###

### **РЕШЕНИЕ**

по делу № 29-И/2012 о нарушении

антимонопольного законодательства при проведении торгов

02 октября 2012 г. г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии

Оберемок В.В. – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти;

 Левит Н.В. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

 Абдуллаев И.Р. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

 Федоров Д.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

в присутствии представителей: от Организатора торгов ООО «Торговый дом «АТТИКА» – З. (доверенность б/н от 01.10.2012), от Заявителя – Т. (доверенность б/н от 01.10.2012), рассмотрев жалобу ИП Т. (далее – Заявитель)на действия организатора торгов – ООО «Торговый дом «АТТИКА», выразившиеся в отказе в допуске к участию в торгах – продажи в электронной форме путем публичного предложения имущества, находящегося в залоге, принадлежащего ООО «Югшинсервис» (лот № 2) и признании победителем Ф. Информация о проведении указанных торгов опубликована в газете «Коммерсант» № 178 от 22.09.2012 (сообщение № 61030075932),

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Организатором торгов – ООО «Торговый дом «АТТИКА», выразившиеся в отказе в допуске к участию в торгах – продажи в электронной форме путем публичного предложения имущества, находящегося в залоге, принадлежащего ООО «Югшинсервис» (лот № 2) и признании победителем Ф. Информация о проведении указанных торгов опубликована в газете «Коммерсант» № 178 от 22.09.2012 (сообщение № 61030075932).

22.09.2012 в газете «Коммерсант» опубликовано сообщение № 61030075932 о проведении торгов посредством публичного предложения по продаже имущества должника в составе Лота № 2, указав, что начальная цена лота № 2 – 26.292.933,56 руб; задаток составляет 20 процентов от начальной цены лота; подать заявки, документы и предложение о стоимости имущества можно с 00.00 с 24.09.2012 до 02.11.2012 до 15-00 на ЭТП «А-КОСТА info»; начиная с даты и времени начала приема заявок в течение тридцати рабочих дней, начальная цена в Установленном периоде равна начальной цене лота, сниженной на девяносто шесть процентов.

Индивидуальный предприниматель Т. (далее – Заявитель), в 00.00.35 часов 24.09.2012 подала заявку на участие в торгах, предложив за имущество должника цену в размере 1.052.000 руб.

Заявка заявителя имеет № 1, цена предложения заявителя не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для данного периода проведения торгов.

При этом 24.09.2012 заявитель уплатила задаток за участие в торгах в сумме 210.400 руб., что подтверждается платежным поручением № 132.

В указанную дату задаток поступил на счет организатора торгов.

Однако организатор торгов заявителя к участию в торгах не допустил на том основании, что поступление задатка не подтверждено на дату и время признания претендента участником торгов. Соответствующий протокол размещен на торговой площадке в 11:44 часов 24.09.2012.

По мнению Заявителя, «организатор торгов не учел требования гражданского законодательства о банковской деятельности и положения п.12 ст.110 Закона о банкротстве, согласно которому решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается, если поступление задатка на счета, указанные в сообщении о проведении торгов, не подтверждено на дату составления протокола об определении участников торгов.

Под датой, названной в Законе, следует понимать календарные сутки.

Сообщение о торгах опубликовано 22.09.2012 (суббота – выходной день), начало подачи заявок 00:00 часов 24.09.2012 (переход с воскресенья на понедельник), в выходные дни счета юридических лиц и предпринимателей банки не обслуживают – это общеизвестный факт.

Следовательно, оплатить задаток за участие вторгах заявитель, как индивидуальный предприниматель, могла только в первый рабочий день после выходных, каковым по обстоятельствам дела является 24.09.2012.

В соответствии с ч.1 ст.849 Гражданского кодекса Российской Федерации банк обязан зачислять поступившие на счет клиента денежные средства не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета.

В силу ч.2 ст.31 Федерального закона от 02.12.1990 N 395-1 "О банках и банковской деятельности" кредитная организация, Банк России обязаны осуществить перечисление средств клиента и зачисление средств на его счет не позже следующего операционного дня после получения соответствующего платежного документа, если иное не установлено федеральным законом, договором или платежным документом.

Ст.80 Федерального закона от 10.07,2002 N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" установлено, что общий срок осуществления платежей по безналичным расчетам не должен превышать два операционных дня, если указанный платеж осуществляется в пределах территории субъекта Российской Федерации, и пять операционных дней, если указанный платеж осуществляется в пределах территории Российской Федерации.

