



СХІДНИЙ АПЕЛЯЦІЙНИЙ ГОСПОДАРСЬКИЙ СУД

проспект Незалежності, 13, місто Харків, 61058

ПОСТАНОВА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

"13" травня 2019 р.

Справа № 917/1434/18

Колегія суддів у складі:

*головуючий суддя Россолов В.В., суддя Сіверін В.І., суддя Терещенко О.І.,
за участю секретаря судового засідання Шило А.М.,*

за участю представників сторін:

позивача - Книш М.В., посвідчення №2079 від 03.04.2018, свідоцтво серія ПТ №2079 від 03.04.2018, ордер серія ПТ №067366 від 01.02.2019;

відповідача - Смірної О.В., довіреність № 4 від 08.04.2019;

розглянувши у відкритому судовому засіданні у приміщенні Східного апеляційного господарського суду апеляційну скаргу Регіонального відділення фонду державного майна України по Полтавській області (вх. № 603 П/1-42) на рішення Господарського суду Полтавської області від 15.01.2019 (повне рішення підписане 25.01.2019, суддя Киричук О.А.) у справі № 917/1434/18;

за позовною заявою Товариства з обмеженою відповідальністю "Ендейвер Сервісез", м.Полтава,

до Регіонального відділення фонду державного майна України по Полтавській області, м. Полтава,

третьою особою, яка не заявляє самостійних вимог на предмет спору, на стороні позивача: Товариство з обмеженою відповідальністю "ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА", м. Київ,

про визнання незаконним рішення органу приватизації про неукладення договору купівлі-продажу з переможцем аукціону, визнання укладеним договором,

ВСТАНОВИЛА:

Товариство з обмеженою відповідальністю "Ендейвер Сервісез" звернулося до господарського суду Полтавської області з позовом до Регіонального відділення фонду державного майна України по Полтавській області, в якому просить:

-визнати Наказ Регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області №610 від 26.09.2018 року "Про призупинення приватизації" незаконним рішенням органу приватизації про неукладення договору купівлі-продажу з переможцем аукціону;

-вважати Договір купівлі-продажу державного пакета акцій в кількості 5 571 540 штук, що складає 99,9451% статутного капіталу ПрАТ "Полтавасадвинмаркет", що за адресою: 36010, м. Полтава, вул. Половка, 62а (код ЄДРПОУ 300063363), шляхом продажу в електронній торговій системі на аукціоні з умовами, укладеним на умовах поданого 12.10.2018 року ТОВ "Ендейвер Сервісез" проекту цього договору.



*4875*75034*1*0*

В обґрунтування заявленого позову позивач зазначає, що спірний наказ суперечить положенням ЗУ "Про приватизацію державного та комунального майна" від 18.01.2018 № 2269-VIII та Порядку проведення електронних аукціонів для продажу об'єктів малої приватизації та визначення додаткових умов продажу, оскільки в них відсутні правові норми, якими передбачена можливість призупинення процесу приватизації, а тому є незаконним.

15.01.2019 представником позивача надане клопотання "про уточнення позовних вимог", згідно якого просить п.6 позовної заяви викласти в наступній редакції: Зобов'язати відповідача вчинити дії щодо укладання договору купівлі-продажу державного пакета акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" з Товариством з обмеженою відповідальністю "Ендейвер Сервісез" на умовах проведеного електронного тендеру - протокол №UA-PS- 2018-08-17-000001-2.

Рішенням Господарського суду Полтавської області від 15.01.2019 у справі № 917/1434/18 позов задоволено повністю; визнано недійсним Наказ Регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області №610 від 26.09.2018 року "Про призупинення приватизації"; зобов'язано Регіональне відділення фонду державного майна України по Полтавській області вчинити дії щодо укладання договору купівлі-продажу державного пакета акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" з ТОВ "Ендейвер Сервісез" на умовах проведеного електронного тендеру - протокол №UA-PS- 2018-08-17-000001-2; стягнуто з Регіонального відділення фонду державного майна України по Полтавській області на користь ТОВ "Ендейвер Сервісез" 3524,00 грн. витрат по сплаті судового збору.

Задовольняючи позовні вимоги суд першої інстанції наголосив на незаконності Наказу Регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області №610 від 26.09.2018 року "Про призупинення приватизації" з підстав відсутності повноважень у органу приватизації на проведення дій щодо призупинення приватизації майна. З огляду на недійсність Наказу Регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області №610 від 26.09.2018 "Про призупинення приватизації" судом зроблено висновок про необхідність задоволення вимоги позивача про зобов'язання Регіонального відділення фонду державного майна України по Полтавській області вчинити дії щодо укладання договору купівлі-продажу державного пакета акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" з Товариством з обмеженою відповідальністю "Ендейвер Сервісез" на умовах проведеного електронного тендеру - протокол №UA-PS- 2018-08-17-000001-2

Регіональне відділення фонду державного майна України по Полтавській області з вказаним рішенням суду не погодилось, звернулось з апеляційною скаргою, в якій, посилаючись на порушення судом норм матеріального та процесуального права, просить його скасувати та прийняти нове рішення, яким відмовити в задоволенні позову.

