

**В Управление Федеральной антимонопольной
службы по Кемеровской области**
650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Заявитель: <...>

Организатор торгов: ООО «Приоритет»,
ИНН 4250006549, ОГРН 1104250000260,
Адрес: 652421, Кемеровская обл., г. Березовский,
ул. Черняховского, д. 1а, контактный телефон: +7
(3842)77-37-76, адрес электронной почты:
la.konstanta@mail.ru

Арбитражный (конкурсный) управляющий:
<...> адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Мичурина, д.
13, офис 101, контактный телефон: +7(3842)580110,
адрес электронной почты: prof.garant@mail.ru

Должник: Открытое акционерное общество «Научно-исследовательский институт химической технологии», адрес: 630088, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Сибиряков-Гвардейцев, 51/1, ОГРН 1025401301958, ИНН 5403101603

Дело о банкротстве: А45-14840/2012

ЖАЛОБА

Предмет обжалования:

- требование о представлении в составе заявки документов, не предусмотренных законом (пункт 11 статьи 110 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции»);
- не размещение в сообщениях о торгах на ЕФРСБ проектов договоров задатка и купли-продажи (последний абзац пункта 10 ст. 110 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», п. 1 ч. 1 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции»);
- неисполнение обязанности по открытию и использованию отдельного банковского счета должника для погашения требований о возврате задатков, и незаконное использование для оплаты задатков расчетного счета третьего лица (организатора торгов) (статья 133 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции», пункт 40.2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда от 23.07.2009 N 60 "О некоторых вопросах, связанных с принятием Федерального закона от 30.12.2008 N 296-ФЗ "О внесении изменения в Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" в редакции от 06.06.2014);
- несоблюдение конкурсным управляющим обязанности по контролю над действиями привлеченной им организации (организатора торгов) (пункт 8 статьи 110 и статья 139 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», Постановление Верховного Суда РФ от 18.12.2015 N 308-АД15-15501 по делу № А53-571/2015).

Информация и документы о том, что <...> является надлежащим заявителем:

Поскольку мной осуществлены действия по регистрации на ЭТП «Объединенная Торговая Площадка» (<http://utpl.ru/>) для участия в торгах (копия уведомления об одобрении заявки на присоединение к регламенту прилагается), поданы заявки на участие в торгах (прилагаются), а также учитывая те факты, что:

- конкурсным управляющим и организатором торгов затребованы для представления в составе заявок на участие в торгах документы, не предусмотренные действующим законодательством,

- конкурсным управляющим и организатором торгов не опубликованы в установленном Законом о банкротстве порядке проекты договоров задатка и купли-продажи;

- конкурсным управляющим не исполнена обязанность по открытию и использованию отдельного банковского счета должника для погашения требований о возврате задатков,

заявитель был фактически ограничен в возможности реализовать право на участие в открытых торгах, права и имущественные интересы заявителя напрямую нарушены действиями конкурсного управляющего <...> и организатора торгов ООО «Приоритет» (п. 2 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции»).

Фактические обстоятельства и основания для аннулирования торгов:

Решением Арбитражного суда Новосибирской области по делу № А45-14840/2012 от 10.12.2014 должник - открытое акционерное общество «Научно-исследовательский институт химической технологии» (далее –ОАО «НИИХТ»), признан несостоятельным (банкротом), открыто конкурсное производство, конкурсным управляющим утвержден <...>

19 декабря 2015 в газете «Коммерсантъ» №235 на стр. 80 опубликовано сообщение о проведении открытых торгов по продаже имущества, принадлежащего ОАО «НИИХТ», состоящего из 4-х лотов – оборудование (лот №1) - **торги №396**, офисная техника (лот №2), автомобили (лот №3), производственное оборудование (лот №4) – **торги №399**.

При этом, срок представления заявок на участие в торгах в сообщении определен в период с 21 декабря 2015 года по 02 февраля 2016 года, а подведение итогов торгов назначено на 08 февраля 2016 года (копии сообщений о торгах прилагаются).

Кроме того, 26 декабря 2015 года в газете «Коммерсантъ» №240 на стр. 98 опубликовано сообщение о проведении открытых торгов по продаже имущества, принадлежащего ОАО «НИИХТ», состоящего из одного лота, в состав которого включено только недвижимое имущество – **торги №415**.

Срок представления заявок на участие в торгах в сообщениях определен в период с 28 декабря 2015 года по 10 февраля 2016 года, а подведение итогов торгов назначено на 08 февраля 2016 года (копии сообщений о торгах прилагаются).

