

04.09.2012г.

**Управление ФАС по г.Москве**  
119017, г.Москва, Пыжевский пер., д.6  
E-mail: to77@fas.gov.ru

**Заявитель:**

Индивидуальный предприниматель  
Тимина Ирина Владимировна  
420107, г.Казань, ул.Марселя  
Салимжанова, д.12, кв.150  
(тел.: 8-917-230-26-35,  
факс: (8-843) 278-01-77,  
e-mail: timinvi@rambler.ru  
**п/адрес: 420107, г.Казань, а/я 114)**

**Организатор торгов:**

Организатор торгов  
имуществом ООО "Югшинсервис"  
ООО "БСТ Консалтинг"  
119017, г. Москва, а/я 109  
e-mail: bstconsulting@yandex.ru  
тел.: (8-985) 305-20-97

**ЖАЛОБА**

на неправомерные решения и действия организатора торгов

Решением Арбитражного суда Краснодарского края от 07.07.2010 по делу № А32-17768/2009 ООО "Югшинсервис", далее - должник, признано банкротом, конкурсным управляющим должника утвержден Гончаров Н.Н., далее - управляющий.

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

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.

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 (п.4 ст.139 Закона о банкротстве).

Согласно с п.8 ст.110 Закона о банкротстве размер задатка для участия в торгах устанавливается внешним управляющим и не должен превышать двадцать процентов начальной цены продажи предприятия.

В соответствии с п.1 ст.380 ГК РФ задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору

платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Следовательно, задаток не может превышать размер обязательства (цену договора), обеспечивающего его исполнение.

Совокупность приведенных норм права позволяет сделать вывод о том, что при проведении торгов посредством публичного предложения размер задатка не должен превышать двадцать процентов от цены имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов, и, тем более, превышать эту цену в несколько раз.

В соответствии с п.12 Закона о банкротстве 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.

В соответствии с п.2, п.3 ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 28.07.2012) "О защите конкуренции", далее - Закон о 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.

ООО "БСТ Консалтинг", далее - организатор торгов, опубликовал в газете "Коммерсантъ" № 163 от 01.09.2012г. сообщение № 77030577970 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.; начиная с даты начала приема заявок, в течение тридцати рабочих дней цена имущества в данном периоде равна начальной цене лота, сниженной на девяносто шесть процентов; заявки, предложения по цене, документы, прилагаемые к заявке, принимаются с 00 час. 00 мин. 03.09.2012 по 23 час. 59 мин. 12.10.2012 по московскому времени; задаток составляет 20% от начальной цены лота; задаток должен поступить в срок до даты составления протокола об определении участников торгов; документ, подтверждающий перечисление задатка с отметкой банка об исполнении, должен быть представлен вместе с заявкой.

Индивидуальный предприниматель Тимина И.В., далее - заявитель, считает, что организатор торгов при организации, проведении и подведении итогов торгов имуществом должника нарушил требования Закона о конкуренции, Закона о банкротстве, ГК РФ и иных нормативных актов вследствие чего неправомерно не допустил заявителя к участию в торгах по следующим основаниям.

Так, в сообщении о торгах указывается, что начальная цена имущества должника составляет 26.292.933,56 руб.

При этом, условия торгов не предполагают периода, в котором эта цена действует как предложение продажи имущества должника, поскольку, далее по сообщению указывается, что, начиная с даты начала приема заявок, цена имущества равна начальной цене лота, сниженной на девяносто шесть процентов, что, соответственно, составляет 1.051.717,34 руб.

Следовательно, в действительности начальная цена имущества должника составляет не 26.292.933,56 руб., как это указано в сообщении о торгах, а 1.051.717,34 руб.; задаток - не 5.258.586,71 руб., как это опубликовал организатор торгов на торговой площадке, а 210.343,47 руб.

При изложенных обстоятельствах организатор торгов опубликовал сведения об условиях участия в торгах, которые не соответствуют действительности.