В обґрунтуванні апеляційної скарги наголошує, що:

-судом першої інстанції незаконно здійснено розгляд спору, виходячи з позовних вимог, визначених стороною у заяві про зміну предмету позову від 15.01.2019, оскільки відповідна заява подана стороною вже після закінчення підготовчого засідання, без клопотання про поновлення строку на її подачу та в силу неналежного формулювання її найменування;

-підставою для прийняття рішення про призупинення приватизації об'єкта державної власності слугувала інформація, викладена у листі Полтавської місцевої прокуратури від 25.09.2018 №126-16096-18 з проханням вирішити питання щодо вжиття заходів до захисту інтересів держави та недопущення заволодіння державним пакетом акцій розміром 99,9451% статутного капіталу ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" в зв'язку з досудовим розслідуванням кримінального провадження.

Ухвалою Східного апеляційного господарського суду від 10.04.2019 розгляд



Судове засідання на 13.05.2019 об 11:30 год у приміщенні Східного апеляційного господарського суду.

На судове засідання, яке відбулось 10.04.2019, з'явилися представники позивача та відповідача.

Колегія суддів, розглянувши матеріали справи, обговоривши доводи відповідача про скарги, перевіrivши юридичну оцінку обставин справи та повноту їх встановлення, дослідивши правильність застосування судом першої інстанції норм матеріального та процесуального права, встановила, що рішення Господарського суду Полтавської області від 15.01.2019 у справі № 917/1434/18 не відповідає в повній мірі нормам матеріального та процесуального права, враховуючи таке.

З матеріалів справи вбачається, що Товариство з обмеженою відповідальністю "Ендейвер Сервісез" звернулося до Господарського суду Полтавської області з позовом до Регіонального відділення фонду державного майна України по Полтавській області, в якому просить:

-визнати Наказ Регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області №610 від 26.09.2018 "Про призупинення приватизації" незаконним рішенням органу приватизації про неукладення договору купівлі-продажу з переможцем аукціону;

-вважати Договір купівлі-продажу державного пакета акцій в кількості 5 571 540 штук, що складає 99,9451% статутного капіталу ПрАТ "Полтавасадвинмаркет", що за адресою: 36010, м. Полтава, вул. Половка, 62а (код ЄДРПОУ 300063363), шляхом продажу в електронній торгівій системі на аукціоні з умовами, укладеним на умовах поданого 12.10.2018 року ТОВ "Ендейвер Сервісез" проекту цього договору.

Ухвалою від 21.11.2018 судом першої інстанції прийнято позовну заяву до розгляду і відкрито провадження у справі; запропоновано відповідачу протягом 15 днів з дня вручення ухвали суду надати суду відзив на позов, позивачу: подати суду відповідь на відзив, третій особі: протягом 15 днів з дня вручення ухвали суду надати суду пояснення щодо позову.

Ухвалою від 26.12.2018 місцевий господарський суд постановив закрити підготовче провадження у справі №917/1434/18, призначити справу до судового розгляду по суті в засіданні суду на 15.01.2019.

08.01.2019 від позивача надійшло клопотання "про внесення уточнень до позовної заяви" (вх. № 138).

15.01.2019 від позивача надійшло клопотання про виправлення технічної описки у тексті "уточнення до позовної заяви" (вх. № 357).

За наслідками прослуховування звукозапису протоколу судового засідання від 15.01.2019 колегія суддів встановила, що у відповідному судовому засіданні представником позивача надано остаточне клопотання про "уточнення позовних вимог", згідно яких позивач просить п.6 позовної заяви викласти в наступній редакції: Зобов'язати відповідача вчинити дії щодо укладання договору купівлі-продажу державного пакета акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" з Товариством з обмеженою відповідальністю "Ендейвер Сервісез" на умовах проведеного електронного тендеру - протокол №UA-PS- 2018-08-17-000001-2.

Подальший розгляд спору по суті проводився Господарським судом Полтавської області виходячи з редакції позовних вимог, викладених у клопотанні про уточнення до позовних вимог від 15.01.2019.

Втім колегія суддів, погоджуючись з доводами апелянта, визнає відповідні дії суду такими, що суперечать приписам процесуального законодавства з огляду на таке.

У відповідності до частини 3 статті 46 Господарського процесуального кодексу України **до закінчення підготовчого засідання позивач має право змінити предмет або підстави позову шляхом подання письмової заяви.** У справі, що

здійснюється за правилами спрощеного позовного провадження, зміна предмета позову допускається не пізніше ніж за п'ять днів до початку першого засідання у справі.

