



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по жалобам №№ 209/18.1-2018, 210/18.1-2018 и 212/18.1-2018

24 декабря 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 28.11.2018 № 399) в составе:

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

при участии в качестве:
заявителей:

— (доверенность от 20.12.2018 № 66 АА 5460010);

—), не явился, уведомлен;

организатора торгов — Общество с ограниченной ответственностью
(доверенность от 21.12.2018 № б/н);

конкурсного управляющего —

), представители:

(доверенность от 24.12.2018 № б/н),

(доверенность от 16.04.2018 № б/н);

оператора электронной площадки - Общество с ограниченной ответственностью
«ЮТендер» (

заинтересованных лиц:

- Общество с ограниченной ответственностью

), представитель —

(доверенность от

27.04.2016 № б/н);

(паспорт),

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

(вх. № 01-27320 и вх. № 01-27319 от 17.12.2018) и

(вх. № 01-27488 от 18.12.2018) на действия (бездействие) организатора торгов в

лице ООО

совершенные при организации и проведении торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника ОАО «Первоуральский завод

горного оборудования» (публичное предложение № 35158 на сайте ЭТП – <http://www.utender.ru>): Лот № 1 - Земельный участок (Свердловская обл., г. Первоуральск, ул. Серова 4А), Кадастровый №66:58:0120004:691, площадь, кв.м. 122971; Земельный участок (Свердловская обл., г. Первоуральск, южнее промплощадки ОАО "ПЗГО"), Кадастровый №66:58:0120004:21, площадь, кв.м. 9353; Земельный участок (Свердловская обл., г. Первоуральск, южнее промплощадки ОАО "ПЗГО"), Кадастровый №66:58:0120004:22, площадь, кв.м. 3072. Обременение объектами недвижимости, не принадлежащими должнику; Лот № 2 - Земельный участок, Кадастровый №66:58:0120004:687, площадь, кв.м. 5118; Земельный участок, Кадастровый №66:58:0120004:690, площадь, кв.м. 11840; Земельный участок, Кадастровый №66:58:0120004:688, площадь, кв.м. 6596; Земельный участок, Кадастровый №66:58:0120004:689, площадь, кв.м. 7812; Адреса всех земельных участков: Свердловская обл., г. Первоуральск, ул. Серова 4А. Обременение объектами недвижимости, не принадлежащими должнику,

УСТАНОВИЛА:

Рассмотрение жалобы было назначено на 24.12.2018 в 15 час. 30 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомлений (исх. № 23614 от 19.12.2018, исх. № 23654 от 20.12.2018) на электронную почту – _____, Покатаев В.В. на электронную почту – _____, Останин В.В. на электронную почту – _____, конкурсный управляющий 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 ином законе.

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 22.05.2017 по делу А60-26212/2015 ОАО «Первоуральский завод горного оборудования» признано несостоятельным (банкротом), в отношении его имущества открыто конкурсное производство. Конкурсным управляющим утвержден _____

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

Извещение о проведении аукциона было опубликовано на сайте электронной торговой площадки – <http://www.utender.ru> (публичное предложение № 35158), 18.11.2018 на сайте ЕФРСБ (номер сообщения – 3216357).

Заявки на участие в торгах, согласно извещению № 35158, подаются с 20.11.2018 16:00 по 07.12.2018 00:00 в соответствии со следующими периодами.

Дата начала интервала	Дата начала приема заявок на интервале	Дата окончания приема заявок на интервале	Дата окончания интервала	Снижение цены предыдущего интервала на процент начальной цены,	Задаток на интервале, руб.	Цена на интервале, руб.
20.11.2018 16:00	20.11.2018 16:00	22.11.2018 00:00	22.11.2018 00:00	0,00	5 977 800,00	29 889 000,00
22.11.2018 00:00	22.11.2018 00:00	25.11.2018 00:00	25.11.2018 00:00	20,00	4 782 240,00	23 911 200,00
25.11.2018 00:00	25.11.2018 00:00	28.11.2018 00:00	28.11.2018 00:00	20,00	3 586 680,00	17 933 400,00
28.11.2018 00:00	28.11.2018 00:00	01.12.2018 00:00	01.12.2018 00:00	20,00	2 391 120,00	11 955 600,00
01.12.2018 00:00	01.12.2018 00:00	04.12.2018 00:00	04.12.2018 00:00	20,00	1 195 560,00	5 977 800,00
04.12.2018 00:00	04.12.2018 00:00	07.12.2018 00:00	07.12.2018 00:00	10,00	597 780,00	2 988 900,00

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.

Согласно размещенным на сайте электронной площадки 12.12.2018 протоколам об определении участников торгов по Лоту № 2 поступили следующие заявки:

По лоту № 1 размещен 12.12.2018 протокол о результатах проведения открытых торгов, согласно которому торги отменены.

