

**ДВАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД**

Староникитская ул., 1, г. Тула, 300041, тел.: (4872)70-24-24, факс (4872)36-20-09
e-mail: info@20aas.arbitr.ru, сайт: <http://20aas.arbitr.ru>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Тула

Дело № А62-22/2015

(20АП-3459/2017)

Резолютивная часть постановления объявлена 26.10.2017

Постановление в полном объеме изготовлено 02.11.2017

Двадцатый арбитражный апелляционный суд в составе председательствующего Сентюриной И.Г., судей Волковой Ю.А. и Григорьевой М.А., при ведении протокола судебного заседания секретарем Юрьевым Е.Ю., при участии в судебном заседании до перерыва представителя открытого акционерного общества «Смоленский банк» в лице конкурсного управляющего - Государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов» – Соболевой А.А. (доверенность от 12.10.2017), представителя конкурсного управляющего общества с ограниченной ответственностью «Элитис» – Кужелева Г.Н. (доверенность от 26.12.2016), в отсутствие в судебном заседании иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, после перерыва в отсутствие лиц участвующих в деле банкротстве, надлежащим образом, извещенных о времени и месте судебного заседания, рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу открытого акционерного общества «Смоленский банк» в лице конкурсного управляющего - Государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов» на определение Арбитражного суда Смоленской области от 02.05.2017 по делу № А62-22/2015 (судья Молокова Е.Г.), принятое по заявлению конкурсного управляющего общества с ограниченной ответственностью «Элитис» об утверждении положения о порядке, условиях и сроках реализации имущества должника по делу № А62-22/2015 по заявлению Федеральной налоговой службы в лице ИФНС России по г. Смоленску, г. Смоленск (ОГРН 1106731005260; ИНН 6732000017) о признании должника общества с ограниченной ответственностью «Элитис» несостоятельным (банкротом), установил следующее.

Решением Арбитражного суда Смоленской области от 07.10.2016 общество с ограниченной ответственностью «Элитис» (ОГРН 1026701433989; ИНН 6731039212) признано несостоятельным банкротом и в отношении него открыто конкурсное

производство, конкурсным управляющим утвержден Седов С.Н.

06.04.2017 конкурсный управляющий Седов С.Н. обратился в Арбитражный суд Смоленской области с заявлением об утверждении положения о порядке, условиях и сроках реализации имущества должника общества с ограниченной ответственностью «Элитис», являющегося предметом залога ОАО «Смоленской банк».

Определением Арбитражного суда Смоленской области от 02.05.2017 утверждено Положение о порядке, о сроках и об условиях продажи имущества общества с ограниченной ответственностью «Элитис», в следующей редакции: пункт 1.5.: «Организатором торгов выступает Конкурсный управляющий»; абзац 7 пункта 3.2.: «Организатор торгов - конкурсный управляющий».

Не согласившись с вынесенным судебным актом, залоговым кредитором ОАО «Смоленской банк» подана апелляционная жалоба, в которой просит определение отменить. Мотивируя позицию, заявитель указывает, что начальная продажная цена имущества, указанная в Предложениях Конкурсного управляющего, изначально занижена, что влечет за собой, с учетом установленного данными Предложениями шага снижения цены в публичном предложении, получение минимальной выручки от продажи. Кроме того отразил, что порядок снижения цены имущества при его продаже путем публичного предложения, установленный утвержденными Определением Предложениями (8% каждые три дня) также влечет за собой реализацию имущества по минимальной цене, а следовательно, нарушает права залогового кредитора и Должника. Также заявитель полагает, что предложения о порядке, сроках и условиях реализации имущества Должника в редакции Конкурсного управляющего не содержат в себе сведений об операторе электронной площадке, в них только указано, что выбор оператора производится по усмотрению конкурсному управляющего. Таким образом, данные Предложения содержат в себе неопределенность сведений об электронной площадке, на которой будет реализовываться имущество, а кроме того, и сведения о точном размере расходов на проведение торгов.

Конкурсным управляющим ООО «Элитис» представлены возражения относительно доводов апелляционной жалобы.