Згідно з законодавством встановлена процесуальні обмеження використання прав передбачених статтею 42 Господарського процесуального кодексу України, можливість їх реалізації до закінчення підготовчого засідання.

Згідно зі статтею 118 Господарського процесуального кодексу України право на вчинення процесуальних дій втрачається із закінченням встановленого законом або постановою судом строку. Заяви, скарги і документи, подані після закінчення процесуальних строків, залишаються без розгляду, крім випадків, передбачених цим кодексом.

З матеріалів справи вбачається, що ухвалою місцевого господарського суду від 15.01.2019 закрито підготовче провадження у справі №917/1434/18. У відповідній частині дійшов висновку, що судом з'ясовано всі питання, які підлягають вирішенню під час підготовчого засідання.

Таким чином, **подача позивачем клопотання від 15.01.2019 відбувалась після спливу строків, встановлених процесуальними нормами.**

Згідно статті 119 Господарського процесуального кодексу України суд за заявою учасника справи поновлює пропущений процесуальний строк, встановлений законом, якщо визнає причини його пропуску поважними, крім випадків, коли цим Кодексом встановлено неможливість такого поновлення. Встановлений судом процесуальний строк може бути продовжений судом за заявою учасника справи, поданою до закінчення цього строку, чи з ініціативи суду. Про поновлення або продовження процесуального строку суд постановляє ухвалу.

Втім, звертаючись з остаточним клопотанням про зміну позовних вимог від 15.01.2019, **стороною не було подано заяву про поновлення процесуального строку на вчинення відповідної дії.**

При цьому судом першої інстанції як не вирішувалось питання щодо поважності причин пропуску строку на подання зміни позовних вимог, так і не було винесено ухвалу з цього питання, що є порушенням статті 118, ч.ч.1, 6 статті 119 Господарського процесуального кодексу України.

Оскільки позивачем подано клопотання про зміну позовних вимог після спливу строків, встановлених процесуальними нормами, та без заяви про поновлення процесуального строку на вчинення відповідної дії, прийняття відповідної заяви до розгляду та її задоволення, у т.ч. без визнання поважними причин пропуску на її подання та без винесення ухвали про поновлення процесуального строку, є порушення з боку суду частини 3 статті 46, статті 118, ч.ч.1, 6 статті 119 Господарського процесуального кодексу України.

Відтак, Господарським судом Полтавської області безпідставно здійснено розгляд справи по суті, виходячи з редакції позовних вимог, викладених у заяві позивача про зміну позовних вимог від 15.01.2019, і відповідний розгляд слід проводити орієнтуючись на зміст позовних вимог, в редакції наведеній у позовній заяві.

Здійснюючи розгляд спору в межах підстав та предмету позову, викладених у позовній заяві, колегія суддів зазначає таке.

12.09.2017 Національною комісією з цінних паперів та фондового ринку зареєстровано випуск акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" у кількості 5 574 600 штук, із номінальною вартістю 1 грн. за 1 шт., на загальну суму 5 574 600 грн, про що видано Свідоцтво №94/1/2017 від 12.09.2017.

Розпорядженням Центрального депозитарію №250009 про депонування глобального сертифікату випуску цінних паперів 12.10.2017 проведено зарахування цінних паперів на рахунок емітента — ПрАТ "Полтавасадвинмаркет", які розміщено на депозитарному рахунку № 300996-UA50009997 в АБ "Укргазбанк".

Згідно з Наказом Фонду державного майна України від 13.12.2017 № 1869 пакет акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" підлягав виставленню на продаж за конкурсом з відкритістю пропонування ціни за принципом аукціону орієнтовно у серпні 2018 року.

Наказом регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області №14 від 12.01.2018 затверджено зміни до Плану розміщення акцій ПрАТ, відповідно до якого вирішено здійснити пільговий продаж акцій, а також продаж державного пакету акцій за конкурсом з відкритістю пропонування ціни за принципом аукціону.

07.03.2018 року набув чинності Закон України "Про приватизацію державного та комунального майна" від 18.01.2018 № 2269-VIII, згідно ст. 7 якого визначено, що Фонд державного майна України та його регіональні відділення становлять єдину систему державних органів приватизації.

Статтею 13 Закону змінено способи продажу державного майна, а саме спосіб - конкурс з відкритістю пропонування ціни за принципом аукціону, змінено на електронний аукціон (в тому числі аукціон з умовами, аукціон без умов, аукціон із зниженням стартової ціни, аукціон за методом покрокового зниження стартової ціни та подальшого подання цінових пропозицій).

Постановою Кабінету міністрів України № 432 від 10.05.2018 затверджено "Порядок проведення електронних аукціонів для продажу об'єктів малої приватизації та визначення додаткових умов продажу" (надалі - Порядок).

