

РЕШЕНИЕ № 379-18.1к

по результатам рассмотрения жалобы <...> на нарушение процедуры торгов
18.07.2018 г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 18.07.2018

Решение в полном объеме изготовлено 19.07.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на нарушение процедуры торгов (далее – Комиссия) в составе: Логошин А.В. - председатель Комиссии, зам. Руководителя - начальник отдела; Сисева Н.И. - член Комиссии, государственный инспектор; Феденев А.Н. - член Комиссии, государственный инспектор,

в присутствии представителей:

организатора торгов — представитель конкурсного управляющего <...> по доверенности от 09.01.2018 г.;

оператора электронной торговой площадки — представителя не направили, о времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом;

Заявитель — представителя не направил, о времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу <...> на действия организатора торгов — конкурсного управляющего <...> при организации и проведении открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника ООО «Гамарт» — лот № 2 «Имущество (товарно-материальные ценности), в количестве 393 наименования, общее количество товара – 337 899 единицы. », (идентификационный номер сообщения о проведении торгов в ЕФРСБ 2710540 , извещение на www.m-ets.ru № 27964-ОТПП), в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

06.07.2018 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба <...> (далее — Заявитель), а действия организатора торгов — конкурсного управляющего <...> при организации и проведении открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника ООО «Гамарт» — лот № 2 «Имущество (товарно-материальные ценности), в количестве 393 наименования, общее количество товара – 337 899 единицы. », (идентификационный номер сообщения о проведении торгов в ЕФРСБ 2710540, извещение на www.m-ets.ru № 27964-ОТПП).

Существо жалобы, с которой обратился Заявитель, состоит в следующем. Заявитель, ознакомившись с извещением о проведении торгов, имея намерение принять участие в торгах, сформировал и подал заявку на участие, перечислил задаток. Однако Заявитель не был допущен Организатором торгов к участию в торгах.

Указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» и принята к рассмотрению.

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством электронной почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте Воронежского УФАС России в сети Интернет.

Рассмотрение жалобы <...> уведомлением от 09.07.2018 было назначено на 13.07.2018 в 10 часов 00 минут. В дальнейшем, на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции», срок рассмотрения жалобы продлевался в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

Организатор торгов не согласился с доводами жалобы по основаниям,

изложенным в возражениях, в удовлетворении требований, указанных в жалобе Заявителя, просит в удовлетворении требований отказать.

От электронной торговой площадки ООО МЭТС в адрес Управления Федеральной службы по Воронежской области поступили письменные возражения на жалобу Заявителя, а также копии документов требуемые для рассмотрения дела.

Изучив имеющиеся материалы дела, исследовав доводы Заявителя, в соответствии с требованиями статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции», Комиссия установила следующее.

Отношения, связанные с порядком реализации имущества должника установлены Федеральным законом от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Закон «О несостоятельности (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, требований к операторам электронных площадок, к электронным площадкам, в том числе технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам, необходимым для проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, внесении изменений в приказ Минэкономразвития России от 05.04.2013 №178 и признании утратившими силу некоторых приказов Минэкономразвития России» и иными нормативными правовыми актами.

В силу положений статей 110, 139 Закона «О несостоятельности (банкротстве)», торги по продаже имущества в ходе конкурсного производства являются обязательными.

Согласно пункту 1 статьи 131 Закона «О несостоятельности (банкротстве)» все имущество должника, имеющееся на дату открытия конкурсного производства и выявленное в ходе конкурсного производства, составляет конкурсную массу.

В целях расчетов с кредиторами, конкурсный управляющий реализует имущество, составляющее конкурсную массу должника. Порядок продажи имущества в процедуре конкурсного производства определен статьей 139 Закона «О несостоятельности (банкротстве)», согласно пункту 3 которой 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.

Согласно части 8 статьи 110 Закона «О несостоятельности (банкротстве)» в качестве организатора торгов выступает внешний управляющий или привлекаемая с согласия собрания кредиторов или комитета кредиторов для этих целей специализированная организация.

Как установлено из материалов дела, организатором торгов выступает непосредственно конкурсный управляющий <...>, действующий на основании решения Арбитражного суда города Москвы № А40-66406/2016 от 02.11.2016г.

Положение о порядке, сроках и условиях проведения открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества, принадлежащего ООО «Гамарт», находящегося в залоге у ПАО «Сбербанк России», утверждено 25.04.2018г.

Организатор торгов при проведении мероприятий по организации и проведению торгов действует строго в соответствии с условиями порядка реализации имущества и нормами Закона «О несостоятельности (банкротстве)».

Организатором торгов в порядке статьи 28 Закона «О несостоятельности

(банкротстве)» на электронной торговой площадке www.m-ets.ru было размещено извещение № 27964-ОТПП о проведении торгов посредством публичного предложения по продаже имущества ООО «Гамарт» — лот № 2 «Имущество (товарно-материальные ценности), в количестве 393 наименования, общее количество товара – 337 899 единицы. », (идентификационный номер сообщения о проведении торгов в ЕФРСБ 2710540.