Согласно п.1.3 Раздела 1 Части 3 Положения о правилах ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории РФ (утв. ЦБ РФ 26.03.2007 N 302-П) кредитная организация самостоятельно определяет продолжительность операционного дня, представляющего собой операционно-учетный цикл за соответствующую календарную дату, в течение которого все совершенные операции оформляются и отражаются в бухгалтерском учете по балансовым и внебалансовым счетам с составлением ежедневного баланса.

Операционный день включает в себя операционное время, в течение которого совершаются банковские операции и другие сделки, а также период документооборота и обработки учетной информации, обеспечивающий оформление и отражение в бухгалтерском учете операций, совершенных в течение операционного времени, календарной датой соответствующего операционного дня, и составление ежедневного баланса в сроки, установленные пунктом 2 2 настоящей Части.

Продолжительность операционного времени (время начала и окончания) для соответствующих операций (служб или внутренних структурных подразделений, их совершающих) определяется кредитными организациями самостоятельно.

Совокупность норм банковского законодательства и требования п.12 ст.110 Закона о банкротстве приводят к выводу о том, что под датой применительно к определению участников торгов следует понимать операционный день банка, на счет в котором должен поступить задаток.

Однако организатор торгов участников торгов определил в 11:44 часа, т.е. до окончания операционного дня банка.

Организатор торгов не учел, что срок поступления задатка на счет, указанный в сообщении о торгах, императивно установлен п.12 ст. 110 Закона о банкротстве и не может быть изменен по усмотрению организатора, поскольку согласно названной нормы, 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.

Организатор неправомерно обусловил поступление задатка не только датой, но и временем, которое определил по своему усмотрению в пользу угодного себе лица, каковым по обстоятельствам дела является Ф., признанный победителем торгов.

При этом, указав в протоколах время подачи заявки Ф. как 00:00:05 часов, организатор фальсифицировал данное время, поскольку фактически время подачи заявки Ф. иное, а именно: 00:05 часов, что, соответственно гораздо позже времени подачи заявки заявителя.

В соответствии с п.2, п.3 ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 28.07.2012) ”О защите конкуренции", при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах; нарушение порядка определения победителя торгов».

Таким образом, по-мнению Заявителя, Организатор при подведении итогов торгов неправомерно оказал преимущество Ф.

На основании изложенного, руководствуясь Федеральным законом №135-Ф3 «О защите конкуренции», Заявитель просит вынести в адрес ООО "Торговый дом "АТТИКА" предписание об отмене решения о признании Ф. участником и победителем торгов посредством публичного предложения по продаже имущества ООО "Югшинсервис", допуске к участию в торгах и признании победителем торгов индивидуального предпринимателя Т.

Рассмотрение жалобы назначено на 02.10.2012 в 11-00.

В ходе рассмотрения данной жалобы Комиссией установлено следующее.

Организатором торгов на рассмотрение жалобы представлены следующие документы (в копиях): возражения на жалобу Т. на неправомерные действия организатора торгов в письменном виде; выписки по расчетному счету № 40702810200011000904 в Краснодарском филиале «НББ» за периоды: 21.09.2012; с 23.09.2012 по 26.09.2012 и за 24.09.2012 по состоянию на 10-30 часов; платежное поручение № 1 от 21.09.2012, подтверждающее оплату Ф. задатка за участие в публичном предложении ООО «Югшинсервис» (начало приема заявок 24.09.2012); документы, представленные Заявителем для участия в торгах.

Организатор торгов считает, что решение о недопуске к участию в торгах ИП Т. и признании победителем торгов Ф. принято в соответствии с действующим законодательством.

Комиссия, рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения сторон, установила следующее.

Правоотношения в рамках банкротства регулируется Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Так в силу п. 1 ст. 1 указанного выше закона, в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации настоящий Федеральный закон устанавливает основания для признания должника несостоятельным (банкротом), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов.