Наказом Фонду державного майна України від 27.03.2018 №447 "Про затвердження переліків об'єктів приватизації, що підлягають приватизації в 2018 році" до переліку державних пакетів акцій (часток) господарських товариств та інших господарських організацій і підприємств, заснованих на базі об'єднання майна різних форм власності, та які підлягають приватизації у 2018 році, включено державний пакет акцій (99,9451%) ПрАТ "Полтавасадвинмаркет".

Наказами РВ ФДМУ: №210 від 23.04.2018 року прийнято рішення про приватизацію об'єкта державної власності малої приватизації - пакета акцій в кількості 5 571 540 шт, сумарною вартістю 5 571 540 грн, що становить 99,9451% статутного капіталу ПрАТ "Полтавасадвинмаркет"; №431 від 23.07.2018 затверджено план розміщення акцій, відповідно до якого строк розміщення - з 23.07.2018 по 31.12.2018, кількість - 5 571 540 штук, вартість - 5 571 540 грн, частка в статутному капіталі - 99,9451%. Наказом №431 визнано, що реалізовано під час пільгового продажу акцій — 3060 штук, частка - 0,055%.

Наказом РВ ФДМУ №511 від 10.08.2018 року із змінами внесеними Наказом РВ ФДМУ №533 від 16.08.2018 року затверджено умови продажу ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" - аукціон з умовами, шестимісячний строк погашення кредиторської заборгованості, недопущення звільнення працівників, а також стартову ціну продажу - 5 571 540 грн та інформаційне повідомлення з продажу об'єкта державної власності.

Стартова ціна продажу пакету акцій у розмірі 5 571 540 грн визначена аукціонною комісією РВ ФДМУ відповідно до ч. 4 ст. 22 Закону та п. 22 Порядку, згідно яких, якщо об'єктом малої приватизації є акції, частки, стартова ціна об'єкта малої приватизації встановлюється на рівні номінальної вартості пакета акцій (часток).

Аукціон відбувся 14.09.2018 року на електронному майданчику PROZORRO - оператор ТОВ "ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА".

Відповідно до Протоколу про результати електронного аукціону №UA-PS- 2018-08-17-000001-2 (надалі - Протокол), участь в аукціоні взяли два учасника ТОВ "НВП Бестер" та ТОВ "Ендейвер Сервісез", останній о 12.02 год. 14.09.2018 переміг в аукціоні із ціною пропозицію у розмірі 5 627 260 грн, тоді як стартова ціна лоту становила 5 571 540 грн.

Протокол підписаний, як ТОВ "Ендейвер Сервісез" так і РВ ФДМУ.

Наказом РВ ФДМУ №601 від 21.09.2018 року затверджено Протокол, про що



покупцем укладається відповідний договір купівлі-продажу. Укладення та внесення змін до договорів купівлі-продажу здійснюються відповідно до вимог законодавства.

Частиною 2 ст. 26 Закону передбачено, що до договору купівлі-продажу включаються передбачені умовами аукціону зобов'язання сторін.

У пункті 23 Порядку також наведені обов'язкові та додаткові умови продажу об'єкта приватизації.

Відповідний договір купівлі-продажу за результатами аукціону, що відбувся 14.09.2018 на електронному майданчику PROZORRO – оператор ТОВ "ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА" відповідно до Протоколу про результати електронного аукціону №UA-PS-2018-08-17-000001-2 у строки, визначені п.70 Порядку підписаний не був.

При цьому, судом взято до уваги, що з метою підписання Договору купівлі-продажу ТОВ "Ендейвер Сервісез" вчиняло заходи та дії спрямовані на укладення даного правочину, зокрема шляхом направлення звернень як до організатора аукціону так і до ФДМУ як органу приватизації (вих.№09/24-44, №10/08-47), направлень до ФДМУ тексту Договору купівлі-продажу акцій ПрАТ (вих. №10/08-48 від 09.10.2018), запиту щодо укладення Договору купівлі-продажу пакету акцій ПрАТ, а також про підстави зволікання з укладення такого договору (вих.№102/18).

На вказаний запит отримано з РВ ФДМУ відповідь від 01.11.2018 року вих.№18-114-4335. в якій міститься наступна інформація: "законодавством у сфері приватизації об'єктів державної та комунальної власності не передбачено затвердження у встановленому порядку типової форми договору купівлі-продажу пакету акцій акціонерних товариств та, як наслідок, не визначено істотні умови, які повинні міститись в таких договорах. Станом на 01.11.2018 року в електронній торговій системі договір купівлі-продажу об'єкта приватизації не опубліковано".

За твердженням відповідача, викладеним також у апеляційній скарзі, підставою для прийняття рішення про призупинення приватизації об'єкта державної власності стало те, що 25 вересня 2018 року регіональним відділенням отримано лист Полтавської місцевої прокуратури від 25.09.2018 №126-16096-18 з проханням вирішити питання щодо вжиття заходів до захисту інтересів держави та недопущення заволодіння державним пакетом акцій розміром 99,9451% статутного капіталу ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" в зв'язку з досудовим розслідуванням кримінального провадження.

