



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-2846/2019

20.09.2019

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 07.06.2019 № 231) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления;
члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля органов власти;
<...> – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

при участии в качестве:

заявителя – ООО «Доки-Плюс» (Мамина-Сибиряка ул., д. 101, оф. 7.16, г. Екатеринбург, 620075), представитель – <...>;

организатора торгов – АО «ЮФ «Доктор права» (Маяковского ул., д. 25-А, оф. 503, г. Екатеринбург, 620041), представитель – <...>

конкурсный управляющий - <...> – извещен, явка не обеспечена;

оператора электронной площадки - ЗАО «Уральская электронная торговая площадка» (620109, г. Екатеринбург, ул. Крауля, д.9-А, оф.507), извещено, явка не обеспечена,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Доки-Плюс» (вх. № 01-23095 от 06.09.2019) на действия (бездействие) конкурсного управляющего ООО «АвтоСоюз» <...>, совершенные при организации и проведении торгов (торги № 0008965 на сайте - <http://www.etpu.ru/>) посредством публичного предложения по продаже имущества должника: Дебиторская задолженность к ООО «Терра Лоджистикс»,

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 13.09.2019 в 11 час. 00 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомления (исх. № 20154 от 11.09.2019) на электронную почту – <...>, конкурсный управляющий на электронную почту - <...> заявитель на электронную почту – <...>, оператор электронной площадки на электронную почту – <...>.

В связи с необходимостью получения дополнительной информации, руководствуясь ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией Свердловского УФАС России принято решение о продлении срока принятия решения по жалобе № 066/01/18.1-2846/2019.

Рассмотрение жалобы назначено на 20.09.2019 в 14 час. 30 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомления (исх. № 20715 от 16.09.2019) на электронную почту – <...>, конкурсный управляющий на электронную почту - <...>, заявитель на электронную почту – <...>, оператор электронной площадки на электронную почту – <...>.

При рассмотрении жалобы осуществлялось аудиопротоколирование на устройство OLYMPUS DIGITAL VOICE RECORDER WS-831.

На основании ст. 11 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть оспорено в суде.

Согласно п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции), антимонопольный орган уполномочен рассматривать жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов. Торги (в том числе электронные) в силу п. 4 ст. 447 ГК РФ проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. 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.

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).

Решением Арбитражного Суда Свердловской области от 24.11.2015 ООО «АвтоСоюз» (ИНН 6659194655) признано несостоятельным (банкротом).

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 23.12.2015 по делу № А60-18009/2015 конкурсным управляющим ООО «АвтоСоюз» утвержден <...>.

Определением Арбитражного суда Свердловской области от 13.04.2019 по делу А60-18009/2015 признаны недействительным решение конкурсного управляющего ООО «АвтоСоюз» организатора торгов - <...> о признании победителем торгов <...>.

Также признан недействительным договор уступки права требования №2-Д/КП от 19.11.2018, заключенный должником с <...> и применены последние недействительности сделки в виде двусторонней реституции.

Согласно п. 2.6 положения о порядке, срока и условиях реализации имущества ООО «АвтоСоюз» от 15.02.2019 (далее - Положение о продаже имущества должника) организатором торгов №0008965 является АО «ЮА «Доктор права».

Извещение о проведении торгов в форме публичного предложения было опубликовано на сайте <https://bankrot.fedresurs.ru> 29.08.2019 (объявление № 4102959), в газете «Коммерсантъ» 31.08.2019 (№46010008506), на сайте электронной площадки - <http://bankrupt.etpu.ru> (торги № 0008965) 05.09.2019.

Заявки на участие в торгах, согласно извещению № 0008965, принимались с 07.09.2019 10:00 до 22.10.2019 10:00.

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 том, чтобы торги состоялись, подтверждающих свою заинтересованность, в том числе подачей заявки или борясь с невозможностью подачи заявок ввиду пороков информационного обеспечения торгов или препятствия в подаче заявки.

Согласно информации, представленной оператором электронной площадки в период приема заявок на участие в торгах № 0008965 с 07.09.2019 10:00 час. по 12.09.2019 17:00 час. заявок на участие не зарегистрировано.

Следовательно, ООО «Доки-Плюс» вправе обжаловать действия (бездействие) организатора торгов в части информационного обеспечения торгов, а также препятствия 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 действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

ООО «Доки-Плюс» в жалобе указывает, что согласно п. 4 ст. 139 Закона о банкротстве продажа имущества должника посредством публичного предложения осуществляется на торгах, и, соответственно требование статьи 110 Закона о банкротстве о сроках публикации извещения о реализации имущества должника распространяется и на такую форму реализации имущества должника, как публичное предложение.

