

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Тыва**

Адрес: 667007, г. Кызыл, ул. Комсомольская, д. 122 "А"

Телефон/факс: (39422) 6-67-88, Факс: (39422) 6-67-88

E-mail: to17@fas.gov.ru

Заявитель: Смолокуров Алексей Борисович

Адрес: 191186, г. Санкт-Петербург, ул. Миллионная, д. 38, кв. 9

E-mail: dolganet81@yandex.ru

Организатор торгов:

Хертек Александр Оданович

667012, г. Кызыл, а/я 79

Aylanamon@mail.ru

Тел. 89620649101, 83942223837

Электронная площадка:

ООО «Аукционы Сибири»

644122, РФ, г. Омск, ул. Красный путь, 30

www.ausib.ru

(3812) 90-55-38

ЖАЛОБА

10.11.2017 за № 2101576 в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве Организатором торгов, Конкурсным управляющим МУП г. Кызыла «Городские тепловые сети» – Хертек Александром Одановичем было опубликовано сообщение о проведении Торгов посредством открытого аукциона по продаже имущества Муниципального унитарного предприятия г. Кызыла "Городские тепловые сети" (адрес: Кызыл, Кочетова, 100 а, ОГРН 1121719001106, ИНН 1701050700) (Далее – Должник) (Далее - Торги), согласно которому, Торги проводятся на электронной торговой площадке в сети интернет по адресу: www.ausib.ru (далее - ЭТП).

Предметом торгов является:

Лот №1 - Дебиторская задолженность (права требования) принадлежащая МУП г. Кызыла "Городские тепловые сети", как кредитору по неисполненным денежным обязательствам МУП города Кызыла «Благоустройство» в сумме 7 396 122,63 руб.

Согласно условиям торгов Подача заявок осуществляется в электронном виде с 13.11.2017 г. по 15.12.2017 г. включительно в рабочие дни, с 06-00 часов до 12-00 часов по московскому времени, на электронной торговой площадке "Аукционы Сибири" (www.ausib.ru). К участию в торгах допускаются юридические и физические лица, подавшие заявки на участие в торгах в электронной форме посредством системы электронного документооборота по адресу www.ausib.ru, обеспечившие поступление на счет организатора торгов, указанный в настоящем информационном сообщении, суммы задатка, допущенные к участию в торгах, а также зарегистрированные в качестве участников торгов.

Мною заблаговременно был уплачен задаток в размере 331 642,20 руб., который поступил на счет, указанный организатором торгов 14.12.2017 г. - до окончания периода с 13.11.2017 по 15.12.2017.

15.12.2017 г. в 09:53 (мск) Здоренко Сергеем Сергеевичем, действующим от моего имени и по моему поручению подана заявка на участие в указанных торгах.



Согласно протокола №5479-ОАОФ/1/1 об определении участников торгов в форме аукциона по продаже имущества МУП г. Кызыла "Городские тепловые сети" по лоту №1 заявка Здоренко Сергея Сергеевича принята.

Заявитель представил Заявку на участие в торгах и прилагаемые к ней документы, соответствующие требованиям законодательства и Сообщения о проведении торгов по продаже имущества в установленный Сообщением о проведении торгов по продаже имущества срок.

К участию в торгах по продаже имущества, составляющего Лот №1, Заявитель допускается и признается участником торгов.

16.12.2017 г. согласно протокола № 5479-ОАОФ/2/1 от 16 декабря 2017 г. о результатах торгов в форме аукциона по продаже имущества на участие в торгах допущен только один участник, организатором торгов принято решение о признании торгов несостоявшимися.

В связи с указанным 18 декабря 2017 года мной в адрес организатора торгов, конкурсного управляющего Должника Хертек Александра Одановича было направлено письмо с требованием заключить договор уступки прав требования с единственным участником торгов Смолокуровым Алексеем Борисовичем, от имени которого по доверенности действовал Здоренко Сергей Сергеевич, а также с указанием предложения цены заключения договора (составляющей сумму не ниже начальной) по лоту №1 Дебиторская задолженность (права требования) принадлежащей МУП г. Кызыла "Городские тепловые сети" как кредитору по неисполненным денежным обязательствам МУП города Кызыла «Благоустройство» в сумме 7.396 122,63 руб., и составляет 1 658 211,00 руб.

21.12.2017 г. от организатора торгов, конкурсного управляющего Должника Хертек Александра Одановича поступил ответ (исх №106), в соответствии с которым: *«В соответствии с п. 5 ст. 447 ГК РФ торги, в которых принимал участие только один участник, не могут обеспечить состязательность между участниками и наиболее выгодные условия для организатора торгов, а потому признаются несостоявшимися.*

Таким образом, заключение договора с единственным участником торгов не удовлетворяют требования конкурсного управляющего и кредиторов.

Также сообщаем, что внесенный Вами задаток в размере 331 642,20 рублей платежным поручением №56 от 20.12.2017г. Вам возвращен.

Дополнительно сообщаем о том, что 28 декабря 2017 г. будут объявлены повторные торги на ЭТП Аукционы Сибири» со снижением начальной цены на 10%. Прием и регистрация заявок для участия в торгах будет осуществляться с 29.12.2017 по 09.02.2018 г.».