Представители ОАО «Смоленской банк» и конкурсному управляющего ООО «Элитис» поддержали заявленные доводы.

Дело рассмотрено в отсутствие иных неявившихся надлежаще извещенных участвующих в деле о банкротстве лиц на основании статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс). Обжалуемый судебный акт проверен судом апелляционной инстанции в порядке статей 266 и 268

Кодекса в пределах доводов апелляционной жалобы.

Изучив материалы дела, оценив доводы апелляционной жалобы и представленные возражения, арбитражный суд апелляционной инстанции считает, что определение суда первой инстанции подлежит отмене.

Частью 1 статьи 223 Кодекса дела о несостоятельности (банкротстве) рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным данным Кодексом, с особенностями, установленными федеральными законами, регулирующими вопросы несостоятельности (банкротства).

В соответствии с пунктом 1 статьи 32 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" (далее Закон о банкротстве) дела о банкротстве юридических лиц и граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации, с особенностями, установленными настоящим Федеральным законом.

Согласно пункту 1 статьи 139 Закона о банкротстве в течение месяца с даты окончания инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий обязан представить собранию кредиторов или в комитет кредиторов на утверждение предложения о порядке, о сроках и об условиях продажи предприятия должника, иного имущества должника. В случае, если в течение двух месяцев с даты представления конкурсным управляющим собранию кредиторов или в комитет кредиторов указанных предложений порядок, сроки и условия продажи такого имущества не утверждены собранием кредиторов или комитетом кредиторов, конкурсный управляющий вправе обратиться в арбитражный суд с ходатайством об утверждении порядка, сроков и условий продажи имущества должника.

Пунктом 2 статьи 131 Закона о банкротстве определено, что в составе имущества должника отдельно учитывается и подлежит обязательной оценке имущество, являющееся предметом залога.

В соответствии с абзацем 3 пункта 4 статьи 138 Закона о банкротстве порядок и условия проведения торгов определяются конкурсным кредитором, требования которого обеспечены залогом реализуемого имущества.

В случае разногласий между конкурсным кредитором по обязательству, обеспеченному залогом имущества должника, и конкурсным управляющим в вопросах о порядке и об условиях проведения торгов по реализации предмета залога каждый из них вправе обратиться с заявлением о разрешении таких разногласий в арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве, по результатам рассмотрения которого

арбитражный суд выносит определение об утверждении порядка и условий проведения торгов по реализации предмета залога, которое может быть обжаловано.

Основания для изменения судом порядка и условий продажи заложенного имущества на торгах, предложенных залоговым кредитором или конкурсным управляющим, имеются, в частности, если предложения по порядку или условиям проведения торгов способны негативно повлиять на возможность получения максимальной цены от продажи заложенного имущества, в том числе на доступ публики к торгам, а также, если порядок и условия проведения торгов не являются в достаточной степени определенными.

В соответствии с пунктом 4 статьи 134 Закона о банкротстве требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, удовлетворяются за счет стоимости предмета залога в порядке, установленном статьей 138 настоящего Федерального закона.

В соответствии с абз. 3 п. 9 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.07.2009 N 58 "О некоторых вопросах, связанных с удовлетворением требований залогодержателя при банкротстве залогодателя" (далее - Постановление N 58) кредитор, требования которого обеспечены залогом, обязан установить особенности порядка и условий проведения торгов относительно заложенного имущества в разумный срок с момента обращения к нему конкурсного управляющего.

Поскольку залоговый кредитор ОАО «Смоленской банк» не согласовало порядка и условий проведения торгов относительно залогового имущества должника, конкурсный управляющий ООО «Элитис» обратился в суд с заявлением об утверждении Положения о порядке, о сроках, об условиях продажи имущества ООО «Элитис».

Пунктом 9 Постановления N 58 установлено, что согласно пункту 4 статьи 138 Закона о банкротстве продажа заложенного имущества осуществляется конкурсным управляющим в порядке, предусмотренном пунктами 4, 5, 8 - 19 статьи 110, пунктом 3 статьи 111 Закона.

