

## РЕШЕНИЕ

**№ 054/01/18.1-1798/2019**

19 сентября 2019 года  
Новосибирск

Г.

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;

Рихельгоф Т.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Эвентус» (вх. № 9539э от 10.09.2019 года) на действия организатора торгов - конкурсного управляющего «...» при проведении торгов по продаже имущества ООО «Гаро Систем»,

**в присутствии:**

**«...»УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Эвентус» (вх. № 9539э от 10.09.2019 года) на действия организатора торгов - конкурсного управляющего «...» при проведении торгов по продаже имущества ООО «Гаро Систем».

**Заявитель сообщает следующее (вх. № 9539э от 10.09.2019 года):**

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 22 мая 2018 года (полный текст от 29.05.2018) общество с ограниченной ответственностью «Гаро Систем», город Кемерово, ОГРН 1024200721764, ИНН 4207038657, зарегистрированное по адресу: 650000, г. Кемерово, пр. Советский, 19А, признано банкротом, открыто конкурсное производство, судебное разбирательство по отчету конкурсного управляющего назначено на 19 ноября 2018 года. Определением от 22 мая 2018 года конкурсным управляющим должника утвержден «...».

В Едином федеральном реестре сведений о банкротстве (ЕФРСБ) 31.05.2019 размещено сообщение № 3806678 о проведении торгов по продаже имущества ООО «Гаро Систем» на электронной торговой площадке ООО «МЭТС» - <https://www.m-ets.ru> (далее - торговая площадка) посредством публичного предложения с поэтапным понижением цены.

Организатором торгов выступил конкурсный управляющий ООО «Гаро Систем» «...».

ООО «Эвентус» 09.07.2019г. подало заявки на 10 этапе публичного предложения содержащие ценовые предложения на участие в торгах по следующим лотам:

- Лот № 7 - 153333 руб.
- Лот № 8 - 162111 руб.
- Лот № 11 - 151111 руб.

Согласно протоколам об определении участников торгов № 39468-ОТПП/7 от 11.09.2019 г., №39468-ОТПП/8 от 11.09.2019 г. ООО «Эвентус» отказано в признании участником торгов по лотам № 7 и № 8 на основании того, что «Задаток не соответствует условиям торгов».

Согласно протоколам об определении участников торгов № 39468-ОТПП/11 от 11.09.2019 г. ООО «Эвентус» отказано в признании участником торгов по лоту № 11 на основании того, что «поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов».

Решениями №39468-ОТПП/7 от 11.09.2019 г., № 39468-ОТПП/8 от 11.09.2019 г. № 39468-ОТПП/11 от 11.09.2019 г. признаны несостоявшимися открытые торги посредством публичного предложения в форме открытых торгов по продаже имущества ООО «Гаро Систем» по лотам № 7, № 8, № 9.

Заявитель считает, что процедура определения участников торгов по продаже имущества ООО «Гаро Систем» проведена организатором торгов с нарушением законодательства в связи со следующим.

Сообщением о проведении торгов, опубликованном на федеральном ресурсе указано, что Задаток (10% от начальной цены) должен поступить на расчетный счет должника.

Начальная цена лота №7 на 10 этапе публичного предложения составляла 139 919,17 рублей, 10% от начальной цены - 13 991,92 руб.

Начальная цена лота №8 на 10 этапе публичного предложения составляла 152 797,76 рублей, 10% от начальной цены - 15 279,78 руб.

Начальная цена лота №11 на 10 этапе публичного предложения составляла 142 894,12 рублей, 10% от начальной цены - 14 289,41 руб.

ООО «Эвентус» обеспечило поступления задатков на расчетный счет ООО «Гаро Систем» 09.07.2019г. в размерах: 14 000 руб. за лот №7, 15 300 руб. за лот 8, 14 300 руб. за лот №11, то есть в размерах превышающих минимально установленный сообщением о проведении торгов.

Однако, организатор торгов неправоммерно отказал в признании ООО «Эвентус» участником торгов на основании отсутствия задатков.

