



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 151/18.1-2018

12.12.2018

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (Приказ от 22.12.2015 № 513, в ред. Приказа от 28.11.2018 № 399) в составе:

председатель Комиссии: _____ – заместитель руководителя управления;
члены Комиссии: _____ – заместитель начальника отдела
контроля органов власти;
_____ – специалист 1 разряда отдела контроля
органов власти.

при участии: *заявителя* – _____, личная явка;
организатора торгов – конкурсного управляющего ООО «Юнитстрой»
(далее – организатор торгов I _____) (а/я
50, г. Березовский, Свердловская обл., 623700), представитель по доверенности – _____
(доверенность № б/н от 10.06.2018);
рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О
защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу
(вх. № 01-25611 от 27.11.2018) на действия (бездействие) организатора
торгов – конкурсного управляющего ООО «Юнитстрой» (ИНН 6671290612)
при организации и проведении торгов по продаже права
требования дебиторской задолженности к ООО «СТРОЙ-РЕСУРС» установленное
Определением Арбитражного суда Красноярского края от 24.10.2017 по делу №А33-
19958/2011 (сообщение № 3163223 от 28.10.2018 на сайте ЕФРСБ),

УСТАНОВИЛА:

Информация о принятой к рассмотрению жалобе и ее содержании размещена на официальном сайте Свердловского УФАС России в сети «Интернет» (<http://sverdlovsk.fas.gov.ru>).

Рассмотрение жалобы было назначено на 04.12.2018 в 17 час. 00 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов I _____ уведомлен путем направления Уведомления (исх. № 22067 от 29.11.2018) на электронную почту _____, а заявитель - на электронную почту _____.

Вместе с тем, в назначенное время организатор торгов _____, в полном объеме сведения (информацию), запрошенные Свердловским УФАС России не предоставил.

В связи с вышеизложенным и на основании ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, комиссией Свердловского УФАС России принято решение о продлении срока принятия решения по жалобе, последующее рассмотрение назначено на **12.12.2018 в 14 час. 30 мин.** О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомления (исх. № 22758 от 10.12.2018) на электронную почту _____, а заявитель - на электронную почту _____

При рассмотрении жалобы осуществлялось аудиопотоколирование на устройство Panasonic RR-US551 700M MIC.

На основании ст. 11 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. В соответствии с п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган уполномочен рассматривать жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов. При этом случаи, когда договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов, согласно п. 3 ст. 447 ГК РФ должны указаны в настоящем Кодексе или ином законе.

В соответствии с ч. 4 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон 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 силу п. 4 ст. 139 Закона о банкротстве в случаях, если повторные торги по продаже имущества должника признаны несостоявшимися или договор купли-продажи не был заключен с их единственным участником, а также в случае не заключения договора купли-продажи по результатам повторных торгов, применяется процедура продажи имущества должника посредством публичного предложения.

Порядок проведения обязательных торгов в процедуре банкротства регламентирован общими нормами Гражданского законодательства РФ, Законом о банкротстве и Порядком проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве (утв. Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495, далее – Порядок № 495).

Принятие Арбитражным судом решения о признании должника банкротом влечет за собой открытие конкурсного производства (ч. 1 ст. 124 Закона о банкротстве).

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 30.03.2017 по делу № А60-5404/2017 ООО «Юнитстрой» признано несостоятельным (банкротом), конкурсным управляющим назначен _____. Определением суда от 14.03.2018 срок конкурсного производства в отношении ООО «Юнитстрой» продлен на шесть месяцев, до 23.09.2018.

Согласно п. 2 ст. 447 ГК РФ в качестве организатора торгов могут выступать собственник вещи, обладатель иного имущественного права на нее, другое лицо, имеющее интерес в заключении договора с тем, кто выиграет торги, а также лицо, действующее на основании договора с указанными лицами и выступающее от их имени или от своего имени, если иное не предусмотрено законом (нотариус, специализированная организация и др.)

В соответствии с п. 8 ст. 110 Закона о банкротстве, в качестве организатора торгов выступает арбитражный управляющий или привлекаемая им для этих целей специализированная организация.

Пунктом 8 статьи 110 Закона о банкротстве установлено, что организатор торгов публикует и размещает сообщение о продаже предприятия.