ООО «Доки-Плюс» поясняет, что в пункте 9 ст. 110 Закона о банкротстве установлена обязанность организатора торгов опубликовать не позднее чем за тридцать дней до даты проведения торгов сообщение о продаже предприятия в порядке, установленном статьей 28 настоящего Федерального закона, и в печатном органе по месту нахождения должника.

Закон о банкротстве не содержит иного, отличного от указанного в статье 110 Закона о банкротстве срока для публикации сообщения о продаже имущества должника посредством публичного предложения.

Таким образом, информация о продаже имущества посредством публичного предложения должна быть опубликована не менее чем за 30 дней до начала проведения торгов. В противном случае являлось бы неисполнимым соблюдение требований к содержанию сообщения о продаже, установленных статьей 110 Закона о банкротстве.

Соблюдение данного срока направлено на обеспечение равного доступа всех лиц к участию в торгах, в том числе на обеспечение возможности для потенциальных покупателей зарегистрироваться на электронной площадке, сформировать документацию, необходимую для участия в торгах, и своевременно оплатить задаток.

В рассматриваемом случае Арбитражный управляющий в нарушение порядка проведения торгов объявление о проведении торгов посредством публичного предложения разместил за восемь дней до начала торгов (объявление от 29.08.2019 г., а дата начала подачи заявок 07.09.2019 г.).

Заявитель указал, что правовая позиция о том, что организатором торгов должен соблюдаться тридцатидневный срок для публикации сообщения о проведении торгов до их проведения подтверждается: решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю от 06.08.2018 г. № 98-18.1-2018, которым признан нарушившим требования части 9 статьи 110 Закона о банкротстве организатор торгов, нарушение выразилось в опубликовании сообщения о проведении торгов посредством публичного предложения по продаже имущества с нарушением сроков, предусмотренных частью 9 ст. 110 указанного закона, Постановлением Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 10.10.2013 г. по делу № А05-229/2013, в котором указано: «Поскольку размещение информации преследует цель привлечения более широкого круга потенциальных покупателей, желающих приобрести реализуемое имущества должника с публичных торгов, то требование статьи 110 Закона о банкротстве о сроках публикации извещения о реализации имущества должника распространяются и на такую форму реализации имущества должника как публичное предложение. Пунктом 9 статьи Закона о банкротстве установлена обязанность организатора торгов опубликовать не позднее чем за тридцать дней до даты проведения торгов сообщение о продаже предприятия в порядке, установленном статьей 28 настоящего Федерального закона, и в печатном органе по месту нахождения должника. Срок представления заявок на участие в торгах должен составлять не менее чем, двадцать пять рабочих дней со дня опубликования и размещения сообщения о проведении торгов. Таким образом, следует признать ошибочным вывод судов первой и апелляционной инстанции о том, что организатором торгов по реализации имущества были соблюдены сроки опубликования извещения о проведении торгов. Торги по продаже дебиторской задолженности проводились посредством публичного предложения в период с 29.10.2012 по 18.12.2012. Опубликовано в газете «Коммерсантъ» от 27.10.2012 в связи с чем срок приема заявок для участия в торгах составлял менее тридцати дней (с 27.10.2012 по 29.10.2012), а также в постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 12.12.2016 г. по делу № А79-1830/2016, решением Арбитражного суда Чувашской Республики - Чувашии от 24.06.2016 г., определением Сахалинского областного суда от 01.04.2014 г. по делу № 33-450/14, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 25.05.2015 г. по делу № А28-2205/2011, Постановлении ФАС Уральского округа от 03.09.2013 г. по делу № Ф09-7918/13.

Заявитель пояснил, что соблюдение 30-ти дневного срока для публикации извещения о торгах направлено на увеличение доступа потенциальных покупателей, в целях максимально полного пополнения конкурсной массы должника в интересах его кредиторов.

Вместе с тем, организатор торгов указывает, что довод ООО «Доки-Плюс», о том что сообщение о проведении торгов по продаже имущества должника ООО «АвтоСоюз» опубликовано с нарушением сроков, основан на неверном толковании закона и противоречит позиции Высших судов, а также сложившейся правоприменительной практике.