Задаток для участия в торгах обеспечивает не только исполнение обязательства, его функция также состоит в том, что риск потерять соответствующую денежную сумму при отказе от заключения договора стимулирует к участию в торгах только тех лиц, которые действительно намерены приобрести имущество, выставленное

на торги.

При этом законодательное ограничение размера задатка (не более 20% начальной цены продажи предприятия) направлено на предотвращение злоупотребления со стороны организаторов торгов, которое может выражаться в установлении необоснованно высокой суммы задатка и, как следствие, вести к снижению привлекательности продаваемого объекта и закрытию доступа потенциальным покупателям к участию в торгах.

Таким образом, существующий баланс между необходимостью внесения задатка и ограничением его размера создает возможность сформировать наиболее конкурентоспособный состав участников торгов применительно к конкретной цене предложения, что обеспечивает последующее максимально полное и скорейшее удовлетворение требований кредиторов.

Следовательно, для достижения соответствующих целей необходимо, чтобы размер задатка исчислялся исходя из той цены, которая является начальной продажной на конкретном этапе публичного предложения и на основании которой организатором торгов принимаются заявки от потенциальных покупателей.

Расчет задатка, исходя из начальной продажной цены аукциона, или предшествующих этапов публичного предложения фактически нарушает законодательное ограничение размера задатка и приводит к нелегитимности торгов, поскольку блокирует доступ к участию в них претендентов, способных оплатить в конкурентной борьбе цену текущего этапа.

Соответствующая позиция отражена в Определении Верховного суда РФ от 01.07.2016 N 305-ЭС16-3457; Определении ВАС РФ от 24.04.2014 № ВАС-2319/14 по делу № А65-9469/2013; Постановление ФАС Московского округа от 25.06.2013 по делу № А40-127620/12-158-984.

Кроме того, в обзоре нарушений при организации и проведении торгов в соответствии с Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» опубликованном на сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по кемеровской области (<https://kemerovo.fas.gov.ru/analytic/20979ban>) указано: «2. Задаток оплачивается исходя из действующей цены продажи имущества в период предложения (т.е. с учетом пошагового ее уменьшения от начальной цены продажи)»

Таким образом, размер задатка должен исчисляться исходя из начальной продажной цены конкретного этапа.

Заявитель полагает, что своими действиями организатор торгов конкурсный управляющий ООО «Гаро Систем» «...»нарушил антимонопольные требования к проведению торгов №39468-ОТПП по продаже имущества ООО «Гаро Систем», а также положения Закона о банкротстве в рамках подведения итогов торгов и определения участников торгов.

**Конкурсный управляющий «...»представил следующие возражения по существу рассматриваемого вопроса (вх. № 10085э от 19.09.2019 года):**

Из текста жалобы ООО «Эвентус» (далее - «Заявитель») следует, что данное

общество не согласно с решением конкурсного управляющего ООО «Гаро Систем» об отказе в допуске к торгам № 39468-ОТПП по лотам 7,8,11 в связи с тем, что поступление задатка на счета указанные в сообщении о проведении торгов не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов. В обоснование жалобы заявитель полагает, что отказ конкурсного управляющего мотивирован не достаточной суммой задатка, что в силу приведенной им судебной практики является не допустимым. В частности указано, что ООО «Эвентус» обеспечило поступление задатков по указанным выше лотам в размере кратном 10% от начальной цены предложения на 10 этапе снижения цены.

По существу заявленных в жалобе доводов конкурсный управляющий считает следующее.

Заявитель глубоко заблуждается относительно причин не допуска к участию в торгах.

Порядок проведения торгов регулируется статьей 110 Закона о банкротстве, приказом 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» (далее - Порядок N 495).

В силу частей 4, 8 статьи 110 Закона о банкротстве продажа предприятия осуществляется в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, путем проведения торгов в форме аукциона, за исключением имущества, продажа которого в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществляется путем проведения конкурса. В качестве организатора торгов выступает внешний управляющий или привлекаемая для этих целей специализированная организация, оплата услуг которой осуществляется за счет предприятия должника.