Позивач, вважаючи призупинення процесу приватизації ПрАТ таким, що суперечить положенням Закону та Порядку, оскільки відсутні правові норми, якими передбачена можливість призупинення процесу приватизації, тому звернувся до суду за захистом своїх прав з вимогами про визнання Наказу №610 незаконним.

Колегія суддів приймає до уваги, що згідно з ч. 9 ст. 14 Закону орган приватизації з продажу об'єкта малої приватизації не укладає договір купівлі-продажу за результатами продажу на аукціоні із потенційним покупцем, який:

- не відповідає вимогам статті 8 цього Закону;
- не подав документи або відомості, обов'язкове подання яких передбачено цим Законом;

- подав неправдиві відомості про себе.

Про наявність таких підстав для неукладення договору відповідач при розгляді справи не зазначає.

За змістом ч. 6 ст. 12 Закону та п. 42 Порядку органи приватизації можуть припинити приватизацію об'єкта приватизації у таких випадках:

- включення об'єкта приватизації до переліку об'єктів права державної власності, що не підлягають приватизації;
- виключення об'єкта великої приватизації з переліку об'єктів, що підлягають приватизації.

При цьому, **правові норми, якими передбачена можливість призупинення процесу приватизації, положення Закону та Порядку не містять.**

Згідно з приписами законодавства не наділяють органи приватизації повноважень на призупинення процесу приватизації.

Згідно з апелянта про те, що оскаржуваний позивачем наказ прийнято у зв'язку з постановою 25 вересня 2018 року регіональним відділенням листа Полтавської обласної державної адміністрації від 25.09.2018 №126-16096-18 з проханням вирішити питання щодо заходів до захисту інтересів держави та недопущення заволодіння державним пакетом акцій розміром 99,9451% статутного капіталу ПрАТ "Полтавський-маркет" у зв'язку з досудовим розслідуванням кримінального провадження, не вказують на дійсність наказу **з огляду на відсутність правових норм, якими передбачена можливість призупинення процесу приватизації.**

Оскільки в межах даної справи відповідачем не доведено наявності правових підстав та повноважень для прийняття Наказу Регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області №610 від 26.09.2018 року "Про призупинення приватизації" останній підлягає визнанню недійсним.

Враховуючи те, що вимога про визнання недійсним Наказу Регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області №610 від 26.09.2018 "Про призупинення приватизації" підлягає задоволенню, і відповідачем не доведено наявності підстав для неможливості проведення процедури приватизації, є обґрунтованою вимога позивача, спрямована на продовження процедури приватизації майна у вигляді укладення угоди купівлі-продажу.

Досліджуючи зміст редакції договору купівлі-продажу, наданої позивачем до позовної заяви, колегія суддів враховує таке.

Статтею 26 Закону України "Про приватизацію державного і комунального майна" регулюється питання оформлення угод приватизації, якою визначено, що під час приватизації об'єкта державної або комунальної власності шляхом його продажу на аукціоні, викупу між продавцем і покупцем; укладення та внесення змін до договору з купівлі-продажу здійснюються відповідно до вимог законодавства.

З вищевказаного слідує, що **жодних чинних типових договорів купівлі-продажу об'єктів малої приватизації чи методичних рекомендацій щодо їх розробки, затверджених на рівні підзаконних нормативно-правових актів не існує. Договори укладаються відповідно до вимог Цивільного кодексу України, з урахуванням особливостей, передбачених Господарським кодексом України.**

У статті 26 Закону України "Про приватизацію державного і комунального майна" визначено, що до договору купівлі-продажу включаються передбачені умовами аукціону, викупу зобов'язання сторін щодо:

- збереження основних видів діяльності підприємства;
- технічного переозброєння, модернізації виробництва (сума інвестицій) та енергомодернізації об'єкта;
- виконання встановлених мобілізаційних завдань;
- погашення боргів із заробітної плати та перед бюджетом, простроченої кредиторської заборгованості підприємства;
- забезпечення соціальних гарантій працівникам згідно з вимогами трудового законодавства;
- вимог та додаткових обмежень природоохоронного законодавства щодо користування об'єктом;
- оплати послуг юридичних та фізичних осіб (у разі їх залучення), пов'язаних із виконанням заходів з приватизації об'єктів державної власності, зокрема:
- проведення обов'язкового екологічного аудиту у випадках, передбачених законодавством;
- надання послуг радника у випадках, передбачених цим Законом;
- проведення оцінки майна в процесі приватизації у випадках, передбачених

... ..

