



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 145/18.1-2018

22 ноября 2018 г.

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. от 04.09.2018 № 271) в составе:

Председатель Комиссии: — заместитель руководителя управления;
члены Комиссии: — специалист-эксперт отдела контроля органов
власти;
— специалист 1 разряда отдела
контроля органов власти,

при участии в качестве:

заявителя —

лично (паспорт);

организатора торгов —

лично (паспорт);

оператора электронной площадки — Акционерное общество «Российский аукционный дом» , не явился,

надлежаще извещен;

слушатель —

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) жалобу

(вх. № 01-24509 от 13.11.2018) на действия (бездействие) финансового управляющего — организатора торгов в лице

совершенные при организации и проведении торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника: Лот № 3 — комплекс зданий и сооружений в составе: здание бетонорастворного узла с эстакадами. Литер: А, А2, А3, инвентарный номер: 3663\01\0001\56-00, общая площадь здания бетонорастворного узла (литера А) - 423,9 кв.м., этажность: 2; застроенная площадь эстакады (литера А2) - 69,0 кв.м.; застроенная площадь эстакады (литера А3) - 21,4 кв.м. Адрес объекта: Свердловская область, г. Дегтярск, Объездная дорога, 23. Кадастровый номер: 66:40:0000000:717. - Нежилое здание, общая площадь здания (литера А1) 74,5 кв.м., этажность: 1. Адрес объекта: Свердловская область, г. Дегтярск, объездная дорога, строение 26. Кадастровый номер: 66:40:0101026:2136. - Земельный участок. Категория земель: земли населенных пунктов,

разрешенное использование: под объект промышленности. Общая площадь земельного участка 12 209 кв.м. Адрес объекта: Свердловская область, город Дегтярск, Обьездная дорога, 23. Кадастровый номер: 66:40:0101026:1154 (торги № 75737 на сайте <http://bankruptcy.lot-online.ru>),

УСТАНОВИЛА:

Рассмотрение жалобы было назначено на 22.11.2018 в 15 час. 30 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомления (исх. № 21057 от 15.11.2018) на электронную почту – _____, заявитель на электронную почту - _____, оператор электронной площадки на электронную почту - _____.

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

Защита гражданских прав в административном порядке согласно п. 2 ст. 11 ГК РФ осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Согласно п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган уполномочен рассматривать жалобы заявителей на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов. При этом случаи, когда договор может быть заключен только путем проведения торгов, согласно п. 3 ст. 447 ГК РФ устанавливаются ГК РФ или иным законом.

В соответствии с ч. 4 ст. 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - 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.

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 22.01.2018 по делу № А60-23488/2017 _____ признан банкротом и в отношении него введена процедура реализации имущества гражданина. Финансовым управляющим утвержден

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

Извещение о проведении торгов в форме публичного предложения было опубликовано 17.09.2018 на сайте электронной торговой площадки – <http://bankruptcy.lot-online.ru> (торги № 75737, код лота – РАД-146564), 14.09.2018 на сайте ЕФРСБ (номер сообщения – 3033529).

В извещении № РАД-146564 указано, что заявки на участие в торгах подаются с 04.10.2018 12:00 по 28.11.2018 12:00 в соответствии со следующими периодами:

Время начала периода, начала приема заявок	Время окончания приема заявок	Время окончания периода	Величина изменения	Предложение	Сумма задатка	Время окончания приема задатка
04.10.2018 12:00	10.11.2018 12:00	11.11.2018 12:00	0	1 980 000	198 000	08.11.2018 12:00
11.11.2018 12:00	12.11.2018 12:00	13.11.2018 12:00	99 000	1 881 000	198 000	12.11.2018 12:00
13.11.2018 12:00	14.11.2018 12:00	15.11.2018 12:00	99 000	1 782 000	198 000	14.11.2018 12:00
15.11.2018 12:00	16.11.2018 12:00	17.11.2018 12:00	99 000	1 683 000	198 000	16.11.2018 12:00
17.11.2018 12:00	18.11.2018 12:00	19.11.2018 12:00	99 000	1 584 000	198 000	18.11.2018 12:00
19.11.2018 12:00	20.11.2018 12:00	21.11.2018 12:00	99 000	1 485 000	198 000	20.11.2018 12:00
21.11.2018 12:00	22.11.2018 12:00	23.11.2018 12:00	99 000	1 386 000	198 000	22.11.2018 12:00
23.11.2018 12:00	24.11.2018 12:00	25.11.2018 12:00	99 000	1 287 000	198 000	24.11.2018 12:00
25.11.2018 12:00	26.11.2018 12:00	27.11.2018 12:00	99 000	1 188 000	198 000	26.11.2018 12:00
27.11.2018 12:00	28.11.2018 12:00	28.11.2018 12:15	99 000	1 089 000	198 000	28.11.2018 12:00