Заявка на участие в торгах должна соответствовать требованиям, установленным в соответствии с названным Законом и указанным в сообщении о проведении торгов, и оформляется в форме электронного документа (пункт 11 статьи 110 Закона о банкротстве).

Частью 12 статьи 110 Закона о банкротстве установлено, что 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.

Порядок проведения торгов в электронной форме утвержден приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495.

В соответствии с пунктом 4.4 указанного Порядка, 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.

Таким образом, указанным Порядком установлена обязанность заявителя направить задаток на счета, указанные в электронном сообщении о продаже, и о приложении к заявке подтверждающего документа.

С учетом вышеуказанных норм заявитель приобретает статус участника торгов исключительно при соблюдении всех условий, установленных статьей 110 Закона о банкротстве, Порядком проведения торгов в электронной форме и конкурсной документацией. При этом, названными нормами особо подчеркивается необходимость соблюдения правил конкурсной документации именно в части подтверждения реальности намерений приобрести имущество в виде внесения задатка на условиях, предусмотренных конкурсной документацией.

В данном случае к заявке прикреплены следующие документы:

Лот 7	Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО Эвентус
	Свидетельство ИНН
	Свидетельство ОГРН
	«...»
	Решение ООО Эвентус
	Устав
Лот № 8	Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО Эвентус
	Свидетельство ИНН
	Свидетельство ОГРН
	«...»
	Решение ООО Эвентус
	Устав
Лот № 11	Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО Эвентус
	Свидетельство ИНН
	Свидетельство ОГРН
	«...»
	Решение ООО Эвентус
	Устав

Ни копии платежного поручения, ни подписанной электронно-цифровой подписью договора о задатке, ни каких либо иных документов позволяющих конкурсному управляющему связать поступающие на счет денежные средства с заявителем не приложено.

Денежные средства поступившие на счет по платежным поручениям, на которые ссылается заявитель, оплачены ООО «Счастливый дом». В назначении платежа указано:

По пп № 170 на сумму 14 000 рублей - ЗАДАТОК ЗА УЧАСТИЕ В ТОРГАХ ЛОТ№73А ООО «ЭВЕНТУС»;

По пп № 171 на сумму 15 300 рублей - ЗАДАТОК ЗА УЧАСТИЕ В ТОРГАХ ЛОТ№83А ООО «ЭВЕНТУС»;

По пп № 172 на сумму 14 300 рублей - ЗАДАТОК ЗА УЧАСТИЕ В ТОРГАХ ЛОТ№11 ЗА ООО «ЭВЕНТУС»;

При этом платежные поручения не содержат в себе ни идентификационного номера торгов электронной площадки, ни каких-либо иных идентифицирующих данных, позволяющих установить относимость указанного платежного поручения исключительно к заявке ООО «Эвентус» об участии в торгах по продаже лотов N 7,8,11 имущества ООО "Гаро Систем" с соответствующим ценовым предложением.

Таким образом, провести идентификацию платежей по суммам также не представлялось возможным. Лицо, перечислившее денежные средства по указанным выше платежным поручениям никаких дополнительных сведений подтверждающие наличие правоотношений между ООО «Эвентус» и ООО «Счастливый дом» по поводу участия в торгах не сообщало.

Никаких препятствий для совершения юридически значимых действий для приобретения имущества в срок, позволяющий устранить любые недостатки конкурсной документации и представить дополнительные сведения, устраняющие сомнения в реальности намерений о покупке имущества не существовало.

Более того, в соответствии со статьей 153 ГК РФ, сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Согласно статье 380 ГК РФ, задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме.

Согласно статье 313 ГК РФ, кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом, если исполнение обязательства возложено должником на указанное третье лицо. Кредитор не обязан принимать исполнение, предложенное за должника третьим лицом, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично.

При этом, необходимо иметь ввиду, что в силу п.п. 1 п. 1 ст. 8, п. 2 ст. 8, 307 ГК РФ Обязательства возникают из договоров и других сделок, вследствие причинения вреда, вследствие неосновательного обогащения, а также из иных оснований, указанных в настоящем Кодексе.