Исходя из действий организатора торгов, конкурсного управляющего Должника Хертек Александра Одановича следует, что он непосредственно своими действиями нарушает интересы не только участника Торгов, но и Должника, и кредиторов Должника. Вызывает недоумение довод о том, что *«торги, в которых принимал участие только один участник, не могут обеспечить состязательность между участниками и наиболее выгодные условия для организатора торгов».* Торги являлись открытыми, публикация о торгах была сделана 10.11.2017, любое лицо располагало достоящим временем для принятия решения об участии в торгах и подачи заявки. Довод организатора торгов о «не обеспечении наиболее выгодных условий для организатора торгов» является крайне несостоятельной.

Сам факт того, что повторные торги будут проводиться со снижением начальной цены на 10% уже говорит о том, что Конкурсный управляющий, не заключая договор с Заявителем, грубейшим образом нарушает интересы и Должника и Кредиторов.

Согласно пункту 2 статьи 111 Закона о банкротстве продажа части имущества должника осуществляется в порядке, установленном пунктами 4 - 19 статьи 110 Закона о банкротстве, с учетом особенностей, установленных статьей 111 Закона о банкротстве.

Согласно пункту 16 статьи 110 Закона о банкротстве в течение двух рабочих дней с даты подписания протокола о результатах проведения торгов организатор торгов направляет победителю торгов и внешнему управляющему копии этого протокола. В течение пяти дней с даты подписания этого протокола внешний управляющий направляет победителю торгов предложение заключить договор купли-продажи предприятия с приложением проекта данного договора в соответствии с представленным победителем торгов предложением о цене предприятия.

В соответствии с пунктом 17 статьи 110 Закона о банкротстве в случае, если не были представлены заявки на участие в торгах или к участию в торгах был допущен только один участник, организатор торгов принимает решение о признании торгов несостоявшимися. При этом если к участию в торгах был допущен только один участник, заявка которого на участие в торгах соответствует условиям торгов (в случае проведения торгов в форме конкурса) или содержит предложение о цене предприятия не ниже установленной начальной цены продажи предприятия, договор купли-продажи предприятия заключается внешним управляющим с этим участником торгов в соответствии с условиями торгов (в случае проведения торгов в форме конкурса) или представленным им предложением о цене предприятия.

В соответствии с пунктом 18 статьи 110 Закона о банкротстве в случае признания торгов несостоявшимися и незаключения договора купли-продажи с единственным участником торгов, а также в случае незаключения договора купли-продажи предприятия по результатам торгов внешний управляющий в течение двух дней после завершения срока, установленного Законом для принятия решений о признании торгов несостоявшимися, для заключения договора купли-продажи предприятия с единственным участником торгов, для заключения договора купли-продажи предприятия по результатам торгов, принимает решение о проведении повторных торгов и об установлении начальной цены продажи предприятия. Повторные торги проводятся в порядке, установленном Законом о банкротстве. Начальная цена продажи предприятия на повторных торгах устанавливается на десять процентов ниже начальной цены продажи предприятия, установленной в соответствии с Законом на первоначальных торгах.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

На основании пункта 2 статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Согласно пункту 1 статьи 433 ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

Согласно части 2 статьи 437 ГК РФ содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта).

Согласно части 1 статьи 437 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

В соответствии с частью 3 статьи 437 ГК РФ совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Согласно пункту 4 статьи 445 ГК РФ если сторона, для которой в соответствии с ГК РФ или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Согласно абзацу 2 пункта 5 статьи 448 ГК РФ если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. В случае уклонения одной из них от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причинены.

В силу пункта 3 статьи 129 Закона о банкротстве конкурсный управляющий вправе распоряжаться имуществом должника в порядке и на условиях, которые установлены Законом о банкротстве.

В соответствии с пунктом 3 статьи 139 Закона о банкротстве после проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий приступает к его продаже.

Согласно пункту 6 статьи 18.1 Закона о банкротстве продажа предмета залога в ходе конкурсного производства осуществляется в порядке, установленном статьей 138 Закона о банкротстве.

Продажа предмета залога осуществляется в порядке, установленном пунктами 4, 5, 8 – 19 статьи 110 и пункта 3 статьи 111 Закона о банкротстве, и с учетом положений настоящей статьи. Порядок и условия проведения торгов определяются конкурсным кредитором, требования которого обеспечены залогом реализуемого имущества (пункт 4 статьи 138 Закона о банкротстве).

Согласно пунктам 4, 13 статьи 110 Закона о банкротстве продажа имущества должника осуществляется путем проведения открытых торгов в форме аукциона, в ходе которого предложения о цене предприятия заявляются участниками торгов открыто в ходе проведения торгов.

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 Законом о банкротстве и указанным в сообщении о проведении торгов. Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов (пункт 12 статьи 110 Закона о банкротстве).

Как указано выше, в соответствии с пунктом 17 статьи 110 Закона о банкротстве, если не были представлены заявки на участие в торгах или к участию в торгах был допущен только один участник, организатор торгов принимает решение о признании торгов несостоявшимися.