Порядок и условия проведения торгов определяются конкурсным кредитором, требования которого обеспечены залогом реализуемого имущества, в той мере, в которой это допускается указанными положениями Закона о банкротстве. При этом собрание кредиторов не вправе определять порядок и условия продажи заложенного имущества.

Основания для изменения судом порядка и условий продажи заложенного имущества на торгах, предложенных залоговым кредитором или конкурсным управляющим, имеются, в частности, если предложения по порядку или условиям проведения торгов способны негативно повлиять на возможность получения

максимальной цены от продажи заложенного имущества, в том числе на доступ публики к торгам, а также если порядок и условия проведения торгов не являются в достаточной степени определенными.

В ходе судебного разбирательства в суде апелляционной инстанции ОАО «Смоленской банк» представлены письменные пояснения, из которых следует, что залоговый кредитор не согласен с утвержденным порядком продаж и просит изложить в следующей редакции:

- пункт 2.2 Положения изложить в следующей редакции: «2.2. На торги в форме аукциона выставляется имущество, находящееся в залоге у Банка указанное в Приложении 1 к настоящему Положению. Имущество подлежит реализации -10 лотами.»;

- пункт 2.4 Положений изложить в следующей редакции: «2.4. Извещение о проведении торгов (далее по тексту - Извещение) должно быть опубликовано организатором торгов в официальном издании, определяемом в соответствии со статьей 28 Закона о банкротстве, а также в печатном органе по месту нахождения должника не позднее, чем за тридцать дней до даты проведения торгов. Указанный срок исчисляется со дня, следующего за днем публикации извещения.»;

- пункт 3.18 Положений изложить в следующей редакции: «3.18. Задаток для лиц, выразивших намерение участвовать в торгах, устанавливается в размере 10% от начальной цены лота. Задаток вносится Заявителем на счет, указанный Организатором торгов в публикации. Заявитель вправе направить Задаток на спецсчет Организатора торгов без предоставления подписанного договора о задатке. В этом случае перечисление задатка Заявителем считается акцептом размещенного на электронной площадке договора о задатке. В платежном документе на оплату задатка должны быть указаны номер лота и полное наименование Должника. Факт оплаты задатка подтверждается поступлением денежных средств на счет, указанный Организатором торгов в публикации.»;

- пункт 3.21 Положений дополнить: «Шаг аукциона не изменяется в течение проведения торгов.»;

- абзац 2 пункта 3.35 изложить в следующей редакции: «Начальная цена продажи имущества при проведении повторных торгов устанавливается на 10% (десять процентов) ниже начальной цены реализации на первых торгах.»;

- пункт 4.3 Положений изложить в следующей редакции: «4.3. Начальная цена имущества на первом периоде проведения публичных торгов устанавливается сроком на тридцать пять календарных дней с даты начала приема заявок, установленной в сообщении о продаже. По истечении указанного срока цена публичного предложения понижается на 7% (семь процентов) (величина снижения) каждые семь календарных дней

(период проведения торгов, этап снижения цены). Начальная цена на каждом периоде проведения торгов (этапе снижения цены) задается как начальная цена на предыдущем периоде проведения торгов минус величина снижения от начальной цены на первом периоде. Срок приема заявок на торгах посредством публичного предложения может включать не более 10 (десяти) этапов снижения цены от даты начала приема заявок, установленной в сообщении о продаже имущества Должника.»;

- пункт 4.4 Положений - исключить.

Также полагает целесообразным разделить имущество, находящегося в залоге у Банка на 10 лотов.

Конкурсным управляющим ООО «Элитис» представлены пояснения, из которых следует, что пункт 2.2. Положения оставить в неизменном виде, так как конкурсный управляющий возражает против разделения имущества должника на 10 лотов.

- пункт 2.4. Положения по усмотрению суда.

- пункт 3.18. Положения по усмотрению суда.

- пункт 3.21. Положения по усмотрению суда.

- абзац 2 пункта 3.35 Положения по усмотрению суда.

- пункт 4.3. оставить в неизменном виде, так как изменив период снижения цены, затягивается процедура конкурсного производства.

- пункт 4.4. Положения оставить в неизменном виде, настоящий расчет представлен в Положение для более удобного восприятия периодов снижения цены и не затрагивает интересов залогового кредитора.