Сообщение о проведении торгов в форме публичного предложения было опубликовано на сайте электронной торговой площадки – <http://utender.ru> Лот № 1 – торги 0032785 без даты, на сайте ЕФРСБ сообщение № 2798572 от 20.06.2018, в газете «Коммерсант» объявление № 66030294550 от 30.06.2018.

| Дата начала приема заявок | Дата окончания приема заявок | Величина снижения | Цена на интервале |
|---------------------------|------------------------------|-------------------|-------------------|
| 02.07.2018 | 07.07.2018 | 0,00% | 19 801 568,30 р. |
| 07.07.2018 00:00 | 12.07.2018 00:00 | 10,00% | 17 821 411,47 р. |
| 12.07.2018 00:00 | 17.07.2018 00:00 | 10,00% | 15 841 254,64 р. |
| 17.07.2018 00:00 | 22.07.2018 00:00 | 10,00% | 13 861 097,81 р. |
| 22.07.2018 00:00 | 27.07.2018 00:00 | 10,00% | 11 880 940,98 р. |
| 27.07.2018 00:00 | 01.08.2018 00:00 | 10,00% | 9 900 784,15 р. |
| 01.08.2018 00:00 | 06.08.2018 00:00 | 10,00% | 7 920 627,32 р. |
| 06.08.2018 00:00 | 11.08.2018 00:00 | 10,00% | 5 940 470,49 р. |
| 11.08.2018 00:00 | 16.08.2018 00:00 | 10,00% | 3 960 313,66 р. |
| 16.08.2018 00:00 | 21.08.2018 00:00 | 10,00% | 1 980 156,83 р. |
| 21.08.2018 00:00 | 26.08.2018 00:00 | 9,00% | 198 015,68 р. |

28.08.2018 организатор торгов опубликовал сообщение № 2985515 о признании несостоявшимися торгов в электронной форме посредством публичного предложения с открытой формой представления предложения о цене по продаже имущества ООО «Юнитстрой», ввиду отсутствия заявок на участие в торгах.

21.09.2018 в Арбитражный суд Свердловской области от конкурсного управляющего Бормашенко А.В. поступило ходатайство о продлении процедуры конкурсного производства.

В соответствии с Протоколом № 6 от 21.09.2018 на собрании кредиторов ООО «Юнитстрой» принято решение об утверждении «Порядка продажи имущества без проведения торгов в электронной форме». На сайте ЕФРСБ протокол собрания кредиторов ООО «Юнитстрой» № 6 от 21.09.2018 опубликован 24.09.2018.

25.09.2018 Арбитражный суд Свердловской области продлил срок конкурсного производства до 23.03.2019.

26.10.2018 в печатном издании областной газеты «быстрый КУРЬЕР» № 84 организатор торгов разместил объявление о продаже права требования

дебиторской задолженности к ООО «СТРОЙ-РЕСУРС», установленное Определением Арбитражного суда Красноярского края от 24.10.2017 по делу №А33-19958/2011. Согласно данному объявлению, заявки принимаются с 29.10.2018, начальная цена продажи имущества составляет – 198 015 руб. Снижение цены происходит каждые 5 рабочих дней на 20%. Заявки принимаются с 29.10.2018 по адресу: 623702, Свердловская обл., г. Березовский, а/я 50.

28.10.2018 на сайте ЕФРСБ размещено сообщение №3163223 о том, что конкурсный управляющий ООО «Юнитстрой» осуществляет реализацию права требования дебиторской задолженности к ООО «СТРОЙ-РЕСУРС», установленное Определением Арбитражного суда Красноярского края от 24.10.2017 по делу №А33-19958/2011. Заявки на участие в торгах принимаются почтой по адресу: 623702, Свердловская обл., г. Березовский, а/я 50. Заявки принимаются с 29.10.2018, начальная цена продажи имущества составляет – 198 015 руб. Снижение цены происходит каждые 5 рабочих дней на 20%.

23.11.2018 на сайте ЕФРСБ размещено сообщение № 3242322 о том, что 21.11.2018 заключен договор купли – продажи права (требования) к ООО «Строй-Ресурс», установленного определением Арбитражного суда Красноярского края от 24.10.2017 по делу №А33-19958/2011, договор купли-продажи заключен с _____ Цена продажи имущества: 120 000 (сто двадцать тысяч) рублей.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

Лица, не подавшие заявки на торги, в жалобе должны указать обстоятельства, свидетельствующие о нарушении установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Таким образом, рассмотрение жалоб по ст. 18.1 Закона о защите конкуренции введено для защиты прав и законных интересов лиц, заинтересованных в проведении торгов и в участии в них, подтверждающих свою заинтересованность подачей заявки или невозможностью подачи заявок ввиду пороков информационного обеспечения торгов или препятствии в подаче заявки.

При рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа в соответствии с ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

_____ в жалобе указывает на то, что организатор торгов _____ нарушил требования п. 1 ст. 28 Закона о банкротстве, не опубликовав информацию о продаже имущественного права в газете «Коммерсантъ». Заявитель считает, что организатор торгов _____ не выполнил требования п.п. 3, 4 ст. 139, п. 9 ст. 110 Закона о банкротстве, предусматривающие обязанность организатор торгов _____ не позднее, чем за тридцать дней до даты проведения торгов опубликовать сообщение о продаже предприятия в порядке, установленном ст. 28 Закона о банкротстве. В ходе рассмотрения жалобы _____ пояснил, что в связи с отсутствием информации в газете «Коммерсантъ» он или иное лицо, заинтересованное в подаче заявки не имело возможности участвовать в торгах по продаже имущества ООО «Юнитстрой». Заявитель не подал заявку на участие в связи с тем, что 21.11.2018 заключен договор купли – продажи права (требования) к ООО «Строй-Ресурс», установленного определением Арбитражного суда Красноярского края от 24.10.2017 по делу №А33-19958/2011, договор купли-продажи заключен с _____

Согласно ч. 3 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения. На основании вышеизложенного жалоба _____ подана в установленные ч. 3 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции десятидневный срок, в связи с этим подлежит рассмотрению.

Организатор торгов в лице представителя по доверенности _____ пояснил, что жалоба _____ не подлежит рассмотрению антимонопольным органом, в связи с тем, что заявитель оспаривает действия _____ не в рамках проведения процедуры торгов, а процедуры реализации имущества ООО «Юнитстрой» путем заключение прямых договоров, без проведения торгов. Соответствующий порядок был утвержден собранием кредиторов ООО «Юнитстрой» (Протокол собрания кредиторов № 6 от 21.09.2018). Также, организатор торгов пояснил, что ранее проводились торги, которые завершились при отсутствии заявок участников. В качестве документального подтверждения представитель организатор торгов _____ предоставил «Порядок продаже имущества без проведения торгов в электронной форме» от 21.09.2018 б/н подписанный конкурсным управляющим ООО «Юнитстрой» _____ (далее - Порядок от 21.09.2018).

П. 2 Порядка от 21.09.2018 закреплено, что конкурсный управляющий размещает объявление о проведении торгов в печатном издании по месту нахождения должника.

П. 4 Порядка от 21.09.2018 закреплено, что заявки на участие принимаются почтой по адресу: по адресу: 623702, Свердловская обл., г. Березовский, а/я 50.

П. 8 Порядка от 21.09.2018 закреплено, что если несколько участников торгов предоставили в установленные срок заявки, содержащие различные предложения о цене, право приобретения принадлежит участнику торгов, предложившего максимальную цену.

20.11.2018 на основании Порядка от 21.09.2018 конкурсный управляющий ООО «Юнитстрой» _____ принял решение о заключении договора с _____, подавшим единственную заявку с предложением о заключении договора в период проведения торгов с 13.11.2018 по 19.11.2018.

В ходе рассмотрения жалобы представитель _____ по доверенности – _____ пояснил, что «Порядок от 21.09.2018» утверждение в Арбитражном суде не проходил.

Комиссия Свердловского УФАС России проанализировав представленные материалы, заслушав доводы лиц, участвующих в деле приходит к следующим выводам.

Согласно п. 2 ст. 140 Закона о банкротстве продажа прав требования должника осуществляется конкурсным управляющим в порядке и на условиях, которые установлены ст. 139 Закона о банкротстве.

Согласно п. 4 ст. 139 Закона о банкротстве 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.

Согласно п. 1.1 ст. 139 Закона о банкротстве установлено, что порядок продажи имущества должника может предусматривать, что, если имущество должника не было

реализовано на первых торгах, имущество должника подлежит продаже по частям, начиная с новых первых торгов, при этом исчисление сроков, установленных для продажи имущества должника, начинается заново. Собрание кредиторов или комитет кредиторов вправе утвердить иной порядок продажи имущества должника, чем тот, который был предложен конкурсным управляющим. Порядок, сроки и условия продажи имущества должника должны быть направлены на реализацию имущества должника по наиболее высокой цене и должны обеспечивать привлечение к торгам наибольшего числа потенциальных покупателей. Конкурсный управляющий вправе обратиться в Арбитражный суд с ходатайством об утверждении порядка, сроков и условий продажи имущества должника

Согласно п. 2 ст. 139 Закона о банкротстве в случае возникновения в ходе конкурсного производства обстоятельств, в связи с которыми требуется изменение порядка, сроков и (или) условий продажи имущества должника, конкурсный управляющий обязан представить собранию кредиторов или в комитет кредиторов для утверждения соответствующие предложения относительно таких изменений.

