

РЕШЕНИЕ №162-ФАС52-02/17(ж)

09 февраля 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, <...>,

<...> – члена комиссии, <...>,

<...> – члена комиссии, <...>, —

при участии: от АКБ «Российский капитал» (ПАО) – <...> (на основании доверенности <...>), от конкурсного управляющего ОАО «Богородский завод хромовых кож» <...> – лично (на основании решения Арбитражного суда Нижегородской области от 17.03.2015 по делу №А43-23763/2014), <...>, <...> (конкурсных кредиторов ОАО «Богородский завод хромовых кож»),

р а с с м о т р е в в с е д а н и и Ф е
комиссии ж а л А К Б « Р о с с и й с к и й к а п и т а л » (П А О) в
лице филиала Нижегородский (ИНН 7725038124) на
действия ООО «М-Коммерцъ», конкурсного управляющего
ОАО «Богородский завод хромовых кож» <...> при
проведении открытых электронных торгов в форме
публичного предложения с открытой формой
представления предложений о цене по продаже
имущества должника (номер сообщения в газете
«Коммерсант» - 52030249362);

у с т а н о в и л а :

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 02.02.2017 поступила жалоба АКБ «Российский капитал» (ПАО) в лице филиала Нижегородский (далее – заявитель, филиал) на действия ООО «М-Коммерцъ» (далее – организатор), конкурсного управляющего ОАО «Богородский завод хромовых кож» <...> (далее – конкурсный

управляющий, <...>) при проведении открытых электронных торгов в форме публичного предложения с открытой формой представления предложений о цене по продаже имущества должника (номер сообщения в газете «Коммерсантъ» - 52030249362) (далее – торги). Сообщение о проведении торгов 28 декабря 2016 года размещено на официальном сайте газеты «Коммерсантъ» в сети Интернет (номер сообщения в газете «Коммерсантъ» - 52030249362) (в печатной версии – 29.12.2016), в едином федеральном реестре сведений о банкротстве (номер сообщения в ЕФРСБ – 1518433).

При обращении в Управление заявитель сообщил о том, что в газете «Коммерсантъ» № 243 от 29.12.2016 конкурсным управляющим размещено объявление о проведении открытых электронных торгов в форме публичного предложения с открытой формой представления предложений о цене по продаже имущества ОАО «Богородский завод хромовых кож» одним лотом на электронной площадке «Электронные системы Поволжья».

По мнению заявителя, конкурсным управляющим ОАО «Богородский завод хромовых кож» <...> и организатором торгов - ООО «М-Коммерцъ» допущены нарушения положений пункта 10 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве, Закон №127-ФЗ), определяющего требования к содержанию сообщения о продаже предприятия. Так, согласно части 10 указанной статьи в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, в числе прочего, сведения о предприятии, его составе, характеристиках, описание предприятия, порядок ознакомления с предприятием.

Как сообщает заявитель, часть продаваемого на рассматриваемых торгах имущества должника находится в залоге АКБ «Российский капитал» (ПАО), как правопреемника ОАО КБ «Эллипс банк». В то же время размещенное сообщение о продаже имущества должника не содержит сведений о наличии у заявителя права залога, что является нарушением вышеуказанных положений Закона №127-ФЗ, выразившимся в сокрытии информации и введении в заблуждение потенциальных участников торгов.

Кроме того, заявитель полагает, что проведенные ранее торги по продаже имущества должника в форме открытых аукционов, неправомерно использованы конкурсным управляющим в качестве основания для перехода к продаже имущества посредством публичного предложения ввиду того, что в сообщениях о проведении данных аукционов также отсутствовали сведения о нахождении части имущества должника в залоге.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу филиала АКБ «Российский капитал» (ПАО) 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 09.02.2017

(уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 06.02.2017 №МВ-02/536).

Представитель заявителя на заседании комиссии антимонопольного органа доводы, изложенные в жалобе, поддержал. Дополнительно пояснил, что обременение имущества в виде залога является

характеристикой имущества, подлежащей отражению в размещаемом сообщении о продаже. Кроме того, по мнению представителя АКБ «Российский капитал» (ПАО), залог при продаже имущества должника в порядке статьи 353 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) перейдет к новому собственнику имущества, в связи с чем сведения о таком обременении подлежат включению в сообщение о продаже имущества должника.