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.

Согласно Протоколу от 10.11.2018 об определении участников торгов в период с 04.10.2018 по 10.11.2018 на участие в торгах поступили заявки следующих участников: ООО «А-СТРОЙ» и . Заявка отклонена, в связи с непоступлением задатка на указанный в извещении счет на дату составления протокола.

Следовательно, вправе обжаловать процедуру проведения торгов в полном объеме.

Протоколом от 10.11.2018 о результатах проведения торгов ООО «А-СТРОЙ» признано победителем торгов как единственный допущенный к участию в торгах участник.

В соответствии с ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов.

указывает на неправомерный отказ в допуске к участию в торгах по причине непоступления задатка, так как в соответствии с платежным поручением от 07.11.2018 № 88609 денежные средства в размере 198000 (сто девяносто восемь тысяч) рублей 00 копеек списаны 07.11.2018 со счета плательщика, следовательно, в этот же день поступили на счет получателя - АО «Российский аукционный дом»

В соответствии с абз. 2 п. 5.1 Порядка № 495, **определение участников** торгов осуществляется организатором торгов **в соответствии с положениями статьи 110 Закона о банкротстве.**

Организатор торгов, в соответствии с п. 8 ст. 110 Закона о банкротстве, **определяет участников** торгов.

Решение организатора торгов о допуске заявителей к участию в торгах, согласно п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве, 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 настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов.

Абзацем 5 пункта 12 статьи 110 Закона о банкротстве установлено, что решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается в случае, если поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

Между тем, согласно представленной ПАО «Сбербанк» выписке по операциям на счете АО «Российский аукционный дом» _____, денежные средства в размере 198000 (сто девяносто восемь тысяч) рублей 00 копеек поступили на указанный счет от _____ 07.11.2018.

Также согласно представленным АО «РАД» сведениям, денежные средства от _____ поступили 07.11.2018 на указанный в извещении о проведении торгов счет оператора электронной площадки.

Как пояснил организатор торгов в лице _____, им заключен Договор оказания услуг от 18.04.2018 № ЭП/ЗРАД-4040-2018 (далее – Договор оказания услуг) с оператором электронной площадки в лице АО «РАД» по предоставлению доступа к электронной торговой площадке [http:// lot-online.ru](http://lot-online.ru) с целью назначения (объявления) и проведения Заказчиком торгов в электронной форме по продаже имущества должников в соответствии с Законом о банкротстве, а также услуг оператора соответствующей торговой площадки.

Приложением № 1 к Договору оказания услуг является Договор о задатке (договор присоединения), согласно которому **Претендент** для участия в торгах в форме открытого аукциона и публичных торгов по продаже имущества должника

перечисляет денежные средства в размере 10% от начальной цены имущества (задаток) на **расчетный счет Оператора** электронной площадки - АО «Российский аукционный дом»

Согласно абз. 2 п. 2 Договора о задатке, в случае, когда сумма задатка от Претендента не зачислена на указанный расчетный счет Оператора электронной площадки на дату, указанную в сообщении о продаже имущества должника, Претендент не допускается к участию в торгах. Представление Претендентом платежных документов с отметкой об исполнении при этом во внимание Организатором торгов не принимается.