Согласно части 4 статьи 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» *при продаже имущества должника посредством публичного предложения в сообщении о проведении торгов наряду со сведениями, предусмотренными* *статьей 110* *настоящего Федерального закона, указываются величина снижения начальной цены продажи имущества должника и срок, по истечении которого последовательно снижается указанная начальная цена. При этом начальная цена продажи имущества должника устанавливается в размере начальной цены, указанной в сообщении о продаже имущества должника на повторных торгах.*

*Рассмотрение организатором торгов представленной заявки на участие в торгах и принятие решения о допуске заявителя к участию в торгах осуществляются в порядке, установленном* *статьей 110* *настоящего Федерального закона.*

В соответствии с частью 12 статьи 110 указанного Федерального закона, *решение организатора торгов о допуске заявителей к участию в торгах принимается по результатам рассмотрения представленных заявок на участие в торгах и оформляется протоколом об определении участников торгов. К участию в торгах допускаются заявители, представившие заявки на участие в торгах и прилагаемые к ним документы, которые соответствуют требованиям, установленным настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов. Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов.*

*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.*

22.09.2012 в газете «Коммерсант» опубликовано извещение № 61030075932 о проведении торгов посредством публичного предложения по продаже имущества должника – ООО «Югшинсервис» в составе Лота № 2. Электронная версия газеты «Коммерсант», содержащей указанное извещение, размещена в сети Интернет 21.09.2012.

Кроме того, на сайте [www.fedresurs.ru](http://www.fedresurs.ru) (Единый федеральный реестр сведений о банкротстве) информационное сообщение о проведении указанных торгов было размещено 19.09.2012, то есть в среду.

Таким образом, у потенциальных участников имелась объективная возможность заранее ознакомиться с порядком проведения торгов, узнать их предмет, а также оплатить задаток для участия в торгах.

Из представленной Организатором торгов выписки из лицевого счета по состоянию на 21.09.2012 следует, что задаток от победителя торгов – Ф. в сумме 212000 рублей, поступил 21.09.2012.

По состоянию на 10-30 часов 24.09.2012 (дата и время определения победителя торгов) представлена выписка из лицевого счета Организатора торгов, согласно которой движение денежных средств на счете отсутствует.

Выпиской по лицевому счету Организатора торгов по состоянию за период с 23.09.2012 по 26.09.2012 подтверждается внесение 24.09.2012 ИП Т. задатка на участие в торгах, но не указано время поступления денежных средств на счет.

Вместе с тем, сам факт получения или неполучения в срок Организатором торгов задатка от ИП Т. не имеет решающего значения, так как, из представленной ЭТП ООО «А-КОСТА» на запрос Краснодарского УФАС России информации следует, что на данные торги было подано две заявки: от ИП Т. и Ф. Время подачи заявок: Т. – 24.09.2012 в 00:00:35, Ф. – 24.09.2012 в 00:00:05.

Победителем торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения признается участник торгов, который первым представил в установленный срок заявку на участие в торгах, содержащую предложение о цене имущества должника, которая не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов. С даты определения победителя торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения прием заявок прекращается (ч.4 ст. 139 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»).

Первым по времени представления заявок был гр. Ф., соответственно, даже если бы Организатор торгов признал ИП Т. участником торгов, победителем все равно был бы Ф., подавший все необходимые документы, а также оплаченный им задаток пришел на счет Организатора торгов на время рассмотрения заявок.

По вопросу рассмотрения довода Заявителя о наличии фальсификации Организатором торгов в протоколах времени подачи заявки Ф. необходимо отметить следующее.

Фальсификация доказательств устанавливается вступившим в законную силу приговором суда и влечет за собой определенные арбитражные процессуальные и уголовно-процессуальные последствия.

На дату рассмотрения жалобы ИП Т. (02.10.2012) Комиссии не представлено доказательств фальсификации Организатором торгов в протоколе времени подачи заявки Ф. Более того, электронная торговая площадка по запросу Краснодарского УФАС России подтвердила подачу заявки Ф. 24.09.2012 в 00:00:05.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Т. (вх. № 1859 от 24.09.2012) на действия организатора торгов – ООО «Торговый дом «АТТИКА», выразившиеся в отказе в допуске к участию в торгах – продажи в электронной форме путем публичного предложения имущества, находящегося в залоге, принадлежащего ООО «Югшинсервис» (лот № 2) и признании победителем Ф., необоснованной.

 Председатель Комиссии: В.В. Оберемок

 Члены Комиссии: Е.В. Крамаренко

 Н.В. Левит

 И.Р. Абдуллаев

 Д.В. Федоров

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.