Если к участию в торгах был допущен только один участник, заявка которого на участие в торгах соответствует условиям торгов (в случае проведения торгов в форме конкурса) или содержит предложение о цене предприятия не ниже установленной начальной цены продажи предприятия, договор купли-продажи предприятия заключается внешним управляющим с этим участником торгов в соответствии с условиями торгов (в

случае проведения торгов в форме конкурса) или представленным им предложением о цене предприятия.

Из материалов следует, что на основании представленной Заявителем заявки на участие в торгах, Заявитель решением организатора торгов был допущен к участию в торгах. Допуск Заявителя к участию в торгах свидетельствует о признании организатором торгов представленной Заявителем заявки на участие в торгах, соответствующей требованиям, установленным Законом о банкротстве и указанным в сообщении о проведении торгов.

Информационное сообщение от 10.11.2017 за № 2101576 о продаже имущества Должника является своего рода публичной офертой – предложение, содержащее все существенные условия договора, из которого усматривается воля Конкурсного управляющего, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

Как указано выше, Заявителем перечислен задаток на расчетный счет, указанный организатором торгов в установленном размере, следовательно, Заявителем выполнено одно из условий договора в соответствии с частью 3 статьи 437 ГК РФ.

Подача Заявителем заявки на участие в открытом аукционе, которая была признана соответствующей, а также перечисление задатка свидетельствует о принятии им всех условий публичной оферты (информационного сообщения от 10.11.2017 за № 2101576), является акцептом, согласием с условиями торгов, в том числе, с начальной ценой продажи лота, кроме того Заявителем сделано предложение о заключении договора по цене в размере начальной цены продажи имущества, поэтому в силу пункта 17 статьи 110 Закона о банкротстве у Конкурсного управляющего не имелось препятствий для заключения договора с единственным участником торгов в соответствии с представленным им предложением о цене лота.

Заключение договора в указанном случае отвечает не только публичным интересам – соблюдение порядка торгов, но и частным интересам, поскольку заключение договора по результатам указанной процедуры не только сократит срок конкурсного производства, но и позволит реализовать имущество Должника по более высокой цене.

Аналогичные выводы изложены в Постановлении Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 09.07.2012 N 18АП-5671/2012 по делу N А76-5203/2012.

Таким образом, при указанных обстоятельствах, поскольку единственный участник торгов – Заявитель выразил свою волю на заключение договора купли-продажи имущества должника по результатам торгов путем подачи заявки, что уже свидетельствует о его согласии заключить такой договор, как минимум, по цене не ниже начальной, у Конкурсного управляющего отсутствовали основания для отказа от заключения договора с единственным участником торгов.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

На основании изложенного прошу:

- Признать незаконными действия Организатора торгов Конкурсного управляющего Хертек Александра Одановича, выразившиеся в виде: отказа от заключения со Смолокуровым Алексеем Борисовичем договора по итогам открытого аукциона как с единственным участником аукциона (идентификационный номер торгов на сайте <https://www.ausib.ru> : 5479-ОАОФ), и нарушающими порядок организации и проведения торгов по реализации имущества Должника МУП г. Кызыла «Городские тепловые сети».

2. Выдать Конкурсному управляющему МУП г. Кызыла «Городские тепловые сети» Хертеку Александру Одановичу предписание об устранении нарушений при

проведении торгов по реализации имущества должника МУП г. Кызыла «Городские тепловые сети»

А именно:

- Конкурсному управляющему МУП г. Кызыла «Городские тепловые сети» Хертек Александру Одановичу возобновить процедуру заключения договора по результатам проведения торгов в форме открытого аукциона с открытой формой представления предложений о цене по продаже имущества должника МУП г. Кызыла «Городские тепловые сети» по лоту №1 со Смолокуровым Алексеем Борисовичем по итогам открытого аукциона как с единственным участником аукциона (идентификационный номер торгов на сайте <https://www.ausib.ru>: 5479-ОАОФ), направив Смолокурову Алексею Борисовичу для подписания договор купли-продажи имущества должника МУП г. Кызыла «Городские тепловые сети», дав конкретный и разумный срок/период для реализации своего права на подписание-заключение такого договора по начальной цене лота.
- Организатору торгов Конкурсному управляющему МУП г. Кызыла «Городские тепловые сети» Хертек Александру Одановичу не осуществлять процедуры объявления повторных торгов по продаже имущества должника (по лоту №1) опубликованных после информационного сообщения № 2101576.

Приложение:

1. Сообщение о проведении торгов с сайта <http://bankrot.fedresurs.ru>;
2. Заявка на участие в торгах по лоту №1;
3. Копия платежного поручения об оплате задатка
4. Предложение Заявителя заключить договор
5. Ответ организатора торгов конкурсного управляющего
6. Протокол №5479-ОАОФ/1/1 от 15 декабря 2017 г. об определении участников торгов в форме аукциона
7. Протокол № 5479-ОАОФ/2/1 от 16 декабря 2017 г. о результатах торгов в форме аукциона по продаже имущества

Заявитель жалобы



Смолокуров А.Б.