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.

Из представленных возражений следует, что требования заявителя, обеспеченные залогом, не установлены в предусмотренном Законом о банкротстве порядке в качестве залоговых обязательств должника, в связи с чем заявитель в соответствии с пунктами 3,4 Постановления Пленума ВАС РФ от 23.07.2009 № 58 «О некоторых вопросах, связанных с удовлетворением требований залогодержателя при банкротстве залогодателя» утратил специальные права, предоставляемые залогодержателю Законом №127-ФЗ.

Кроме того, как отмечает в своих возражениях конкурсный управляющий, действующее законодательство и сложившаяся правоприменительная практика исходят из того, что при реализации имущества должника на торгах в рамках дела о банкротстве происходит прекращение прав третьих лиц на данное имущество и покупатель получает вещь свободной от каких-либо обременений.

Таким образом, конкурсный управляющий и организатор торгов – ООО «М-Коммерцъ» полагают, что залогодержатель, не воспользовавшись своим правом на включение в реестр обеспеченных залогом требований, фактически отказывается от преимуществ, предоставляемых установленным в его пользу обременением.

Согласно доводам, изложенным в возражениях, вопреки утверждениям АКБ «Российский капитал» (ПАО) Законом о банкротстве не предусмотрено указание в сообщении о проведении торгов информации о наличии права залога на реализуемое имущество, что вызвано отсутствием в этом необходимости ввиду прекращения права залога при продаже имущества на торгах. Указание таких сведений в сообщении, по мнению конкурсного управляющего и организатора торгов, напротив, приведет к введению потенциальных покупателей в заблуждение.

Довод заявителя о незаконности ранее проведенных торгов по продаже имущества должника в форме открытых аукционов конкурсный управляющий также считает несостоятельными не только в силу вышеуказанных обстоятельств, но и по причине того, что решений суда о признании данных торгов недействительными по состоянию на момент рассмотрения настоящей жалобы не принималось.

Присутствовавший на заседании комиссии антимонопольного органа конкурсный управляющий ОАО «Богородский завод хромовых кож» <...> доводы, изложенные в возражениях на жалобу, поддержала.

Конкурсные кредиторы ОАО «Богородский завод хромовых кож», присутствовавшие на заседании комиссии, поддержали позицию конкурсного управляющего <...> и организатора торгов.

Представителем АКБ «Российский капитал» (ПАО) в ходе рассмотрения

дела заявлено ходатайство о приобщении к материалам дела дополнительных документов в виде выписок из Единого государственного реестра недвижимости об основных характеристиках и зарегистрированных правах на объекты недвижимости, а также справочной информации с официального сайта федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии в сети Интернет. Заявленное ходатайство комиссией удовлетворено, документы приобщены к материалам дела.

Комиссия антимонопольного органа, изучив материалы дела, в том числе приобщенные по ходатайству представителя заявителя документы, заслушав представителя заявителя, конкурсного управляющего и конкурсных кредиторов должника, приходит к следующему.

В ходе рассмотрения дела установлено, что решением Арбитражного суда Нижегородской области от 17.03.2015 по делу №А43-23763/2014 ОАО «Богородский завод хромовых кож» признано несостоятельным (банкротом), в отношении его имущества открыто конкурсное производство, конкурсным управляющим утверждена <...>.

Определением Арбитражного суда Нижегородской области от 29.01.2015 по делу №А43-23763/2014 произведена замена в порядке процессуального правопреемства кредитора – ОАО КБ «Эллипс банк» на АКБ «Российский капитал» (ПАО).

Конкурсным управляющим ОАО «Богородский завод хромовых кож» 28 декабря 2016 года размещено на официальном сайте газеты «Коммерсантъ» в сети Интернет (номер сообщения в газете «Коммерсантъ» - 52030249362) (в печатной версии – 29.12.2016), в едином федеральном реестре сведений о банкротстве (номер сообщения в ЕФРСБ – 1518433) сообщение о проведении открытых электронных торгов в форме публичного предложения с открытой формой представления предложений о цене по продаже имущества должника.