Также организатор торгов в лице _____ указывает на то, что в данном случае при формировании Протокола от 10.11.2018 об определении участников торгов на сайте электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» он мог проверить заявки потенциальных участников только по двум критериям: «Соответствие заявки на участие в торгах установленным критериям» и «Соответствие представленным заявителем документов установленным к ним требованиям и достоверность содержащихся в них сведений», в то время как графа «Поступление задатка на указанный в сообщении о поведении торгов счет на дату сосавтления настоящего Протокола» автоматически была заполнена оператором электронной площадки, так как именно на его счет поступают денежные средства в качестве оплаты задатка. Организатор торгов также пояснил, что функционал электронной площадки не дает возможность организатору изменить сведения о поступлении задатков, а также организатор торгов не имеет доступа к расчетному счету оператора электронной площадки, следовательно, отсутствует возможность лично удостовериться в факте поступления (непоступления) задатков.

Организатором торгов, согласно п. 8 ст. 110 Закона о банкротстве, выступает внешний управляющий или привлекаемая с согласия собрания кредиторов или комитета кредиторов для этих целей специализированная организация.

В соответствии с п. 2.6 Порядка № 495 зарегистрированным на электронной площадке лицам присваивается статус организатора торгов, участника торгов.

Согласно представленным оператором электронной площадки в лице АО «РАД» сведениям (вх. № 01-25148 от 22.11.2018), _____ аккредитован на электронной площадке как организатор торгов по направлению «продажа имущества должников».

Организатор торгов согласно п. 8 ст. 110 Закона о банкротстве выполняет следующие функции:

- публикует и размещает сообщение о продаже предприятия и сообщение о результатах проведения торгов;
- принимает заявки на участие в торгах, предложения о цене предприятия;
- определяет участников торгов;
- осуществляет проведение торгов в случае использования открытой формы представления предложений о цене предприятия;
- определяет победителя торгов и подписывает протокол о результатах проведения торгов;
- уведомляет заявителей и участников торгов о результатах проведения торгов.

При проведении торгов в форме публичного предложения определение участников торгов осуществляется с учетом положений, предусмотренных пунктом 5.2 Порядка № 495, которым установлено следующее.

Оператор электронной площадки направляет организатору торгов все зарегистрированные заявки на участие в торгах, представленные и не отозванные до окончания срока представления заявок для определенного периода проведения торгов, и приложенные к ним документы с указанием даты и точного времени представления заявки на участие в торгах, порядкового номера регистрации каждой заявки не позднее тридцати минут после окончания периода проведения торгов.

Если имеются заявки на участие в торгах, представленные и не отозванные до окончания срока представления заявок для соответствующего периода проведения торгов, **организатор торгов** посредством программно-аппаратных средств сайта **формирует протокол** об определении участников торгов и направляет указанный протокол в форме электронного сообщения, подписанного квалифицированной электронной подписью, оператору электронной площадки не позднее пяти календарных дней после окончания периода проведения торгов.

Таким образом, **определение участников торгов и формирование** по его результатам **протокола** относится к **исключительной компетенции организатора торгов** и должно осуществляться им в полном объеме.

При этом, организатор торгов в лице _____ передал часть своих функций по принятию задатков, установлению факта их поступления и указанию таких сведений в протоколе об определении участников торгов оператору электронной площадки в лице АО «РАД» по Договору оказания услуг.

Оператор электронной площадки, в соответствии с п. 1.4 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 (утв. Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495, далее – Требования № 495), обязан обеспечивать соответствие электронной площадки требованиям к электронным площадкам, указанным в главе II настоящих Требований.

Электронная площадка, согласно пп.пп. «а» и «г» п. 2.1 Требований № 495, должна обеспечивать:

- возможность проведения торгов в соответствии с Порядком № 495
- наличие у каждого зарегистрированного на электронной площадке лица рабочего раздела («личного кабинета»), доступ к которому может иметь только указанное лицо, а также наличие административного раздела, доступ к которому может иметь только оператор электронной площадки.

Лица, совместно причинившие вред, отвечают перед потерпевшим солидарно (ст. 1080 ГК РФ).

В связи с тем, что законодательно данные функции возложены на организатора торгов, следовательно, **их передача** иному лицу **не исключает правовых последствий для организатора торгов**, в случае их ненадлежащего исполнения.