У организатора торгов в лице ООО «А-Клуб» отсутствуют сведения о поступивших по Лоту № 1 заявок потенциальных участников торгов, оператором электронной площадки данные сведения не представлены.

Таким образом, и вправе обжаловать процедуру проведения торгов в части информационного обеспечения, а также препятствий в подаче заявки.

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.

и в жалобах ссылаются на то, что организатором торгов в лице ООО неправомерно отменены торги по Лоту № 1 в связи с запретом отчуждения земельного участка без находящихся на нем зданий, строений, сооружений (пп. 5 п. 1 ст. 1, п. 4 ст. 35 Земельного кодекса РФ).

Абзацем 6 пункта 4 статьи 35 ЗК РФ предусмотрено, что не допускается отчуждение земельного участка без находящихся на нем здания, сооружения в случае, если они принадлежат одному лицу.

При этом, как указывают заявители, часть расположенных на земельном участке зданий, сооружений принадлежат , а сам земельный участок - ОАО «Первоуральский завод горного оборудования». Также данный факт установлен самим извещением о проведении торгов, согласно которому земельный участок обременен объектами недвижимости, не принадлежащими должнику.

Следовательно, у организатора торгов в лице ОАО не было оснований для отмены торгов по Лоту № 1.

Если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения (абз. 1 п. 4 ст. 448 ГК РФ).

Вместе с тем, указанный в абз. 1 п. 4 ст. 448 ГК РФ срок организатором торгов в лице ООО не соблюден.

Как пояснил представитель конкурсного управляющего, в адрес поступило заявление об отмене торгов по продаже земельного участка с кадастровым № 66:58:0120004:691, так как на данном земельном участке расположены принадлежащие ему на праве собственности объекты недвижимого имущества.

При этом, Комиссией при рассмотрении 24.12.2018 указано, что данный спор о правомерности (неправомерности) отмены торгов разрешается в судебном порядке, а также абз. 2 п. 4 ст. 448 ГК РФ предусмотрено, что в случае, если организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Также на рассмотрении 24.12.2018 представитель идентифицировал обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов как неопубликование им протокола об определении участников торгов.

Согласно абз. 5 п. 5.2 Порядка № 495, 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.

в жалобах указывают на то, что по заключенным ими агентским договором с соответственно, на торги по Лоту № 1 были поданы заявки данными участниками в период с 04.12.2018 по 07.12.2018.

При этом, организатором торгов 12.12.2018 сформирован Протокол о результатах поведения торгов, а протокол об определении участников торгов организатором торгов не формировался.

Как пояснил организатор торгов в лице ООО , в связи с отменой торгов у него отсуживала обязанность по формированию протокола об определении участников торгов.

Торги посредством публичного предложения проводятся с учетом предусмотренных пунктом 6.1.3 Порядка № 495 положений, которыми отмена торгов не предусмотрена.

Торги, согласно абз. 6 п. 6.1.3 Порядка № 495, могут быть лишь завершены вследствие оставления конкурсным кредитором предмета залога за собой, предусмотренных пунктом 4.2 статьи 138 Закона о банкротстве. В таком случае организатор торгов посредством программно-аппаратных средств сайта направляет оператору электронной площадки электронное сообщение о завершении торгов вследствие оставления конкурсным кредитором

предмета залога за собой с указанием наименования такого конкурсного кредитора (для юридического лица) или фамилии, имени и отчества (последнее - при наличии) (для физического лица), с даты поступления которого торги автоматически завершаются.

В рассматриваемом случае торги были отменены после окончания периода подачи заявок, следовательно, оператором электронной площадки, в соответствии с абз. 2 п. 5.2 Порядка № 495, организатору торгов должны были быть направлены все зарегистрированные заявки на участие в торгах, представленные и не отозванные до окончания срока представления заявок для определенного периода проведения торгов, в целях формирования протокола об определении участниов торгов, что свидетельствует об обязанности организатор торгов в лице ООО по формированию протокола об определении участников торгов.

Таким образом, в действиях (бездействии) организатора торгов в лице ООО усматриваются признаки нарушения абз. 5 п. 5.2 Порядка № 495, что выразилось в бездействии относительно формирования протокола об определении участников торгов № 35158.

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

Также указывает на необоснованный отказ в допуске к участию в торгах по Лоту № 2 агента Покатаева В.В. – , так как был приложен полный пакет документов, предусмотренных ст. 110 Закона о банкротстве, а также перечислен задаток.

В Протоколе от 12.12.2018 об определении участников торгов указано, что не допущен к участию в торгах, так как заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным в соответствии с Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ и указанным в сообщении о проведении торгов.

Как пояснил представитель конкурсного управляющего, в заявке отсутствовали сведения об участии в капитале заявителя внешнего управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является внешний управляющий.