Названные действия организатора торгов направлены на ограничение круга потенциальных участников и искусственное создание формальных оснований для их не допущения к участию в торгах, что, соответственно, является неправомерным.

Кроме того, организатор торгов обусловил возможность участия в торгах, если задаток поступит в срок до даты составления протокола об определении участников торгов и документ, подтверждающий перечисление задатка с отметкой банка об исполнении, будет представлен вместе с заявкой.

Между тем, применительно к дате опубликования сообщения о торгах 01.02.2012 (суббота - выходной день) и началу подачи заявок как 00:00 часов 03.09.2012 (переход с воскресенья на понедельник) названные условия участия в торгах являются фактически невыполнимыми, поскольку банки не работают.

Соответственно, уплатить задаток и представить документ, подтверждающий перечисление задатка с отметкой банка об исполнении, вместе с заявкой невозможно.

Тем не менее, заявитель решила участвовать в торгах и в 00:00:37 часов 03.09.2012 подала заявку с предложением цены в размере 1.052.000 руб., которая не ниже цены в размере 1.051.717,34 руб., установленной для названного периода проведения торгов.

Заявка заявителя имеет № 1, что подтверждается как самой заявкой, так и Протоколом № 3547-ОТПП/1 от 03.09.2012 "Об определении участников открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества Общества с ограниченной ответственностью "Югшинсервис".

При этом, 03.09.2012 заявитель уплатила задаток за участие в торгах в сумме 210.400 руб., что подтверждается платежным поручением № 114 от 03.09.2012.

В указанную дату задаток поступил на счет организатора торгов, что подтверждается банковской выпиской по счету заявителя о списании денежных средств.

Однако, организатор торгов заявителя к участию в торгах не допустил.

В электронном уведомлении о проверке заявки заявителя организатор торгов указал, что предоставленные заявителем документы не соответствуют установленным к ним требованиям, а именно: 1. Сумма задатка для участия в торгах 3547-ОТПП, указанная на электронной площадке, составляет 20% от начальной цены лота и равна 5.258.586.71руб. Сумма задатка, указанная в договоре задатка, составляет 210.400 руб., что не соответствует условиям участия в торгах; 2. К заявке на участие в торгах не приложен документ, подтверждающий перечисление задатка с отметкой банка об исполнении. 3. На дату составления протокола об определении участников торгов задаток не поступил на счет организатора торгов.

Таким образом, отказав заявителю в допуске к торгам, организатор торгов сослался на не выполнение заявителем именно тех условий, которые в силу изложенного являются неправомерными и ограничивают право заявителя на участие в торгах.

По обстоятельствам дела участников торгов организатор определил и соответствующий протокол разместил на торговой площадке в 14:01 часов 03.09.2012, что подтверждается скриншотом сайта торговой площадки.

При этом, организатор торгов не учел требования гражданского законодательства о банковской деятельности и положения п.12 Закона о банкротстве, согласно которому решение об отказе в допуске заявителя к участию в торгах принимается, в частности, в случае, 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.

Выше было сказано, что сообщение о торгах опубликовано 01.09.2012 (суббота - выходной день), начало подачи заявок 00:00 часов 03.09.2012 (переход с воскресенья на понедельник), банки в выходные дни не работают - общеизвестный факт.

Следовательно, оплатить задаток за участие в торгах возможно только в первый рабочий день после выходных, каковым по обстоятельствам дела является 03.09.2012.

В соответствии с ч.1 ст.849 ГК РФ 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 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 (времени), представляющего собой часть рабочего дня, под которым понимаются календарные дни, кроме установленных федеральными законами выходных и праздничных дней, а также выходных дней, перенесенных на рабочие дни решением Правительства Российской Федерации. В течение операционного дня производится обслуживание клиентов, прием документов для отражения в учете (кроме консультационной работы, которая может проводиться в течение всего рабочего времени). Конкретное время начала, конца операционного дня (времени) определяется кредитной организацией и доводится до сведения обслуживаемой клиентуры.