... .. купівлі-продажу об'єкта великої приватизації можуть включатися продавця щодо розкриття інформації про стан об'єкта приватизації та/або об'єкта господарювання, акції (частки) якого є об'єктом великої приватизації, та наявності потенційні) обтяження такого об'єкта приватизації та/або майна суб'єкта господарювання, а також відповідальність за повноту та достовірність такої інформації.

У разі укладення договорів купівлі-продажу під інвестиційні зобов'язання такі договори можуть містити умови щодо недопущення виникнення податкового боргу до виконання зобов'язань у визначені договором строки. Умови щодо недопущення податкового боргу обов'язково включаються до договорів купівлі-продажу під інвестиційні зобов'язання у випадках наявності у покупця чи отримання ним у результат приватизації вирішального впливу на управління чи діяльність юридичної особи.

Договір купівлі-продажу повинен містити положення щодо відповідальності (залежності від відповідальності) у разі виникнення форс-мажорних обставин (стихійного лиха, обставини непереборної сили тощо).

Проаналізувавши положення редакції договору купівлі-продажу, наданої позивачем до позовної заяви, суд апеляційної інстанції дійшов висновку, що останні відповідають з приписами Цивільного кодексу України, Господарського кодексу України, Закону України "Про приватизацію державного і комунального майна"; Порядку проведення електронних аукціонів для продажу об'єктів малої приватизації та визначення додаткових умов продажу, затвердженого Постановою Кабінету Міністрів України № 432 від 10.05.2018; Наказу Фонду державного майна України від 27.03.2018 №447 "Про затвердження переліків об'єктів приватизації, що підлягають приватизації в 2018 році"; Наказу Регіонального відділення ФДМУ по Полтавській області від 25.04.2018 №210 "Про приватизацію об'єкта державної власності малої приватизації – пакета акцій", від 23.07.2018 №431 "про затвердження плану розміщення акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет", від 10.08.2018 №510 "Про затвердження умов продажу, стартових цін продажу та інформаційного повідомлення про продаж об'єкта державної власності" з урахуванням змін, затверджених Наказом від 16.08.2018 №533 "про внесення змін", від 21.09.2018 №601 "Про затвердження протоколу про результати електронного аукціону №UA-PS-2018-08-17-000001-2 з продажу державного пакету акцій приватного акціонерного товариства "Полтавасадвинмаркет" (код за ЄДРПОУ 300633663)", а відтак договір у відповідній редакції підлягає визнанню укладеним в судовому порядку.

Приймаючи до уваги вищевикладене, колегія суддів дійшла висновку, що місцевим господарським судом безпідставно задоволено позовні вимоги в редакції заяви про зміну предмету позову від 15.01.2019, внаслідок чого апеляційна скарга підлягає частковому задоволенню, рішення в цій частині скасуванню, а позовні вимоги слід задовольнити в редакції вимог, викладених у позовній заяві.

Відповідно до ст. 129 Господарського процесуального кодексу України витрати по сплаті судового збору за подання апеляційної скарги покладаються на заявника апеляційної скарги.

Керуючись ст.ст. 233, 240, 275, 277, ст.ст. 281 - 284 Господарського процесуального кодексу України, колегія суддів Східного апеляційного господарського суду,-

ПОСТАНОВИЛА:

Апеляційну скаргу Регіонального відділення фонду державного майна України по Полтавській та Сумській області задовольнити частково.

Рішення Господарського суду Полтавської області від 15.01.2019 у справі № 917/1434/18 скасувати в частині задоволення позовних вимог про зобов'язання



Регіонального відділення фонду державного майна України по Полтавській області вчинити з метою укладання договору купівлі-продажу державного пакета акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" з ТОВ "Ендейвер Сервісез" на умовах проведеного електронного тендеру - протокол №UA-PS- 2018-08-17-000001-2.

Прийняти в цій частині нове рішення, яким позов задовольнити в такій редакції позовних вимог:

Знайти Договір купівлі-продажу державного пакета акцій в кількості 5 571 540 шт., що складає 99,9451% статутного капіталу ПрАТ "Полтавасадвинмаркет", що знаходиться за адресою: 36010, м. Полтава, вул. Половка, 62а (код ЄДРПОУ 30063363), укладеним на умовах поданого 12.10.2018 року ТОВ "Ендейвер сервісез" терміну цього договору, викладеного у наступній формі:

"ДОГОВІР

купівлі-продажу державного пакета акцій пакета акцій в кількості 5571540 шт., що складає 99,9451% статутного капіталу ПрАТ "Полтавасадвинмаркет", що за адресою: 36010, м. Полтава, вул. Половка, 62,а (код ЄДРПОУ 30063363), шляхом продажу в електронній торговій системі на аукціоні з умовами

м. Полтава _____ дві тисячі вісімнадцятого року
Ми, що нижче підписалися, Держава в особі Регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області, Україна, м. Полтава, вул. Небесної Сестні, буд.1/23, код платника податків за ЄДРПОУ 22527015, в особі

