



Саморегулируемая организация Союз Операторов Электронных Площадок

ОГРН 1137799019918 ИНН 7701169953

105062, Москва, ул. Макаренко, д. 5, стр. 1, офис 3

Тел. +7 (966) 146-99-66

Исх. № 1 – 14/29 от 13.09.2021 г.

**Членам Союза Операторов
Электронных Площадок**

Уважаемые коллеги!

Национальный Союз «Совет по профессиональной деятельности в электронных торгах» обратился в Федеральную антимонопольную службу России (Письмо от 02.04.2021 г. № 1-14/28) с предложением признать не подлежащими применению в отношении торгов по продаже имущества или предприятия должника в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, следующие документы ФАС России:

— Письмо ФАС России от 30.06.2016 №РП/44252/16 «Об обжаловании действий конкурсного управляющего при проведении торгов по реализации имущества должников-банкротов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции»;

— абзац 2 пункта 3.10 Письма ФАС России от 16.03.2015 №ИА/12337/15 «О направлении методических рекомендаций по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, в том числе если торги признаны несостоявшимися, на продавца государственного или муниципального имущества и (или) организатора продажи государственного и (или) муниципального имущества, проводимой в электронной форме»;

— пункт 2 Письма ФАС России от 24.09.2019 №РП/83261/19 «Об отдельных вопросах применения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалоб на обязательные в силу законодательства Российской Федерации торги»;

— Письмо ФАС России «О порядке рассмотрения жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, конкурсной или аукционной комиссии» от 27.02.2020;

— Письмо Федеральной антимонопольной службы от 12 сентября 2019 г. N ИА/79982/19 "О рассмотрении жалоб на действия организатора торгов, оператора электронной площадки в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции";

— Письмо Федеральной антимонопольной службы от 30 июня 2017 г. N РП/44748/17 "О направлении разъяснений по вопросам возможности применения положений статей 43, 51 - 51.2 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" к жалобам, рассматриваемым в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Основанием для указанного предложения является реализация пунктов 37 и 45 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 №2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее- Постановление), которыми определены новые подходы к вопросу полномочий антимонопольного органа в сфере регулирования торгов, предусматривающие, что предметом антимонопольного регулирования являются процедуры, обязательность которых прямо предусмотрена Федеральным законом от 26 июля 2006 г. N135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- Закон о защите конкуренции) в целях соблюдения антимонопольного законодательства, либо соответствующими отраслевыми законами, регулируемыми отдельные правоотношения, где контроль за проведением указанным процедур прямо делегирован антимонопольному органу (например, Федеральный закон от

05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее- Закон о контрактной системе), Федеральный закон от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее- Закон о закупках)).

Пункт 37 Постановления устанавливает, что иные торги, проведенные с нарушением положений, установленных законом, к сфере антимонопольного контроля по правилам статьи 17 Закона не относятся.

В то же время, положения пункта 45 Постановления разъясняют ограничение полномочий антимонопольного органа по возбуждению дел об административных правонарушениях в части привлечения арбитражного управляющего, организатора торгов, оператора электронной площадки к административной ответственности за нарушение процедуры проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, поскольку в силу пунктов 37 и 45 Постановления правила реализации полномочий антимонопольного органа, установленные Законом о защите конкуренции, не применяются, если иное прямо не предусмотрено законодательством.

Следовательно, нормы Закона о защите конкуренции не могут быть применены при рассмотрении вопросов, связанных с реализацией имущества должника в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, поскольку сделки, связанные с отчуждением имущества должника при данной процедуре или влекущие за собой передачу его имущества третьим лицам, находятся в сфере правового регулирования Закона о банкротстве.

ФАС России направила отказ в признании не подлежащими применению в отношении торгов по продаже имущества или предприятия должника в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, указанных документов (Письмо от 21.06.2021 г. № СП/50414/21), на основании того, что обязательность проведения торгов в случае реализации имущества должника установлена Законом о банкротстве и, в связи с этим, в порядке,

установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению, в том числе, жалобы на действия организатора торгов - конкурсного управляющего при проведении торгов, предусмотренных Законом о банкротстве.

Кроме того, в случае, если действия организатора торгов - конкурсного управляющего при проведении обязательных торгов, в том числе проводимых в соответствии с Законом о банкротстве, привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, то такие действия подлежат квалификации по статье 17 Закона о защите конкуренции.

С целью определения правового механизма оспаривания полномочий ФАС России по рассмотрению в порядке ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалоб на нарушения процедуры торгов, проводимых в соответствии с нормами Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве), подготовлена аналитическая записка.

Наиболее перспективным представляется подход, предусматривающий оспаривание полномочий ФАС России по рассмотрению жалоб на торги, проводимые в соответствии с Законом о банкротстве, в целях подготовки разъяснений Верховного Суда Российской Федерации по вопросам судебной практики применения норм п. 4.2. ст. 23 Закона о защите конкуренции и их нераспространения на торги, проводимые в соответствии с Законом о банкротстве, поскольку указанные полномочия ФАС России выходят за пределы сферы правового регулирования антимонопольного законодательства.

Прошу рассмотреть указанные материалы, направить свои замечания и предложения.

Приложения:

1. Письмо Национального Совета от 02.04.2021 г. № 1-14/28 – на 16 листах.
2. Письмо ФАС России от 21.06.2021 г. № СП/50414/21 – на 2 листах.
3. Аналитическая записка- на 4 листах.

Исполнительный директор СОЭП

И.Б. Липкин