Совокупность норм банковского законодательства и требования п.12 ст.Закона о банкротстве приводят к выводу, что организатор торгов, определив участников торгов до окончания операционного дня (рабочего времени банка организатора торгов), в котором задаток мог быть уплачен (03.09.2012), тем самым, ограничил круг потенциальных участников.

Из Протокола № 3547-ОТПП/1 от 03.09.2012 "Об определении участников открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества Общества с ограниченной ответственностью "Югшинсервис" следует, что организатор торгов допустил к участию и признал участником торгов ООО "Райт инвест" (121357, г.Москва, ул.Артамонова, 16, 3, комната 24; ИНН: 7731408944; ОГРН: 1117746478442), который подал заявку в 00:09:10.191 часов 03.09.2012, т.е. позже заявителя.

В названном Протоколе организатор торгов указал, что задаток от ООО "Райт инвест" в размере 5.258.586,71 руб. поступил на расчетный счет, указанный в Сообщении о проведении торгов, в установленный Сообщением о проведении торгов по продаже имущества срок, т.е. до даты определения участников торгов, чего, соответственно,

быть не может, поскольку суббота и воскресенье - это нерабочие дни и банки не работают.

ООО "Райт инвест", если и уплатил задаток за участие в торгах, то никак не в размере 5.258.586,71 руб. и не в срок до 03.09.2012, что будет легко доказать.

Согласно Протоколу № 3547-ОТПП/2 от 03.09.2012 "О результатах открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества Общества с ограниченной ответственностью "Югшинсервис" победителем торгов признано ООО "Райт инвест" с ценой предложения в размере 1.051.717,34 руб., что еще раз подтверждает то обстоятельство, что заявитель совершенно правильно определил начальную цену лота.

При изложенных обстоятельствах организатор торгов искусственно с целью ограничения в допуске к участию в торгах создал для претендентов заведомо невыполнимые условия, а для ООО "Райт инвест", также не выполнившего эти условия, организатор создал преимущества и, фактически, фальсифицировал итоги торгов.

По обстоятельствам дела победителем торгов является заявитель.

При этом, задаток заявителя за участие в торгах в размере 20% от цены предложения, вопреки мнению организатора торгов, не только на дату, но и на время определения участников торгов уже поступил на счет организатора торгов.

Организатор торгов неправомерно не допустил заявителя к участию в торгах.

В соответствии с абз.4 п.12 ст.110 Закона о банкротстве решение о признании или об отказе в признании заявителя участником торгов может быть обжаловано в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Согласно п.15 Закона о банкротстве решение о признании участника торгов победителем также может быть обжаловано в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В соответствии с ч.1 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 28.07.2012) "О защите конкуренции" антимонопольный орган рассматривает жалобы, в частности, на действия (бездействие) организатора торгов.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.17, 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 28.07.2012) "О защите конкуренции", прошу:

1. Признать решение организатора торгов - ООО "БСТ Консалтинг" о признании ООО "Райт инвест" победителем торгов посредством публичного предложения по продаже имущества ООО "Югшинсервис", оформленное Протоколом № 3547-ОТПП/2 от 03.09.2012 "О результатах открытых торгов в форме публичного предложения по продаже имущества Общества с ограниченной ответственностью "Югшинсервис", незаконным.

2. Вынести в адрес ООО "БСТ Консалтинг" предписание об отмене названного решение и признании победителем торгов посредством публичного предложения по продаже имущества ООО "Югшинсервис" индивидуального предпринимателя Тимину И.В.

Перечень документов:

1. решение АС КК от 07.07.2010 по делу № А32-17768/2009;
2. сообщение о торгах;
3. заявка на участие в торгах;
4. п/поручение об уплате задатка;
5. уведомление о рассмотрении заявки;
6. скриншот сайта ЭТП;
7. протокол об определении участников;
8. протокол по итогам торгов.

Предприниматель



Тимина И.В.