В дальнейшем конкурсным управляющим ООО «Элитис» представлено Положение о порядке, о сроках и об условиях продажи имущества должника, находящегося в залоге ОАО «Смоленской банк» от 24.10.2017 (л.д.10-20, т.15).

В представленном положении в пункте 2.2 отражено, что имущество подлежит реализации 9 лотами.

При этом, ОАО «Смоленской банк» согласилось с позицией конкурсного управляющего должника и не возражает против пункта 2.2 Положения в редакции конкурсного управляющего.

Поскольку в Положении от 24.10.2017 лоты сформированы с учетом работы предприятия, как производственного комплекса с замкнутым технологическим циклом, что делает объекты реализации более привлекательными для потенциальных покупателей, суд апелляционной инстанции соглашается с разделением имущества должника на 9 лотов с указанием начальной цены продажи имущества, отраженной в отчете об определении рыночной стоимости (т.13, л.д. 74-166).

24.10.2017 от ОАО «Смоленской банк» поступили письменные пояснения (л.д.24, т.15), в которых банк соглашается с редакцией конкурсного управляющего ООО «Элитис», изложенной в Положении от 24.10.2017 по п.п.: 2.2; 3.18, п.2.3. в части разделения на лоты, в части начальной продажной цены просит утвердить в редакции Банка); в части п.п. 2.4, 3.21, абз.2 п.3.35, п.4.3, 4.4,. просит утвердить Положение в редакции ОАО «Смоленской банк».

Вместе с тем из п.2.3 Положения о порядке, о сроках и об условиях продажи имущества должника, находящегося в залоге ОАО «Смоленской банк» от 24.10.2017 (л.д.10-20, т.15) усматривается, что управляющий указал начальную продажную цену в редакции Банка.

Таким образом, разногласия по пунктам 2.2 и 2.3. устранены сторонами.

Также, усматривается, что разногласия по пунктам 3.21 и 3.35 также устранены сторонами в представленном Положении от 24.10.2017.

Рассматривая разногласия по п. 2.4., 3.18, 4.3. и 4.4. Положения суд апелляционной инстанции исходит из следующего.

В силу статьи 139 Закона о банкротстве порядок, сроки и условия продажи имущества должника должны быть направлены на реализацию имущества должника по наиболее высокой цене и должны обеспечивать привлечение к торгам наибольшего числа потенциальных покупателей.

С учетом изложенного, суд апелляционной инстанции приходит к выводу об изложении пункта 2.4 Положения в редакции Конкурсного управляющего, представленной 24.10.2017: «Сообщение о торгах подлежит опубликованию в официальном издании, осуществляющем опубликование сведений, предусмотренных Федеральным законом №127-ФЗ от 26.10.2002г. «О несостоятельности (банкротстве) – в газете «Коммерсантъ» не позднее, чем за тридцать дней до даты проведения торгов, а также на сайте Единого федерального реестра сведений о банкротстве.

В соответствии с нормами главы VII Закона о банкротстве основной целью конкурсного производства как ликвидационной процедуры является достижение максимального экономического эффекта при удовлетворении требований кредиторов должника, достигаемого обеспечением баланса между затратами на проведение процедуры конкурсного производства (как финансовыми, так и временными) и ожидаемыми последствиями в виде размера удовлетворенных требований.

При этом следует обеспечить и соблюдение разумного баланса имущественных интересов всех кредиторов.

В соответствии с пунктом 4 ст. 138 Закона о банкротстве начальная продажная цена предмета залога, порядок и условия проведения торгов, порядок и условия обеспечения сохранности предмета залога определяются конкурсным кредитором, требования которого обеспечены залогом реализуемого имущества.

Поскольку, Закон о банкротстве наделяет залогового кредитора приоритетом на установление порядка продажи имущества, находящегося у него в залоге, суд апелляционной инстанции приходит к выводу о том, что пункт 3.18 необходимо изложить в следующей редакции: «Задаток для лиц, выразивших намерение участвовать в торгах, устанавливается в размере 10% от начальной цены лота. Задаток вносится Заявителем на счет, указанный Организатором торгов в публикации. Заявитель вправе направить задаток на спецсчет Организатора торгов без предоставления подписанного договора о задатке. В этом случае перечисление задатка Заявителем считается акцептом размещенного на электронной площадке договора о задатке. В платежном документе на оплату задатка должны быть указаны номер лота и полное наименование Должника. Факт оплаты задатка подтверждается поступлением денежных средств на счет, указанный Организатором торгов в публикации».