1. Конкурсным управляющим и организатором торгов затребованы для представления в составе заявок на участие в торгах документы, не предусмотренные действующим законодательством

В вышеуказанных сообщениях о проведении торгов, опубликованных в газете «Коммерсантъ», установлено, что к заявке на участие в торгах **прилагаются копия платежного документа об оплате задатка**.

Аналогичные требования содержатся и в публикациях о торгах, включенных в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве.

Пункт 11 ст. 110 Закона о банкротстве содержит перечень сведений, которые должны содержаться в заявке на участие в торгах, а также перечень документов, которые должны быть при-

ложены к заявке на участие в торгах, и указанный пункт **не содержит условия о необходимости указания в заявке или приложения к ней документа, подтверждающего уплату задатка.**

Согласно п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве решение организатора торгов о допуске заявителей к участию в торгах принимается по результатам рассмотрения представленных заявок на участие в торгах и оформляется протоколом об определении участников торгов. К участию в торгах допускаются заявители, представившие заявки на участие в торгах и прилагаемые к ним документы, которые соответствуют требованиям, установленным Законом о банкротстве и указанным в сообщении о проведении торгов. Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов.

Одним из оснований для принятия решения об отказе в допуске заявителя к участию в торгах является неподтверждение на дату составления протокола об определении участников торгов поступления задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов.

При этом, в п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве содержится исчерпывающий перечень документов, необходимых для представления в составе заявки. Обязательность предъявления платежного документа об уплате задатка в нем не установлена (Постановление Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.04.2015 по делу N А05-11771/2014).

Восемнадцатый арбитражный апелляционный суд в Постановлении от 22.01.2014 по делу N А47-5015/2013 разъяснил, что норма п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве не изменяет установленного п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве перечня документов, прилагаемого заявителем к заявке на участие в торгах, **не возлагает на него обязанность подтверждать факт внесения задатка путем представления платежного поручения или выписки по расчетному счету.**

Напротив, исходя из абз. 5 п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве предполагается, что именно организатор торгов должен совершить действия по проверке поступления задатка на счета, указанные в сообщении о торгах, и лишь при отсутствии соответствующего подтверждения отказать заявителю в допуске к участию в торгах.

Исходя из изложенного, конкурсный управляющий и организатор торгов не вправе требовать от участников для представления в составе заявок на участие в торгах платежного документа об оплате задатка.

2. Не размещение проекта договора купли-продажи и подписанного электронной подписью организатора торгов договора о задатке

В соответствии с требованиями, установленными в последнем абзаце пункта 10 ст. 110 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», проект договора купли-продажи предприятия и подписанный электронной подписью организатора торгов договор о задатке подлежат размещению на электронной площадке и включению в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве без опубликования в официальном издании.

Как следует из пункта 3.1 Порядка формирования и ведения Единого федерального реестра сведений о фактах деятельности юридических лиц и Единого федерального реестра сведений о банкротстве и Перечня сведений, подлежащих включению в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве, утвержденного приказом Минэкономразвития России от 05.04.2013 N 178, сведения подлежат внесению (включению) в информационный ресурс в течение трех рабочих дней с даты, когда пользователь узнал о возникновении соответствующего факта. В случае если федеральным законом или иным нормативным правовым актом предусмотрено внесение (включение) в информационный ресурс сведений, подлежащих также опубликованию, но срок внесения (включения) сведений в информационный ресурс не установлен, соответствующие сведения вносятся (включаются) в информационный ресурс не позднее трех рабочих дней с даты возникновения обя-

занности по их опубликованию, установленной соответствующим федеральным законом или иным нормативным правовым актом.

Соблюдение вышеуказанных сроков направлено на обеспечение равного доступа всех лиц к участию в торгах, в том числе на обеспечение возможности для потенциальных покупателей зарегистрироваться на электронной площадке и сформировать документацию, необходимую для участия в торгах, своевременно оплатить задаток (пункт 9 статьи 110 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Однако, проект договора купли-продажи и подписанный электронной подписью организатора торгов договор о задатке на момент написания настоящего заявления (20 января 2016 года) еще не были опубликованы и не включены в ЕФРСБ (последний абзац пункта 10 статьи 110 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»).