Согласно сообщению дата и время начала представления заявок на участие в торгах – 30.12.2016, 10:00 (МСК), дата и время окончания представления заявок – 09.02.2017, 18:00 (МСК), дата и время подведения итогов торгов – 20.02.2017, 10:00 (МСК), начальная цена продажи имущества – 452 236 559 рублей 40 копеек, размер задатка составляет 20% от начальной цены лота в периоде торгов. Первый период торгов составляет 25 рабочих дней, последующие периоды равны 1 календарному дню. В первый период торгов лот реализуется по начальной цене, величина снижения цены – 50 000 000 рублей, начиная с 10:00 (МСК) 10.02.2017 до 18:00 (МСК) 18.02.2017 до цены отсечения, равной 52 239 559 рублям 40 копейкам.

В соответствии с частью 4 статьи 139 Закона №127-ФЗ 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.

Установлено, что 05.06.2015 на официальном сайте газеты «Коммерсантъ» в сети Интернет (в печатной версии 06.06.2015) опубликовано сообщение №52030190046 о проведении торгов по продаже имущества должника в форме открытого аукциона на повышение стоимости с открытой формой

представления предложений о цене. Начальная цена - 502 485 066 рублей 00 копеек, шаг аукциона - 5% от начальной цены. Заявки и задатки принимались с 10:00 (МСК) 08.06.2015 по 18:00 (МСК) 13.07.2015. Дата и время подведения итогов - 20.06.2015 в 18:00 (МСК) на сайте электронной площадки ООО «Электронные системы Поволжья». Номер сообщения о проведении данных торгов в ЕФРСБ - 632319.

17.07.2015 на официальном сайте газеты «Коммерсантъ» в сети Интернет (в печатной версии 18.07.2015) опубликовано сообщение №52030194310 о признании торгов по продаже имущества должника несостоявшимися ввиду отсутствия заявок и проведении повторных торгов по продаже имущества должника в форме открытого аукциона на повышение стоимости с открытой формой представления предложений о цене. Начальная цена - 452 236 559 рублей 40 копеек, шаг аукциона - 1% от начальной цены. Заявки и задатки принимались с 10:00 (МСК) 20.07.15 г. по 18:00 (МСК) 21.08.15 г. Дата и время подведения итогов 28.08.15 г. в 18:00 (МСК) на сайте электронной площадки ООО «Электронные системы Поволжья». Номер сообщения о проведении данных торгов в ЕФРСБ - 680570.

Из опубликованного 21.08.2015 на официальном сайте газеты «Коммерсантъ» в сети Интернет (в печатной версии 22.08.2015) сообщения №52030198233 следует, что повторные торги по продаже имущества должника в форме открытого аукциона признаны несостоявшимися ввиду отсутствия заявок и проводятся торги по продаже имущества должника в форме публичного предложения с открытой формой представления предложений о цене. Начальная цена - 452 236 559,40 рублей. Снижение цены имущества на торгах в форме публичного предложения происходит ежедневно (период снижения цены - 1 день), величина снижения цены - 50 000 000,00 руб., начиная с даты, указанной в сообщении о проведении торгов в форме публичного предложения, до цены отсечения, равной 52 236 559,40 руб. Заявки и задатки принимаются с 10:00 (МСК) 24.08.15 г. Номер сообщения о проведении данных торгов в ЕФРСБ - 720488.

Сообщением от 04.09.2015 в газете «Коммерсантъ» (в печатной версии от 05.09.2015) указанные торги приостановлены.

Таким образом, из изложенного следует, что в рассматриваемом случае дважды проведены торги в форме открытого аукциона по продаже имущества должника, которые признаны в установленном законом порядке несостоявшимися ввиду отсутствия заявок. Сообщения о проведении торгов в форме открытого аукциона и о признании их несостоявшимися опубликованы в газете «Коммерсантъ» - официальном издании, осуществляющем в соответствии с законодательством опубликование сведений, предусмотренных Законом о несостоятельности, а также в федеральном информационном ресурсе - Едином федеральном реестре сведений о банкротстве.

Продажа предмета залога осуществляется согласно пункту 4 статьи 138 Закона о банкротстве в порядке, установленном пунктами 4, 5, 8 - 19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 настоящего закона, и с учетом положений настоящей статьи.