Таким образом, возложение исполнения обязательства на третье лицо возможно лишь при его наличии. В данном конкретном случае, обязательство внести задаток, которое может быть возложено на третье лицо, возникает из договора о задатке, подписание которого предусмотрено пунктом 4.4. Порядка проведения торгов в электронной форме утвержденном приказом Минэкономразвития России от

23.07.2015 N 495. Из изложенного представляется очевидным, что внесение денежных средств от ООО «Счастливый дом» не может являться акцептом ООО «Эвентус» размещенного на электронной площадке договора о задатке, в случае если такой договор последним не подписывался.

В этой связи денежные средства, внесенные третьим лицом - ООО «Счастливый дом» задатком не являются и не несут в себе обеспечительную функцию по обязательствам ООО «Эвентус» по заключению и исполнению договора по результатам торгов.

В данном случае, каких либо соглашений между ООО «Эвентус» и ООО «Счастливый дом» не заключалось; ООО «Эвентус» к своей заявке не приложил ни каких доказательств возложения на ООО «Счастливый дом» обязанности заплатить задаток.

При таких обстоятельствах, в отсутствие подписанного договора о задатке, копии платежных поручений и т.д. суммы внесенные ООО «Счастливый дом» не являлись задатком, вносимым ООО «Эвентус», в связи с чем, в допуске к торгам последнему было отказано правомерно, нарушений ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» не допущено.

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

31.05.2019 организатором торгов «...» в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве (ЕФРСБ) размещено сообщение № 3806678 о проведении торгов по продаже имущества ООО «Гаро Систем» на электронной торговой площадке ООО «МЭТС» - <https://www.m-ets.ru> (далее - торговая площадка) посредством публичного предложения с поэтапным понижением цены.

Согласно протоколам об определении участников торгов №39468-ОТПП/7 от 11.09.2019г. и №39468-ОТПП/8 от 11.09.2019г. ООО «Эвентус» отказано в признании участником торгов по лотам № 7 и № 8 на основании того, что «Задаток не соответствует условиям торгов».

Согласно протоколу об определении участников торгов № 39468-ОТПП11 от 11.09.2019 г. ООО «Эвентус» отказано в признании участником торгов по лоту № 11 на основании того, что «поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов».

В соответствии с ч. 12 статьи 110 Закона о банкротстве «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.

Кроме того, в соответствии с пунктом 4.4 Порядка проведения торгов в электронной

форме, утвержденного приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 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.

Таким образом, заявитель должен был направить задаток на счета, указанные в электронном сообщении о продаже, и приложить к заявке подтверждающий документ.

Также установлено, что никаких документов (копии платежного поручения, ни подписанной электронно-цифровой подписью договора о задатке), позволяющих конкурсному управляющему связать поступающие на счет денежные средства с заявителем приложено не было. Приложенные к заявке платежные поручения не содержат идентификационного номера торгов электронной площадки, либо иных идентифицирующих данных, позволяющих установить относимость платежного поручения исключительно к заявке общества с ограниченной ответственностью «Эвентус» об участии в торгах с соответствующим ценовым предложением.

Денежные средства поступившие на счет по платежным поручениям оплачены обществом с ограниченной ответственностью «Счастливый дом», однако, каких-либо сведений, подтверждающих наличие правоотношений между ООО «Эвентус» и ООО «Счастливый дом» по поводу участия в торгах не имеется.

Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводам о том, что в силу того, что обществом с ограниченной ответственностью «Эвентус» не были соблюдены правила конкурсной документации в части внесения задатка на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, конкурсный управляющий «...»правомерно отклонил заявку подателя жалобы. Нарушений порядка организации и проведения торгов не усматривается.

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

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Эвентус» (вх. № 9539э от 10.09.2019 года) на действия организатора торгов - конкурсного управляющего «...»при проведении торгов по продаже имущества ООО «Гаро Систем» необоснованной.

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