Р Е Ш Е Н И Е

19 ноября 2014г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Председатель Комиссии: Коренченко К.А., Члены Комиссии: Перетятькина О.П., Шолохова В.Е., рассмотрев жалобу Еременко А.Е. (вх. №22052 от 10.11.2014) на действия организатора торгов ООО «АК «Актив» при организации и проведении электронных торгов по лоту №1 форме публичного предложения №0015988 по реализации имущества ООО «ЮжТрансАвто» (г. Каменск-Шахтинский, пр. Карла Маркса,д.62, ИНН 6147026305, КПП 614701001, ОГРН 1076147000214) в присутствии: представителя организатора торгов по доверенности Боровлевой Я.С. в отсутствие надлежащим образом уведомленных заявителя Еременко А. Е.

У С Т А Н О В И Л А:

В Ростовское УФАС России 10.11.2014г. поступила жалоба Еременко А.Е. (далее – Заявитель) о нарушении организатором торгов ООО «АК «Актив» порядка организации проведения торгов при реализации имущества ООО «ЮжТрансАвто».

Как указывает Заявитель, в объявлении о проведении вышеуказанных торгов, размещенном на сайте http://utender.ru и опубликованном в газете «Коммерсант» установлено требование о необходимости наряду с заявкой на участие в торгах представить документ, удостоверяющий личность, ИНН, нотариально заверенное согласие супруга (и) на совершение сделки, договор о задатке.

По мнению Заявителя, данные требования противоречат положениям ст.110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и Приказу Минэкономразвития РФ №54 от 15.02.2010г. «Об утверждении порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, требований к электронным площадкам и операторам электронных площадок при проведении открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, а также порядка подтверждения соответствия электронных площадок и операторов электронных площадок установленным требованиям» (далее – Порядок), которые содержат исчерпывающий перечень документов, которые необходимо представить в составе заявки на участие в торгах.

Кроме того, в своей жалобе Заявитель указывает, что в объявлении о вышеуказанных торгах, опубликованном в газете «Коммерсантъ» в нарушение п.10 ст.110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» не указан адрес организатора торгов, а также как в газете «Коммерсантъ» так и на электронной площадке

http://utender.ru на этапах торгов с 17.11.2014г. указан задаток превышающий цену имущества и таким образом несущий функции дополнительных имущественных обременений заявителя и превышающий платежную и обеспечительную функцию задатка.

Организатор торгов ООО «АК «Актив» представило возражения на жалобу Заявителя, из которых следует.

Договор о задатке является обязательным требованием для публикации сообщения о торгах на электронной торговой площадке согласно вышеуказанному Порядку, а также п.10 ст.110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Вместе с тем, согласно п.4.7 Порядка заявитель вправе направить задаток на счета, указанные в сообщении о проведении торгов без представления подписанного договора о задатке. В этом случае перечисление задатка заявителем в соответствии с сообщением о проведении торгов считается акцептом размещенного на электронной площадке договора о задатке. Исходя из изложенного, ООО «АК «Актив» указало, что отсутствие договора о задатке не является основанием для отказа организатором торгов в допуске к участию в торгах.

В отношении ИНН, формулировка в объявлении «пакет должен содержать документ, удостоверяющий личность, ИНН…», равнозначна требованиям, предъявляемым п.4.3 Порядка. Документ, в котором указан ИНН называется свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории РФ, требование о предоставлении которого в объявлениях отсутствует.

В отношении требования о предоставлении нотариального заверенного согласия супруга (и) – указанное требование отсутствует в объявлении, опубликованном в газете «Коммерсантъ» и требуется только в отношении приобретения объектов недвижимого имущества. В данном случае реализации подлежит Право требования и дополнительных одобрений третьими лицами не требуется.

По доводам жалобы Заявителя об отсутствии информации об адресе организатора торгов, ООО «АК «Актив» представило документальное подтверждение, что адрес организатора торгов опубликован как на электронной торговой площадке, так и в объявлении газеты «Коммерсантъ».

Кроме того, ООО «АК «Актив» указало, что порядок и условия проведения торгов утверждается собранием кредиторов. Задаток по публичному предложению устанавливается путем выбора: процент от цены на интервале; процент от начальной цены лота; фиксированная сумма. Утвержденный задаток в размере 10% от начальной цены имущества не противоречит п.8 ст.110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и не превышает 20%, запрещений в отношении цены на интервале законодателем не предусмотрено.

Комиссия, изучив материалы настоящего дела, выслушав представителя ООО «АК «Актив», приходит к следующим выводам.