Торги по продаже имущества должника ООО «АвтоСоюз» - дебиторской задолженности ООО «Терра Лоджистик» - проводятся на основании Положения о продаже имущества должника. Указанное решение комитета кредиторов ООО «АвтоСоюз» не отменено и не оспорено.

Согласно п. 4.1. Положения о продаже имущества должника, организатор торгов обязан опубликовать информационное сообщение о продаже имущества посредством публичного предложения в официальном издании (газете «Коммерсантъ» и Едином

федеральном реестре сведений о банкротстве) не позднее чем за семь дней до даты начала приема заявок на публичном предложении.

Установленный Положением о продаже имущества должника и соблюденный организатором торгов срок публикации сообщения о проведении торгов в форме публичного предложения не менее чем за 7 дней до даты начала приема заявок не противоречит закону.

Требование установленное п.9 ст. 110 Закона о банкротстве неприменимо к торгам по продаже имущества должника в форме публичного предложения.

Также заявитель в своей жалобе указывает, что срок представления заявок на участие в торгах должен составлять не менее чем двадцать пять рабочих дней со дня опубликования и размещения сообщения о проведении торгов (п. 8 ст. 110 Закона о банкротстве).

В рассматриваемом случае Арбитражный управляющий в нарушение порядка проведения торгов установил срок прием заявок для участия в торгах менее 25 дней (с 29.08.2019 г. по 07.09.2019 г.).

Организатор торгов указал, что согласно п. 4.5. Положения о продаже имущества должника, период, по истечении которого последовательно снижается цена предложения - каждые 3 календарных дня с даты начала публичного предложения. Данное положение также отражено в сообщениях о проведении торгов.

Согласно сообщению о проведении торгов №4102959 от 29.08.2019, дата и время начала приёма заявок 07.09.2019 10:00, дата и время окончания приёма заявок 22.10.2019; первый период - 3 календарных дня действует начальная цена, далее каждые 3 календарных дня цена снижается на 7% от начальной цены.

Следовательно, период приёма заявок на оспариваемых торгах составляет 32 рабочих дня, что больше 25 рабочих дней; порядок, установленный Законом о банкротстве и Положением о продаже имущества должника, соблюден.

Согласно ч. 2. ст. 140 Закона о банкротстве, продажа прав требования должника осуществляется конкурсным управляющим в порядке и на условиях, которые установлены статьей 139 настоящего Федерального закона, если иное не установлено федеральным законом или не вытекает из существа требования.

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 (ч. 3 ст. 139 Закона о банкротстве).

В соответствии с ч. 9 ст. 110 Закона о банкротстве, не позднее чем за тридцать дней до даты проведения торгов их организатор обязан опубликовать сообщение о продаже предприятия в порядке, установленном статьей 28 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 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 ч. 7.1 Закона о банкротстве, после включения отчета об оценке имущества должника в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве в случае, если такая оценка проводилась по требованию конкурсного кредитора или уполномоченного органа в соответствии с настоящим Федеральным законом, либо после истечения срока направления указанного требования внешний управляющий представляет собранию кредиторов или в комитет кредиторов для утверждения свои предложения о порядке продажи предприятия, включающие в себя сведения:

– подлежащие включению в сообщение о продаже имущества должника в соответствии с пунктом 10 настоящей статьи;

– о средствах массовой информации и сайтах в сети «Интернет», где предлагается соответственно опубликовать и разместить сообщение о продаже имущества должника, о сроках опубликования и размещения указанного сообщения;

– о специализированной организации, которую предлагается привлечь в качестве организатора торгов.

Собрание кредиторов или комитет кредиторов вправе утвердить иной порядок продажи предприятия, чем тот, который был предложен конкурсным управляющим.

В случае наличия между конкурсным управляющим и собранием кредиторов (комитетом кредиторов) разногласий по вопросу согласования порядка продажи прав требования должника данные разногласия разрешаются в порядке, предусмотренном пунктом 2 статьи 139 настоящего Федерального закона. (ч. ст. 140 Закона о банкротстве).

Согласно Определению Верховного Суда РФ от 23.10.2017 по делу А65-15007/2016, Закон о банкротстве в процедуре конкурсного производства не устанавливает тридцати дневного срока для размещения сообщения о продаже имущества должника путем публичного предложения, поскольку такая продажа после дважды несостоявшихся торгов по постоянно снижающейся цене направлена на то, чтобы в кратчайший срок реализовать имущество, полностью или частично погасить требования кредиторов и завершить процедуру конкурсного производства. Установление для публичного предложения тридцати дневного срока для публикации приведет к необоснованному затягиванию срока конкурсного производства и увеличению расходов в конкурсном производстве.

