолженность) должника сразу посредством публичного предложения.

Учитывая вышеизложенное, Организатор торгов нарушил требования п.3 ст.139, пунктов 3-19 статьи 110 Закона о банкротстве при организации и проведении Торгов, поскольку первые и повторные торги по продаже имущества должника, являющегося предметом Торгов, посредством аукциона в электронной форме, не проводились.

Комиссия считает несостоятельной ссылку Организатора торгов и конкурсного управляющего ООО Компания «Ориент-Ресурс» на то, что ООО «Приоритет» действовало при проведении Торгов в соответствии с Положением о торгах, в связи со следующим:

В силу п.1.1 Договора обязанность по подготовке и проведению Торгов лежит на Организаторе торгов.

Согласно п.1.4 Договора он заключен на подготовку и проведение первых торгов, повторных торгов и торгов посредством публичного предложения.

В соответствии с п.1.5 Договора при исполнении обязательств по Договору стороны руководствуются, в том числе, Гражданским кодексом РФ, Законом о банкротстве.

Таким образом, Комиссия считает, что Организатор торгов в силу пунктов 1.4, 1.5

Договора и п.3 ст.139, пунктов 3-19 ст.110 Закона о банкротстве обязан был осуществить действия по организации и проведению Торгов в следующем порядке: сначала организовать и провести первые и повторные торги посредством аукционов в электронной форме и только затем организовать и провести торги посредством публичного предложения. Исполняя требования Положения о торгах о том, что продажа имущества Должника осуществляется путем проведения торгов посредством публичного предложения, противоречащие нормам Закона о банкротстве, Организатор торгов принял на себя ответственность за организацию и проведение не соответствующих требованиям законодательства РФ торгов. ООО «Приоритет» позиционируется как профессиональный организатор торгов, проводимых в рамках процедуры банкротства должников, о чем свидетельствует его наличие в соответствующем реестре на сайте в сети Интернет ЕФРСБ. Следовательно, Организатор торгов должен был знать о том, что проведение Торгов посредством публичного предложения без предварительного проведения первых и повторных торгов посредством аукционов в электронной форме, вступает в противоречие с требованиями Закона о банкротстве.

Кроме того, пп.2 п.7 Положения о торгах предусмотрено, что Организатор торгов обеспечивает проведение Торгов в строгом соответствии с Законом о банкротстве. Учитывая, что непроведение первых и повторных торгов вступает в противоречие с требованиями Закона о банкротстве, Организатор торгов нарушил также и данную норму Положения о торгах.

Комиссия считает несостоятельным довод Организатора торгов и конкурсного управляющего Должником о том, что права Заявителя при проведении Торгов не затрагиваются, поскольку ООО «Кузбасстрансуголь» является потенциальным кредитором Должника, что в свою очередь подтверждает его заинтересованность при проведении торгов по реализации имущества Должника, несмотря на отсутствие заявок на участие в Торгах. Наличие у Заявителя имущественных требований к Должнику, рассматриваемых в настоящее время в судебном порядке, лицами, участвующими в рассмотрении настоящей жалобы, не оспаривалось.

Таким образом, в силу требований ч.2 ст.18.1 ФЗ № 135-ФЗ, Заявитель является лицом, имеющим право подать жалобу в антимонопольный орган в порядке, предусмотренным данной статьей.

2. Ни Организатором торгов, ни конкурсным управляющим Должником не представлено сведений, подтверждающих соответствие Организатора торгов требованиям абз.9 п.1 ст.20.3 Закона о банкротстве, а именно: аккредитацию саморегулируемой организацией. На соответствующее требования Комиссии конкурсный управляющий Должником пояснил следующее: «ООО «Приоритет» аккредитовано в качестве организатора торгов, что подтверждается общедоступными сведениями в ЕФРСБ».

Вместе с тем, согласно абз.9 п.1 ст.20.3 Закона о банкротстве привлекаемые арбитражным управляющим в соответствии с настоящим Федеральным законом для обеспечения исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве за счет средств должника организатор торгов и оператор электронной площадки должны быть аккредитованы саморегулируемой организацией и не могут быть заинтересованными лицами по отношению к

арбитражному управляющему, должнику и его кредиторам.

В силу п.2 ст.28 Закона о банкротстве Единый федеральный реестр сведений о банкротстве представляет собой федеральный информационный ресурс и формируется посредством включения в него сведений, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Учитывая вышеизложенное, наличие ООО «Приоритет» в реестре организаторов торгов ЕФРСБ не подтверждает выполнение данным лицом требований абз.9 п.1 ст.20.3 Закона о банкротстве, поскольку ЕФРСБ не является саморегулируемой организацией, в связи с чем Комиссия считает, что Организатор торгов не соответствует требованиям, предъявляемым Законом о банкротстве к организаторам торгов по продаже имущества должников-банкротов, следовательно, у ООО «Приоритет» отсутствовали полномочия на организацию и проведение Торгов.

Таким образом, ООО «Приоритет» организовывало и проводило Торги в нарушение требований абз.9 п.1 ст.20.3 Закона о банкротстве.

Оценивая вышеизложенное, руководствуясь статьёй 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Кузбасстрансуголь» обоснованной.
2. Признать организатора торгов – ООО «Приоритет» ИНН 4250006549, нарушившим требования абзаца 9 пункта 1 статьи 20.3, пунктов 3-19 статьи 110, пункта 3 статьи 139 Закона о банкротстве при организации и проведении Торгов.
3. Выдать ООО «Приоритет» предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений порядка организации и проведения Торгов, а именно: об аннулировании Торгов.
4. Передать материалы жалобы № 148/05-18.1-2018 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении в отношении Организатора торгов административного производства.

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