_____ що діє на підставі (далі-Продавець), з однієї сторони, Товариство з обмеженою відповідальністю "ЕНДЕЙВЕР СЕРВІСЕЗ" (код ЄДРПОУ 39208063), що знаходиться за адресою: 36011, Полтавська область, м. Полтава, вул. Пушкіна, буд. 28, офіс 4 в особі директора Прохоренка Дмитра Андрійовича, який діє на підставі Статуту, (далі-Покупець) з іншого боку (в подальшому разом іменуються "Сторони", а кожна окремо - Сторона) уклали цей Договір (далі - Договір) про нижчевикладене:

ПРЕДМЕТ ДОГОВОРУ

1 Предметом договору є державний пакет акцій об'єкта малої приватизації в кількості 5 571 540 шт. (п'ять мільйонів п'ятсот сімдесят одна тисяча п'ятсот сорок) шт., номінальна вартість однієї акції 1 гривня та номінальною вартістю пакета акцій 5571540 (п'ять мільйонів п'ятсот сімдесят одна тисяча п'ятсот сорок) грн. 00 коп., випущених у бездокументарній формі, що становить 99,9451% статутного капіталу Приватного акціонерного товариства "Полтавасадвинмаркет", зареєстрованого за адресою: 36010, м. Полтава, вул. Половка, 62,а (код ЄДРПОУ -30063363) (Далі - Товариство) (Далі - Об'єкт приватизації).

2 Продавець за результатами електронного аукціону з умовами з продажу Об'єкта приватизації (протокол про результати електронного аукціону № ІА-РЗ-2018-08-17-000001-2, затверджений наказом Регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області від _____) зобов'язується передати у власність Покупцю Об'єкт приватизації, а Покупець зобов'язується сплатити за Об'єкт приватизації Ціну продажу, прийняти Об'єкт приватизації і виконати зобов'язки та зобов'язання, передбачені цим Договором.

ЦІНА ТА ПОРЯДОК РОЗРАХУНКІВ

3 Ціна продажу Об'єкта приватизації становить 5627260,0 (п'ять мільйонів шестдесят дві тисячі сім тисяч двісті шістдесят гривень) 00 коп. (Далі - Ціна продажу).

Покупець зобов'язаний розрахуватися за Об'єкт приватизації протягом 30

календарних днів з дня підписання Договору у сумі 5627260,0 грн. (п'ять мільйонів шестсот двадцять сім тисяч двісті шістдесят гривень) 00 коп. відповідно до Договору.

4 Розрахунок за Об'єкт приватизації здійснюється Покупцем шляхом безпосереднього перерахування грошових коштів в сумі 5070106,00 грн (п'ять мільйонів сімдесят тисяч сто шість грн.) 00 коп. перераховуються протягом 30 календарних днів з дня підписання Договору з рахунку Покупця _____

_____ - а рахунок Продавця _____

Банк-одержувача: _____

Одержувач коштів: _____, призначення платежу: оплата за об'єкт приватизації - пакет акцій розміром 99,9451% статутного капіталу Товариства акціонерного товариства "Полтавасадвинмаркет".

Гарантійний внесок для участі в електронному аукціоні, внесений Покупцем на банківський рахунок оператора електронного майданчика - Товариства з обмеженою відповідальністю "ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА" в сумі 557154,00 грн. (п'ятсот п'ятдесят сім тисяч сто п'ятдесят чотири грн.) 00 коп., що становить 10 (десять) відсотків стартової Ціни Об'єкта приватизації відповідно до платіжного

доручення від _____ вересня 2018 року № _____ зараховуються Покупцем в _____

сума сплати Ціни продажу Об'єкта приватизації, після його перерахування оператором електронного майданчика на рахунок Продавця _____

_____, код ЄДРПОУ: _____, одержувач коштів _____

НАБУТТЯ ПРАВА ВЛАСНОСТІ

5 Право власності на Об'єкт приватизації переходить до Покупця після повної сплати Ціни продажу разом з неустойкою (у разі її нарахування) за Об'єкт приватизації та з моменту зарахування пакета акцій Об'єкта приватизації нарахунок у цінних паперах Покупця у депозитарній установі.

ПЕРЕДАЧА ПАКЕТА АКЦІЙ

6 Протягом трьох робочих днів після повної сплати Ціни продажу здійснюється передача Об'єкта приватизації Продавцем Покупцю (видається розпорядження депозитарній установі про використання облікової операції переказу акцій на рахунок Покупця).

Сторони самостійно сплачують послуги своїх депозитарних установ за цим Договором.

Сторони рівною мірою відповідають за оформлення переходу права власності на Об'єкт приватизації: кожна - в частині тих дій, які вона має вчинити з цією метою згідно з цим Договором.