Из представленных на исследование комиссии документов установлено, что организатор торгов после повторных торгов должника провел продажи имущественного права ООО «Юнитстрой» посредством публичного предложения. Однако, в нарушение требований ст. 139 Закона о банкротстве вместо повторного проведения публичного предложения по продаже имущества ООО «Юнитстрой» провел не предусмотренную ст. 139 Закона о банкротстве процедуру.

Согласно п. 5 ст. 139 Закона о банкротстве имущество должника, балансовая стоимость которого на последнюю отчетную дату до даты открытия конкурсного производства составляет менее чем сто тысяч рублей, продается в порядке, установленном решением собрания кредиторов или комитета кредиторов, т.е. в данном случае направления соответствующего сообщения не обязательно.

Согласно исследуемых комиссией документов стоимость имущества ООО «Юнитстрой» на момент открытия конкурсного производства превышала сто тысяч рублей. Между тем, конкурсный управляющий не принял мер по переоценке имущества, что позволило бы ему на основании п. 5 ст. 139 Закона о банкротстве избрать форму реализации имущества без торгов в соответствии с п. 2 ст. 140 Закона о банкротстве.

Пункт 2 «Порядка от 21.09.2018» противоречит п. 1 ст. 28 Закона о банкротстве согласно которой сведения, подлежащие опубликованию, при условии их предварительной оплаты включаются в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве и опубликовываются в официальном издании, определенном Правительством Российской Федерации. Распоряжением Правительства РФ от 21.07.2008 № 1049-р газета «Коммерсантъ» определена в качестве официального издания. На территории Свердловской области зарегистрировано и осуществляет фактическую деятельность ЗАО «Коммерсантъ» в г. Екатеринбург».

Таким образом, действиями (бездействием) организатора торгов, вынесшего на собрание кредиторов противоречащий Закону о банкротстве «Поялок продажи имущества без проведения торгов в электронной форме» от 21.09.2018 нарушены требования п. 2 ст. 140 Федерального закона от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Нарушение порядка определения формы проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, образует событие административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 20 ст. 18.1 и п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, принимает решение о необходимости выдачи предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Комиссия Свердловского УФАС России решила выдать организатору торгов предписание о принятии всех зависящих от него мер по отмене утвержденного Протоколом № 6 от 21.09.2018 **«Порядка продажи имущества без проведения торгов в электронной форме»** от 21.09.2018 б/н подписанного конкурсным управляющим ООО «Юнитстрой» **«Решение об заключении договора с**

» б/н от 20.11.2018.

Учитывая установленные ч. 16 и ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведения в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

Лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, совершившие административные правонарушения, предусмотренные ст. 7.32.4 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица, т.е. в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (ст. 2.4 КоАП РФ).

Согласно ч.ч. 1-3 ст. 25.15 КоАП РФ, лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату. Извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства. При этом, место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, а также место нахождения юридического лица.

Согласно ч.ч. 1 и 2 ст. 25.1 КоАП РФ потерпевший, а также лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Свердловского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу признать обоснованной.
2. *Организатора торгов* – конкурсного управляющего ООО «Юнитстрой» признать нарушившим ч. 2 ст. 140 Закона о банкротстве при организации и проведении торгов по продаже права требования дебиторской задолженности к ООО «СТРОЙ-РЕСУРС» установленное Определением Арбитражного суда Красноярского края от 24.10.2017 по делу №А33-19958/2011;
3. Выдать организатору торгов предписание.
5. *Организатору торгов* – конкурсному управляющему ООО «Юнитстрой» надлежит явиться на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 7.32.4 КоАП РФ 16.01.2019 в 11 ч. 00мин. в Свердловское УФАС России (ул. Московская, 11, 2 этаж, к. 221, г. Екатеринбург, 620014).
6. в срок до 21.12.2018 предоставить в адрес Управления, первоначально по электронной почте (to66@fas.gov.ru) следующие документы (надлежаще заверенные их копии):
 - паспорт (первые две страницы и прописка), документ о назначении на должность (судебный акт);
 - письменное объяснение (ст. 26.3 КоАП РФ) и иные документы (сведения), которые сочтете необходимым приобщить к возбуждаемому делу об административном правонарушении.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Свердловской области.