В силу части 10 статьи 110 Закона о банкротстве в сообщении о продаже предприятия должны содержаться, в том числе, сведения о предприятии, его составе, характеристиках, описание предприятия, порядок ознакомления с предприятием.

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.

Начальная продажная цена предмета залога, порядок и условия проведения торгов, порядок и условия обеспечения сохранности предмета залога определяются конкурсным кредитором, требования которого обеспечены залогом реализуемого имущества. Указанные сведения подлежат включению арбитражным управляющим за счет средств должника в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве не позднее, чем за пятнадцать дней до даты начала продажи предмета залога на торгах.

Если реализация предмета залога осуществляется совместно с продажей иного имущества должника, порядок и условия такой продажи не могут быть установлены без согласия в письменной форме конкурсного кредитора, требования которого обеспечены залогом реализуемого имущества.

В случае разногласий между конкурсным кредитором по обязательству, обеспеченному залогом имущества должника, и конкурсным управляющим, а также между конкурсными кредиторами по обязательствам, обеспеченным залогом одного и того же имущества должника, в вопросах о порядке и об условиях проведения торгов по реализации предмета залога каждый из них вправе обратиться с заявлением о разрешении таких разногласий в арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве, по результатам рассмотрения которого арбитражный суд выносит определение об утверждении порядка и условий проведения торгов по реализации предмета залога, которое может быть обжаловано.

Кроме того, в соответствии с пунктом 4.1 статьи 138 Закона №127-ФЗ в случае признания несостоявшимися повторных торгов конкурсный кредитор по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, вправе оставить предмет залога за собой с оценкой его в сумме на десять процентов ниже начальной продажной цены на повторных торгах.

Если в течение тридцати дней со дня признания повторных торгов несостоявшимися кредитор по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, не воспользуется правом оставить предмет залога за собой, он подлежит продаже посредством публичного предложения в порядке, установленном пунктом 4 статьи 139 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 2 статьи 138 Закона № 127-ФЗ в случае, если залогом имущества должника обеспечиваются требования конкурсного кредитора по кредитному договору, из средств, вырученных от реализации предмета залога, восемьдесят процентов направляется на погашение требований конкурсного кредитора по кредитному договору, обеспеченному залогом имущества должника, но не более чем основная сумма задолженности по обеспеченному залогом обязательству и причитающихся процентов. Оставшиеся средства от суммы, вырученной от реализации предмета залога, вносятся на специальный банковский

счет должника в следующем порядке.

Из анализа вышеприведенных норм следует, что Закон о банкротстве не содержит норм, запрещающих реализацию имущества, являющегося предметом залога, наряду с прочим имуществом должника. Положения статей 110, 139 Закона №127-ФЗ, в свою очередь, не содержат обязательного требования о включении в сообщение о продаже сведений о наличии обременения в виде залога в отношении имущества должника либо отдельной его части.

Кроме того, Закон о банкротстве предоставляет кредитору по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, право оставить предмет залога за собой в установленном законом порядке, которым в рассматриваемом случае заявитель не воспользовался, а также содержит специальный порядок распределения денежных средств, полученных от реализации предмета залога по кредитным договорам.

На основании вышеизложенного комиссия Нижегородского УФАС приходит к выводу об отсутствии в действиях организатора торгов и конкурсного управляющего нарушений Закона о банкротстве, Закона о защите конкуренции при размещении сведений о проведении торгов, в том числе, о реализуемом имуществе. Как следствие, доводы жалобы АКБ «Российский капитал» (ПАО) в лице филиала Нижегородский расцениваются комиссией как необоснованные.

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

решила:

ж а АКБ «Российский капитал» (ПАО) в лице филиала Нижегородский (ИНН 7725038124) на действия ООО «М-Коммерц», конкурсного управляющего ОАО «Богородский завод хромовых кож» <...> при проведении открытых электронных торгов в форме публичного предложения с открытой формой представления предложения о цене по продаже имущества должника (номер сообщения в газете «Коммерсант» - 52030249362) признать необоснованной.

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 <...>

Члены комиссии <...>

<...>