Аналогичные выводы содержатся в многочисленных судебных актах судов апелляционной и кассационной инстанций, в частности, в Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 05.06.2019 №Ф09-5813/18, Постановлении первого Арбитражного апелляционного суда от 13.02.2019 по делу №А43-13902/2016, Постановлении Второго Арбитражного Апелляционного суда от 05.03.2019 №02АП-10747/2018 по делу №А17-5435/2012, Постановлении Восьмого Арбитражного апелляционного суда от 20.06.2019 №08АП-1728/2019, 08АП-1729/2019 по делу А70-7472/2016, от 27.08.2018 по делу А75-9164/2015, Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 15.11.2018 №Ф06-13819/2016, Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 10.04.2019 №Ф05-21223/2017, от 15.10.2018 по делу №А40-136972/16, постановление Десятого Арбитражного апелляционного суда от 10.06.2019 №10АП-5330/2019 по делу №А41-21198/15.

Кроме того, заявитель в своей жалобе указал, что согласно ст. 17 Закон о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений 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, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2. создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3. нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4. участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Заявитель пояснил, что конкурсным управляющим Басовым А.Н. при проведении торгов по продаже дебиторской задолженности к ООО «Терра Лоджистикс» нарушаются нормы антимонопольного законодательства, искусственно ограничивается круг лиц для участия в торгах. ООО «Доки-Плюс» в связи с очень коротким промежутком времени лишено возможности организационно и финансово подготовиться к участию к торгам: регистрация на малоизвестной площадке (www.etpu.ru), большая сумма задатка (16 236 023,80 руб.) - все это вопросы, которые необходимо решить и для которых необходим существенный промежуток времени. Управляющим ограничиваются и нарушаются права ООО «Доки-Плюс» на участие в торгах, в то время как, очевидно, подготовленные лица, заранее зарегистрированные на площадке, по согласованию с управляющим смогут принять участие и внести задаток для участия в торгах.

Вместе с тем, организатор торгов пояснил, что согласно представленным заявителем судебным актам: определению Арбитражного суда Свердловской области от 13.04.2019, Постановлению Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.07.2019 по делу №А60-18009/2015, заявитель являлся участником предыдущих торгов по продаже того же имущества должника - дебиторской задолженности к ООО «Терра Лоджистик», проведенных 19.11.2018, а следовательно, решение об участии в торгах по приобретению дебиторской задолженности ООО «Терра Лоджистик» и выделил денежные средства на задаток.

ООО «Доки-Плюс», оспаривая торги по продаже дебиторской задолженности к ООО «Терра Лоджистик», требовало признания себя победителем торгов, суд в этой части в удовлетворении заявления ООО «Доки-Плюс» отказал. Заявителем были поданы апелляционная, а затем и кассационная жалобы на определение суда, однако судами апелляционной и кассационной инстанции в признании ООО «Доки-Плюс» победителем торгов было отказано.

Таким образом, ООО «Доки-Плюс» на протяжении уже практически года осведомлено о продаже указанного выше имущества должника, явно заинтересовано в его приобретении и оперативно отслеживает информацию о торгах. Так, сообщение о проведении торгов размещено на Едином федеральном реестре сведений о банкротстве 29.08.2019, и уже к 05.05.2019 ООО «Доки-Плюс» подготовлена и подана жалоба в Свердловское УФ АС России.

Согласно п. 2.4. Порядка №495, заявление на регистрацию подлежит регистрации оператором электронной площадки в журнале таких заявлений с указанием даты и точного времени его представления.

В срок не позднее трех рабочих дней со дня поступления заявления на регистрацию оператор электронной площадки обязан его рассмотреть и принять решение о регистрации либо об отказе в регистрации лица на электронной площадке.

В случае принятия решения о регистрации лица на электронной площадке оператор электронной площадки направляет такому лицу уведомление о регистрации.

Постановлением от 01.08.2019 по делу № 066/04/7.32.4-1900/2019 об административном правонарушении <...> (<...>) привлечен к административной ответственности (ч. 7 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.

Исходя из вышеизложенного, жалоба ООО «Доки-Плюс» является необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Доки-Плюс» признать необоснованной.

2. В действиях (бездействии) организатора торгов в лице АО «ЮФ «Доктор права», конкурсного управляющего ООО «АвтоСоюз» в лице Басова Александра Николаевича нарушений не выявлено.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

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