Согласно п.11 ст. 110 ФЗ-127 к заявке на участие в торгах должны прилагаться

копии следующих документов:

- выписка из единого государственного реестра юридических лиц (для юридического лица), выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуального предпринимателя), документы, удостоверяющие личность (для физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица);

- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя.

Таким образом, п.11 ст. 110 Закона № 127-ФЗ не содержит требования о наличии в составе заявки следующих документов: свидетельства о постановке на учет в налоговом органе (ИНН), нотариально заверенного согласия супруги/супруга на совершение сделки (для физ.лица).

Кроме того, в соответствии с п.4.3. Порядка заявка на участие в открытых торгах должна содержать:

а) обязательство участника открытых торгов соблюдать требования, указанные в сообщении о проведении открытых торгов;

б) действительную на день представления заявки на участия в торгах выписку из Единого государственного реестра юридических лиц или засвидетельствованную в нотариальном порядке копию такой выписки (для юридического лица), действительную на день представления заявки на участие в торгах выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или засвидетельствованную в нотариальном порядке копию такой выписки (для индивидуального предпринимателя), копии документов, удостоверяющих личность (для физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица), копию решения об одобрении или о совершении крупной сделки, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и если для участника открытых торгов приобретение имущества (предприятия) или внесение денежных средств в качестве задатка являются крупной сделкой;

в) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, адрес электронной почты, идентификационный номер налогоплательщика;

г) копии документов, подтверждающих полномочия руководителя (для юридических лиц);

д) сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, арбитражному управляющему и о характере этой заинтересованности, сведения об участии в капитале заявителя арбитражного управляющего, а также сведения о заявителе, саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является арбитражный управляющий;

е) предложение о цене имущества (предприятия) должника в случае проведения торгов в форме конкурса.

Таким образом, п. 4.3. Порядка также не содержит требования о наличии в составе заявки таких документов как свидетельства о постановке на учет в налоговом органе (ИНН), нотариально заверенного согласия супруга (и) на совершение сделки (для физ.лица).

Из документации по вышеуказанным торгам, представленной ООО «АК «Актив» следует, что от потенциального заявителя не требуется вместе с заявкой на участие в торгах представлять документ- свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, а достаточно лишь указать идентификационный номер плательщика.

В соответствии с ч.3 ст.35 Семейного Кодекса РФ для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга.

Однако в соответствии с ФЗ от 30.12.12г. №302-ФЗ «О внесении изменений в главу 1,2,3,4 части первой Гражданского Кодекса РФ» с 1 марта 2013г. сделки с недвижимом имуществом, в частности, на основании договора купли-продажи предприятия с 01 марта 2013г. не подлежат государственной регистрации.

Вместе с тем, в соответствии со ст. 22 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, утвержденных ВС РФ 11.02.1993г. № 4462-1 за совершение нотариальных действий, для которых законодательством Российской Федерации предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, должностные лица, указанные в части четвертой статьи 1 настоящих Основ, взимают государственную пошлину по ставкам, установленным законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

За совершение действий, указанных в части первой настоящей статьи, нотариус, занимающийся частной практикой, взимает нотариальный тариф в размере, соответствующем размеру государственной пошлины, предусмотренной за совершение аналогичных действий в государственной нотариальной конторе и с учетом особенностей, установленных законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Таким образом, нотариальное удостоверение согласия супруга является платным.

В этой связи, включение в извещение о проведении вышеуказанных торгов, размещенном на электронной торговой площадке http://utender.ru требования о

представлении в составе заявки доказательств одобрения сделки супругом (для физических лиц), может явиться основанием для ограничения круга потенциальных участников торгов, что ограничивает конкуренцию.

Что касается требования о предоставлении наряду с заявкой на участие в торгах договора задатка, то, в силу п.п.3.4, 3.6 Порядка к заявке на проведение открытых торгов прилагаются подписанные электронной цифровой подписью организатора торгов договор о задатке и проект договора купли-продажи имущества (предприятия) должника. Заявка на проведение открытых торгов и прилагаемые к ней документы должны быть размещены на электронной площадке.

Согласно п.4.7 Порядка для участия в открытых торгах заявитель представляет оператору электронной площадки в электронной форме подписанный электронной цифровой подписью заявителя договор задатке. Вместе с тем данная норма предоставляет Заявителю право направить задаток на счета, указанные в сообщении о проведении торгов без представления подписанного договора о задатке. В этом случае перечисление задатка заявителем в соответствии с сообщением о проведении торгов считается акцептом размещенного на электронной площадке договора о задатке.