3. Неисполнение обязанности по открытию и использованию отдельного банковского счета должника для погашения требований о возврате задатков, и незаконное использование для оплаты задатков расчетного счета третьего лица (организатора торгов)

В статье 133 Закона о банкротстве установлено императивное требование: Конкурсный управляющий обязан использовать только один счет должника в банке или иной кредитной организации (основной счет должника), а при его отсутствии или невозможности осуществления операций по имеющимся счетам обязан открыть в ходе конкурсного производства такой счет. На основной счет должника зачисляются денежные средства должника, поступающие в ходе конкурсного производства.

Данное требование не содержит исключений или иных диспозитивных условий, в том числе не разрешает открывать Конкурсному управляющему счета для расчетов в конкурсном производстве у третьих лиц или поручать им ведение таких счетов.

Кроме того, согласно позиции, сформулированной ВАС РФ в определении от 01.08.2011 №ВАС-9699/11 по делу №А45-22407/2010: *«Поскольку на период конкурсного производства денежные средства поступают в распоряжение должника, они подлежат зачислению на основной счет должника.*

На основном счете должны аккумулироваться все денежные средства должника, с которого осуществляются выплаты кредиторам в порядке очередности, а также текущие платежи, что позволяет контролировать поступление и расходование денежных средств должника.

Данное требование статьи 133 Закона о банкротстве является императивным и его неисполнение является нарушением правил, установленных законодательством о банкротстве.»

В нарушение вышеуказанного требования во всех объявлениях о торгах указано, что задаток вносится заявителем на расчетный счет организатора торгов: *«Задаток - 20% от НЦ - должен быть перечислен до подачи заявки на р/счет ООО «Приоритет» № 40702810326000099817 в Кемеровском отделении N 8615 ПАО Сбербанк, БИК043207612, к/с30101810200000000612»,* то есть на расчетный счет организатора торгов ООО «Приоритет», что противоречит требованиям законодательства о банкротстве, которым предусмотрено зачисление денежных средств должника, поступающих в ходе конкурсного производства, на основной счет должника и денежных средств, вырученных от реализации предмета залога, на специальный банковский счет.

Необходимо также отметить, что размер задатка в отношении объектов недвижимости определен в сумме **18 066 807,80 руб.**

Перечисление задатка в такой значительной сумме на счет третьего лица (организатора торгов), а не должника, влечет за собой для потенциальных участников торгов дополнительные риски

в случае неправомерного удержания задатка или невозврата третьим лицом (организатором торгов). В то время как использование для расчетов основного счета должника в случае его неправомерного удержания или невозврата Конкурсным управляющим обеспечено страховкой арбитражного управляющего и компенсационным фондом саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом которой он является.

Указанные выводы подтверждаются также сложившейся судебной практикой, в частности Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 25.11.2014 № Ф01-4885/2014 по делу № А79-2463/2014, Определением ВАС РФ от 01.08.2011 № ВАС-9699/11 по делу № А45-22407/2010.

Более того, в соответствии с пунктом 40.2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда от 23.07.2009 N 60 "О некоторых вопросах, связанных с принятием Федерального закона от 30.12.2008 N 296-ФЗ "О внесении изменения в Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" (ред. от 06.06.2014, далее - Постановление № 60) для обеспечения исполнения обязанности должника (в том числе гражданина) по возврату задатков, перечисляемых участниками торгов по реализации имущества должника, внешний или конкурсный управляющий по аналогии с пунктом 3 статьи 138 Закона о банкротстве **открывает отдельный банковский счет должника.**

В договоре такого банковского счета должника указывается, что денежные средства, находящиеся на этом счете, предназначены для погашения требований о возврате задатков, а также для перечисления суммы задатка на основной счет должника в случае заключения внесшим его лицом договора купли-продажи имущества должника или наличия иных оснований для оставления задатка за должником.

Пунктом 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников.

Таким образом, конкурсный управляющий <...> не только грубо нарушил требования законодательства о банкротстве по открытию и использованию отдельного банковского счета должника для погашения требований о возврате задатков, но и незаконно использует для оплаты задатков расчетный счет третьего лица (организатора торгов), что ограничивает конкуренцию и может повлечь за собой для потенциальных участников торгов дополнительные риски в случае неправомерного удержания задатка или невозврата третьим лицом (организатором торгов) (пункт 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

4. Несоблюдение конкурсным управляющим обязанности по контролю над действиями привлеченной им организации (организатора торгов)