На основании изложенного, Комиссия Свердловского УФАС России установила в действиях (бездействии) организатора торгов в лице _____ нарушение абз. 5 п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве и абз. 2 п. 5.1 Порядка № 495, что выразилось в неправомерном отказе в допуске _____ к участию в торгах по причине непоступления задатка на указанный в сообщении о поведении торгов счет на дату составления протокола об определении участников торгов № РАД-146564.

Нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах образует событие предусмотренного ч. 6 ст. 7.32.4 КоАП РФ административного правонарушения.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 и п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения

торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Также Комиссия приняла решение о необходимости выдачи организатору торгов в лице _____ предписания о необходимости принятия всех зависящих от него мер по:

1) отмене Протокола от 10.11.2018 об определении участников продажи в электронной форме посредством публичного предложения имущества должника № РАД-146564 и Протокола от 10.11.2018 о результатах продажи в электронной форме посредством публичного предложения имущества должника № РАД-146564;

2) отзыву оферты о заключении договора купли-продажи с ООО «А-СТРОЙ»;

3) повторному рассмотрению заявок на участие в торгах № РАД-146564 и формированию по результатам такого рассмотрения новых протоколов об определении участников торгов и о результатах проведения торгов.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является непосредственное обнаружение должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

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 случае совершения ими административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (ст. 2.4 КоАП РФ).

К квалификационным требованиям, предъявляемым к арбитражным управляющим, согласно ст. 20 Закона о банкротстве относится наличие высшего образования, наличие стажа руководящей работы не менее чем 2 года в совокупности, сдача теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих, прохождение стажировки сроком не менее 6 месяцев в качестве помощника арбитражного управляющего.

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.

Учитывая вышеизложенное и руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Свердловского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу признавать обоснованной.
2. Организатора торгов в лице признавать нарушившим абз. 5 п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве и абз. 2 п. 5.1 Порядка № 495, что выразилось в неправомерном отказе в допуске к участию в торгах по причине непоступления задатка на указанный в сообщении о поведении торгов счет на дату составления протокола об определении участников торгов № РАД-146564.
3. Выдать предписание организатору торгов.
4. Организатору торгов в лице надлежит явиться на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 6 ст. 7.32.4 КоАП РФ, **17.12.2018 в 12 ч. 00 мин.** в Свердловское УФАС России (ул. Московская, 11, 2 этаж, к. 221, г. Екатеринбург, 620014).
5. в срок до **13.12.2018** предоставить в адрес Управления, первоначально по электронной почте (*tob6@fas.gov.ru*) следующие документы (надлежаще заверенные их копии) и сведения:
 - копию судебного акта о назначении арбитражным управляющим должника;
 - паспорт (первые две страницы и прописка);
 - 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.



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ЖАЛОБЕ № 145/18.1 – 2018

22 ноября 2018 г.

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. от 04.09.2018 № 271) в составе:

Председатель Комиссии:
члены Комиссии:

– заместитель руководителя управления;
– специалист-эксперт отдела контроля органов
власти:
– специалист 1 разряда отдела
контроля органов власти,

руководствуясь ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и на основании своего Решения от 22.11.2018 по жалобе № 145/18.1 – 2018,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов в лице в срок до
14.12.2018 принять все зависящие от него меры по:
 - 1.1. отмене Протокола от 10.11.2018 об определении участников продажи в электронной форме посредством публичного предложения имущества должника № РАД-146564 и Протокола от 10.11.2018 о результатах продажи в электронной форме посредством публичного предложения имущества должника № РАД-146564;
 - 1.2. отзыву оферты о заключении договора купли-продажи с ООО «А-СТРОЙ»;
 - 1.3. повторному рассмотрению заявок на участие в торгах № РАД-146564 и формированию по результатам такого рассмотрения новых протоколов об определении участников торгов и о результатах проведения торгов.
2. О выполнении настоящего Предписания проинформировать Свердловское УФАС России в течение 5 дней с момента исполнения предписания.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 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.