По вышеуказанным основаниям, суд апелляционной инстанции также считает необходимым изложить пункт 4.3. в следующей редакции: Начальная цена имущества на первом периоде проведения публичных торгов устанавливается сроком на тридцать пять календарных дней с даты начала приема заявок, установленной в сообщении о продаже. По истечении указанного срока цена публичного предложения понижается на 7 (семь) процентов от начальной цены продажи имущества посредством публичного предложения (величина снижения), а срок, по истечении которого последовательно снижается указанная начальная цена, устанавливается в периодах равным 7 (семи) календарным дням (период проведения торгов, этап снижения цены). Начальная цена на каждом периоде проведения торгов (этапе снижения цены) задается как начальная цена на предыдущем периоде проведения торгов минус величина снижения от начальной цены на первом периоде. Срок приема заявок на тогах посредством публичного предложения может включать не более 10 (десяти) этапов снижения цены от даты начала приема заявок, установленной в сообщении о продаже имущества Должника.

Поскольку пункт 4.4. фактически становится идентичен по содержанию п.4.3. Положения, его необходимо исключить.

При таких обстоятельствах, определение суда области подлежит отмене, поскольку основано на неверном толковании норм материального права; Положение о порядке,

сроках и условиях продажи имущества ООО «Элитис» подлежит утверждению в редакции конкурсного управляющего от 24.10.2017, за исключением пунктов 3.18, 4.3, 4.4.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 266, 268, 269, 270, 272 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Двадцатый арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

определение Арбитражного суда Смоленской области от 02.05.2017 по делу № А62-22/20155 отменить.

Утвердить Положение о порядке, сроках и условиях продажи имущества ООО «Элитис» в редакции конкурсного управляющего от 24.10.2017, за исключением пунктов 3.18, 4.3, 4.4.

Изложить пункт 3.18 в следующей редакции: «Задаток для лиц, выразивших намерение участвовать в торгах, устанавливается в размере 10% от начальной цены лота. Задаток вносится Заявителем на счет, указанный Организатором торгов в публикации. Заявитель вправе направить задаток на спецсчет Организатора торгов без предоставления подписанного договора о задатке. В этом случае перечисление задатка Заявителем считается акцептом размещенного на электронной площадке договора о задатке. В платежном документе на оплату задатка должны быть указаны номер лота и полное наименование Должника. Факт оплаты задатка подтверждается поступлением денежных средств на счет, указанный Организатором торгов в публикации».

Изложить пункт 4.3. в следующей редакции: Начальная цена имущества на первом периоде проведения публичных торгов устанавливается сроком на тридцать пять календарных дней с даты начала приема заявок, установленной в сообщении о продаже. По истечении указанного срока цена публичного предложения понижается на 7 (семь) процентов от начальной цены продажи имущества посредством публичного предложения (величина снижения), а срок, по истечении которого последовательно снижается указанная начальная цена, устанавливается в периодах равным 7 (семи) календарным дням (период проведения торгов, этап снижения цены). Начальная цена на каждом периоде проведения торгов (этапе снижения цены) задается как начальная цена на предыдущем периоде проведения торгов минус величина снижения от начальной цены на первом периоде. Срок приема заявок на тогах посредством публичного предложения может включать не более 10 (десяти) этапов снижения цены от даты начала приема заявок, установленной в сообщении о продаже имущества Должника.

Пункт 4.4. исключить.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Постановление может быть обжаловано в Арбитражный суд Центрального округа в течение одного месяца со дня изготовления постановления в полном объеме. В соответствии с пунктом 1 статьи 275 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации кассационная жалоба подается через суд первой инстанции.

Председательствующий

Судьи

И.Г. Сентюрина

М.А. Григорьева

Ю.А. Волкова