В Постановлении Верховного Суда РФ от 18.12.2015 N 308-АД15-15501 по делу N А53-571/2015 определена следующая правовая позиция: *«На основании пункта 8 статьи 110 и статьи 139 Закона о банкротстве конкурсный управляющий выступает в качестве организатора торгов или привлекает для этих целей специализированную организацию за счет имущества должника, поэтому конкурсный управляющий осуществляет контроль над действиями привлеченной им организации (организатора торгов) в целях недопущения нарушения им положений Закона о банкротстве».*

Системное толкование указанного Постановления Верховного Суда РФ позволяет сделать вывод о том, что действия/бездействия арбитражного управляющего, не осуществившего контроль

за надлежащим проведением торгов специализированной организацией; своевременно не принявшего меры, направленные на устранение нарушений, допущенных специализированной организацией, образуют самостоятельный состав административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 14.13 КоАП РФ. Указанный состав является формальным, то есть для наличия состава административного правонарушения достаточно установления факта неисполнения арбитражным управляющим обязанностей, предусмотренных законодательством о несостоятельности (банкротстве).

Полагаю, что своими действиями конкурсный управляющий <...> и привлеченный им организатор торгов ООО «Приоритет» нарушили антимонопольные требования к проведению открытых торгов, публикации в газете «Коммерсант» №54030288167, № 54030289645, по продаже имущества должника ОАО «НИИХТ», лот №1 (торги №396), лоты №2-4 (торги №399), лот 1 (торги №415).

На основании изложенного, руководствуясь пунктами 1-3 части 1 статьи 17, статьей 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции», ст. ст. 110, 133, 139 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», пункт 40.2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда от 23.07.2009 N 60 "О некоторых вопросах, связанных с принятием Федерального закона от 30.12.2008 N 296-ФЗ "О внесении изменения в Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" в редакции от 06.06.2014,

ПРОШУ:

1. Направить организатору торгов и конкурсному управляющему уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, содержащее запрет на заключение договора.
2. Выдать организатору торгов ООО «Приоритет» (ИНН 4250006549, ОГРН 1104250000260) и конкурсному управляющему <...> предписание об аннулировании открытых торгов по продаже имущества должника ОАО «НИИХТ» (ОГРН 1025401301958, ИНН 5403101603, дело о банкротстве: А45-14840/2012), публикации в газете «Коммерсантъ» №54030288167, № 54030289645, лот №1 (торги №396), лоты №2-4 (торги №399), лот 1 (торги №415), проводимых на электронной торговой площадке «Объединенная Торговая Площадка» (<http://utpl.ru/>).

Приложения:

1. Публикация №54030288167 от 19 декабря 2015 в газете «Коммерсантъ» №235 на 2 листах;
2. Объявление о проведении торгов на ЕФРСБ №866255 от 22.12.2015 на 2 листах;
3. Объявление о проведении торгов на ЕФРСБ №866284 от 22.12.2015 на 3 листах;
4. Извещение о проведении торгов в электронной форме №396 на ЭТП «Объединенная Торговая Площадка» (лот №1) на 2 листах;
5. Извещение о проведении торгов в электронной форме №399 на ЭТП «Объединенная Торговая Площадка» (лоты №2-4) на 2 листах;
6. Публикация №54030289645 от 26 декабря 2015 в газете «Коммерсантъ» №240 на 2 листах;
7. Объявление о проведении торгов на ЕФРСБ №875232 от 12.01.2016 на 6 листах;
8. Извещение о проведении торгов в электронной форме №415 на ЭТП «Объединенная Торговая Площадка» (лот №1) на 2 листах;
9. Уведомление об одобрении заявки на присоединение к регламенту электронной торговой площадки от 18 января 2016 на 1 листе;
10. Подтверждение регистрации заявки №3106 на лот «Производственное оборудование» аукциона «Торги по реализации имущества ОАО «НИИХТ»» на 1 листе;
11. Подтверждение регистрации заявки №3105 на лот «Автомобили» аукциона «Торги по реализации имущества ОАО «НИИХТ»» на 1 листе;
12. Подтверждение регистрации заявки №3104 на лот «Офисная техника» аукциона «Торги по реализации имущества ОАО «НИИХТ»» на 1 листе;

13. Подтверждение регистрации заявки №3103 на лот «Оборудование» аукциона «Торги по реализации имущества ОАО «НИИХТ»» на 1 листе.

В соответствии с требованиями Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» прошу обеспечить защиту моего права на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну при обработке моих персональных данных, в том числе при размещении текста моей жалобы в сети ИНТЕРНЕТ на сайте УФАС по Кемеровской области.

_____ <...>

20 января 2016