Таким образом, в действиях организатора торгов ООО «АК «Актив» в части предъявления требования к заявителям о предоставлении наряду с иными документами, договора о задатке нарушений Порядка не установлено.

Довод Заявителя о не указании организатором торгов ООО «АК «Актив» в публикации о проведении вышеуказанных торгов в газете «Коммерсантъ» своего адреса в рамках рассмотрения жалобы не нашел подтверждения.

В соответствии п.10 ст.110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» в сообщении о продаже предприятия должны содержаться сведения об организаторе торгов, его почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона.

ООО «АК «Актив» представило копию газеты «Коммерсантъ» от 26.07.2014г. №130, в которой размещено объявление о проведении вышеуказанных торгов», в котором содержатся сведения об организаторе торгов в соответствии с требованиями п.10 ст.110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

По факту установления задатка, превышающего цену имущества, снижающуюся на этапе с 17.11.2014г. по 25.11.2014г. следует отметить.

Согласно документации о торгах, размещенной на сайте http://utender.ru начальная цена предмета торгов (лот№1) -1 773 000 руб., размер задатка – 177300 руб. (размер задатка в рублях определен в извещении, опубликованном на сайте http://utender.ru; 10% от начальной цены лота).

Постепенное снижение в указанный выше период размера начальной цены не влечет снижение размера задатка (Постановление ФАС Московского округа от 22.07.2013г. по делу А40-149615/12-119-1436, Определение РФ от 17.10.2013г. №ВАС -14194/13, Постановление ФАС СКО от 16.09.2014г. по делу №А53-11657/2009).

Таким образом, с учетом изложенных обстоятельств, организатором торгов был нарушен п.11 ст.110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и п.4.3 Порядка, что выразилось в требовании, размещенном в объявлении о торгах, размещенном на

сайте http://utender.ru о представлении в составе заявки нотариально заверенного согласия супруги/супруга на совершение сделки (для физ.лица).

Руководствуясь ч.20 ст. 18.1 ст. 23 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Еременко А.Е. от 10.11.14 (вх. №22052) обоснованной.

2. Признать организатора торгов ООО «АК «Актив» нарушившим п.11 ст.110 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», п.4.3 Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, требований к электронным площадкам и операторам электронных площадок при проведении открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, а также порядка подтверждения соответствия электронных площадок и операторов электронных площадок установленным требованиям, утвержденного Приказом Минэкономразвития РФ от 15.02.2010г. №54.

3. Выдать организатору торгов ООО «АК Актив» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации торгов, а именно: в течение 10 рабочих дней с момента вынесения решения и предписания Ростовского УФАС России по делу №2266/04 организатору торгов ООО «АК «Актив» внести изменение в документацию о торгах №0015988, проводимых в форме публичного предложения по реализации имущества ООО «ЮжТрансАвто», размещенной на сайте http://utender.ru, а именно исключить из перечня документов, предоставляемых в составе заявки нотариально заверенное согласие супруга (и) на совершение сделки (для физ.лица); продлить срок подачи заявок на участие в торгах не менее чем на 10 дней с момента внесения изменений в документацию о торгах и установить новые периоды снижения цены имущества и обеспечить выполнение дальнейших процедур в соответствии с действующим федеральным законодательством РФ.

Председатель Комиссии: Коренченко К.А., Члены Комиссии: Перетятькина О.П., Шолохова В.Е.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ №1010/04

о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации торгов

«19» ноября 2014 г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Председатель Комиссии: Коренченко К.А., Члены Комиссии: Перетятькина О.П., Шолохова В.Е., руководствуясь ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции») на основании своего решения от 17.11.2014 г. по делу №2266/04 о нарушении организатором торгов ООО «АК «Актив» порядка организации проведения торгов в форме публичного предложения № 0015988 по реализации имущества ООО «ЮжТрансАвто»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Организатору торгов ООО «АК «Актив» в течение 10 рабочих дней с момента вынесения решения и предписания Ростовского УФАС России по делу №2266/04 внести изменение в документацию о торгах №0015988, проводимых в форме публичного предложения по реализации имущества ООО «ЮжТрансАвто», размещенной на сайте http://utender.ru, а именно исключить из перечня документов, предоставляемых в составе заявки нотариально заверенное согласие супруга (и) на совершение сделки (для физ.лица); продлить срок подачи заявок на участие в торгах не менее чем на 10 дней с момента внесения изменений в документацию о торгах и установить новые периоды снижения цены имущества и обеспечить выполнение дальнейших процедур в соответствии с действующим федеральным законодательством РФ.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Ростовское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии: Коренченко К.А., Члены Комиссии: Перетятькина О.П., Шолохова В.Е.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.