Представитель отметил, что в заявке было указано на отсутствие заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, внешнему управляющему, следовательно, такое указание свидетельствует о полном отсутствии заинтересованности, в том числе об отсутствии участия в капитале заявителя внешнего управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является внешний управляющий.

В соответствии с п. 12 ст. 110 Закон о банкротстве решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается в случае, если:

- заявка на участие в торгах не соответствует требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов;

- представленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям или недостоверны;

- поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

Согласно п. 11 ст. 110 Закона о банкротстве заявка на участие в торгах должна соответствовать требованиям, установленным в соответствии с настоящим Федеральным

законом и указанным в сообщении о проведении торгов, и оформляется в форме электронного документа.

Заявка на участие в торгах должна содержать также сведения о наличии или об отсутствии заинтересованности заявителя по отношению к должнику, кредиторам, внешнему управляющему и о характере этой заинтересованности, сведения об участии в капитале заявителя внешнего управляющего, а также саморегулируемой организации арбитражных управляющих, членом или руководителем которой является внешний управляющий.

Согласно абз. 5 п. 5.1 Порядка № 495 протокол об определении участников торгов содержит перечень заявителей, допущенных к участию в торгах, а также перечень заявителей, которым отказано в допуске к участию в торгах **с указанием оснований принятого решения об отказе** в допуске заявителя к участию в торгах.

Представитель конкурсного управляющего пояснил, что на электронной площадке нет возможности самостоятельно указать основания для отказа в допуске, а есть только возможность выбора из 3х предложенных вариантов, что и было сделано.

Вместе с тем, ни организатор торгов, ни конкурсный управляющий не подавали в антимонопольный орган жалобу на оператора электронной площадки в лице ООО «ЮТендер».

Комиссия Свердловского УФАС России в действиях (бездействии) организатора торгов в лице ООО _____ усматривает нарушение п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве и абз. 5 п. 5.1 Порядка № 495, выразившееся в неуказании конкретных причин отказа в допуске заявки к участию в торгах.

Нераскрытие в Протоколе оснований отказа в допуске (что именно и чему именно не соответствует) является нарушением процедуры и порядка организации и проведения торгов (дело № А60-33266/2017).

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов образует событие административного правонарушения, предусмотренного ч. 10 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, 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 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 антимонопольного органа решила выдать организатору торгов в лице ООО _____ предписание по формированию протокола об определении участников торгов по итогам периода с 04.12.2018 по 07.12.2018.

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.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части настоящего Кодекса, а ч.ч. 6 и 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ установлена административная ответственность юридических лиц (дело № А60-54372/2015).

В соответствии с п.п. 1 и 2 ст. 25.4 КоАП РФ защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или юридического лица, являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители, которыми могут являться его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено, допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц (п. 15 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5).

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.

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

РЕШИЛА:

1. Жалобу (вх. № 01-27320 от 17.12.2018) и жалобу признать обоснованными в части бездействия организатора торгов в лице ООО по формированию протокола об определении участников торгов № 35158 по Лоту № 1. (вх. № 01-27319 от 17.12.2018)
2. Жалобу признать необоснованной.
3. Организатора торгов в лице ООО признать нарушившим: - абз. 5 п. 5.2 Порядка № 495, что выразилось в бездействии относительно формирования протокола об определении участников торгов № 35158 по Лоту № 1;

- п. 12 ст. 110 Закона о банкротстве и абз. 5 п. 5.1 Порядка № 495, выразившееся в неуказании в Протоколе от 12.12.2018 об определении участников торгов конкретных причин отказа в допуске заявки к участию в торгах.

4. Выдать организатору торгов в лице ООО _____ предписание.

5. Законному представителю ООО _____ надлежит явиться на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч.ч. 6 и 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ, в отношении юридического лица _____ в Свердловское УФАС России

6. Директору ООО «_____» надлежит явиться на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч.ч. 6 и 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ, в отношении должностного лица либо обеспечить ознакомление с данным решением должностного лица, ответственного за формирование Протокола об определении участников торгов № 35158 по Лоту № 1, и его явку в Свердловское УФАС России

7. ООО «А-Клуб» в срок до **28.01.2019** предоставить в адрес Управления, первоначально по электронной почте (tob6@fas.gov.ru), следующие документы (надлежаще заверенные их копии) и сведения в отношении ООО _____ и _____ (ответственного должностного лица):

- документ, подтверждающий факт внесения записи в Единый государственный реестр юридических лиц;

- паспорт (первые две страницы и прописка), документ о назначении на должность;

- копию заключенного ООО «_____» договора с _____ на организацию и проведение торгов;

- письменные объяснения (ст. 26.3 КоАП РФ) отдельно от юридического лица и должностного лица;

- 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.