Также в газете «Коммерсант» выпуск № 85 было опубликовано информационное сообщение № 77032620124 о продаже имущества должника ООО «Гамарт» посредством публичного предложения, с начальной ценой 10 949 630 (десять миллионов девятьсот сорок девять двадцать тысяч шестьсот тридцать) руб. 85 коп.. Начало представления заявок для участия в торгах определено с 21.05.2018 по 14.07.2018 включительно. Торги проводились на электронной торговой площадке www.m-ets.ru. Задаток — 5 % от минимальной цены продажи имущества посредством публичного предложения. Задаток должен был быть внесен на счет ООО «Гамарт».

Заявителем 04.07.2018 в 23 часа 58 мин. в течение девятого периода публичного предложения была подана заявка на участие в Торгах, минимальная стоимость имущества в данном периоде составляла 2 189 967 (два миллиона сто восемьдесят девять тысяч девятьсот шестьдесят семь) руб. 17 коп.. На счет ООО «Гамарт» 04.07.2018 был перечислен задаток в размере 109 500 (сто девять тысяч пятьсот) руб.. Стоимость предложения Заявителя за имущество ООО «Гамарт» составила 2 310 000 (два миллиона триста десять тысяч) рублей.

Как следует из протокола об определении участников торгов № 27964-ОТПП/2/9 от 05.07.2018 Организатор торгов отклонил от участия в торгах заявку <...> по причине не соответствия внесения задатка установленным требованиям.

Из протокола о результатах проведения торгов 27964-ОТПП/2 от 10.07.2018 следует, что победителем Торгов было признано ООО «СтройМонтажКомплект» с ценой предложения 2 400 000 (два миллиона четыреста тысяч) рублей.

Особенность публичного предложения как формы реализации имущества должника состоит в том, что снижение цены происходит пошагово (поэтапно) до тех пор, пока какое-либо лицо не выразит желание приобрести имущество и не представит организатору торгов надлежаще оформленную заявку, в которой указана цена приобретения, равная цене соответствующего этапа публичного предложения либо превышающая ее.

Положением о реализации имущества ООО «Гамарт», установлено, что начальная цена продажи имущества посредством публичного предложения составляет 10 949 630 (десять миллионов девятьсот сорок девять двадцать тысяч шестьсот тридцать) руб. 85 коп. Срок, по истечении которого последовательно снижается на 10 % начальная цена продажи составляет 5 рабочих дней. Следовательно, при снижении начальной цены в ходе проведения Торгов, размер задатка должен изменяться соответственно начальной цене для каждого периода публичного предложения.

В рассматриваемом случае продажа имущества ООО «Гамарт» осуществлялась именно посредством публичного предложения, к которому в соответствии с пунктом 4 статьи 139 Закона «О несостоятельности (банкротстве)» субсидиарно применяются общие правила о продаже предприятия должника.

По смыслу пунктов 8 - 10 статьи 110 Закона «О несостоятельности (банкротстве)» для участия в торгах по продаже имущества должника претендент должен вместе с представлением заявки внести задаток в размере и в сроки, установленные организатором торгов. При этом размер задатка исчисляется от начальной продажной цены предприятия. Данный вывод подтверждается Определением

Верховного суда РФ от 01.07.2016 № 305-ЭС16-3457 по делу № А40-117109/2010. Комиссия Воронежского УФАС России, принимая во внимание сложившуюся судебную практику, считает, что размер задатка должен исчисляться 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 Торгов, т.е. предшествующего (первого) этапа 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.

Комиссия Воронежского УФАС России ознакомилась с заявкой, поданной Заявителем. В рассматриваемом случае сумма перечисленного на счет ООО «Гамарт» задатка превышала установленное Организатором торгов пятипроцентное ограничение размера задатка от суммы начальной цены продажи имущества должника ООО «Гамарт» на конкретном — девятом этапе Торгов, так как начальная цена на данном периоде понижения цены составляла 2 189 967 (два миллиона сто восемьдесят девять тысяч девятьсот шестьдесят семь) руб. 17 коп., пятипроцентная доля от данной суммы составляет 109 498 (сто девять тысяч четыреста девяносто восемь) руб. 36, что меньше чем перечисленная Заявителем сумма задатка в размере 109 500 (сто девять тысяч пятьсот) рублей.

Организатор торгов должен действовать разумно и добросовестно, в целях обеспечения равных прав и соблюдения законных интересов всех потенциальных покупателей, Организатор торгов должен так формулировать содержание сообщения о проведении торгов, чтобы условия таких торгов являлись доступными и понятными неограниченному кругу лиц, что в итоге способствует увеличению количественного состава участников торгов.

Такая обязанность организатором торгов была нарушена.

Следовательно, при исследовании доводов сторон, других материалов дела, Комиссия приходит к выводу, что довод <...> о необоснованном отклонении от участия в Торгах находит свое подтверждение в ходе рассмотрения дела.

Оценив фактические обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами, Комиссия Воронежского УФАС России усматривает нарушение порядка проведения торгов по продаже имущества ООО «Гамарт».

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> на действия организатора торгов — конкурсного управляющего <...> при организации и проведении открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника ООО «Гамарт» — лот № 2 «Имущество (товарно-материальные ценности), в количестве 393 наименования, общее количество товара – 337 899 единицы.», (идентификационный номер сообщения о проведении торгов в ЕФРСБ 2710540, извещение на www.m-ets.ru № 27964-ОТПП), обоснованной.

2. Выдать конкурсному управляющему <...> предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

А.В. Логошин
Н.И. Сисева
А.Н. Феденев