ОБОВ'ЯЗКИ СТОРІН

7 Кожна Сторона зобов'язується виконувати обов'язки, покладені на неї Договором, не перешкоджати іншій Стороні у виконанні її обов'язків та має право вимагати від іншої Сторони виконання належним чином її обов'язків, передбачених умовами Договору.

8 Сторона, яка порушила обов'язки, передбачені Договором, повинна усунути ці порушення.

9 Продавець зобов'язаний забезпечити проведення облікової операції (списання переказу) щодо Об'єкта приватизації на рахунок в цінних паперах № _____ Держави Україна (керуючий рахунком Регіональне відділення Фонду Державного майна України по Полтавській області) в депозитарній установі _____



у строк, вказаний у пункті 6 цього Договору.

Покупець зобов'язується у встановлений у пунктах 3,4 Договору строк повністю сплатити Ціну продажу та забезпечити проведення облікової операції (зарахування) щодо пакета акцій Об'єкта приватизації на рахунок у цінних паперах _____ в депозитарній установі у строк, вказаний у пункті 6 цього Договору.

10 Покупець зобов'язується надавати Продавцю на його запити та у визначені цим статтею, які не можуть бути меншими, ніж 10 календарних днів, необхідні матеріали, документи щодо виконання Покупцем умов Договору.

11 Покупець у разі зміни свого найменування, місцезнаходження та банківських даних зобов'язаний повідомити про це Продавця протягом п'яти робочих днів.

ГАРАНТІЇ СТОРІН

12 Продавець гарантує, що на дату укладання Договору Товариства не входить до складу об'єктів, які не підлягають приватизації, а також те, що Об'єкт приватизації не є проданим, переданим, заставленим, під арештом не перебуває.

13 Після підписання цього Договору та до моменту переходу права власності на Об'єкт приватизації Продавець не має права продавати, відчужувати або іншим чином передавати пакет акцій Об'єкта приватизації (або будь-яку його частину) будь-якій третій стороні, або встановлювати чи дозволяти встановлення будь-яких обмежень чи прав третіх осіб щодо будь-яких акцій, які входять до пакета акцій Об'єкта приватизації та повинен не допускати навмисного зменшення вартості Об'єкта приватизації.

14 Покупець надає Продавцю такі гарантії:

14.1 Покупець є компанією, яка на законних підставах організована, створена, зареєстрована та діє за чинним законодавством України і має всі необхідні повноваження і дозволи на здійснення своєї господарської діяльності.

14.2 Покупець має всі права та повноваження для підписання та виконання цього договору. Цей Договір було належним чином схвалено та підписано Покупцем. Договір є обов'язковим зобов'язанням Покупця і підлягає виконанню.

14.3 З моменту переходу права власності на Об'єкт приватизації Покупець гарантує виконувати всі зобов'язання (обов'язки), які визначені для нього умовами Договору, продажу, своєчасно та в повному обсязі.

ПРАВА ПОКУПЦЯ

15 Покупець має право після повної сплати Ціни продажу вимагати від Продавця передати Об'єкт приватизації відповідно до пунктів 6,9 цього Договору.

16 Покупець має право вимагати від Продавця виконання обов'язків, визначених для Продавця умовами Договору.

ПРАВА ПРОДАВЦЯ

17 Продавець має право вимагати від Покупця повної сплати Ціни продажу та передати Покупцем Об'єкта приватизації відповідно до пунктів 6, 9 цього Договору.

18 Продавець має право перевіряти дотримання Покупцем умов Договору протягом періоду, передбаченого законодавством України та умовами Договору, шляхом запитів до Покупця щодо виконання умов Договору, так і шляхом безпосередньо у Товаристві, в порядку визначеному чинним законодавством.

ВІДПОВІДАЛЬНІСТЬ ПОКУПЦЯ

19 У разі несплати коштів за Об'єкт приватизації згідно з Договором протягом 30 днів з дня укладання Договору відповідно до умов пунктів 2,3 цього Договору,



Покупець сплачує на користь регіонального відділення Фонду державного майна України по Полтавській області неустойку в розмірі 5 (п'яти) відсотків Ціни продажу Об'єкта приватизації. У разі несплати ціни продажу Об'єкта приватизації згідно з Договором разом з неустойкою протягом наступних 30 календарних днів Договір розірвуть.

20. У разі неналежного виконання обов'язків, визначених Договором, Покупець несе відповідальність згідно з умовами Договору та відповідно до чинного законодавства України.

21. У разі невиконання Покупцем зобов'язань за Договором Продавець має право, судовому порядку порушити питання про його розірвання та повернення Об'єкта приватизації в державну власність.

ВІДПОВІДАЛЬНІСТЬ ПРОДАВЦЯ

22. У разі неналежного виконання обов'язків, визначених Договором, Продавець несе відповідальність згідно з чинним законодавством України за збереження Об'єкта приватизації від дати підписання Договору до переходу до Покупця права власності на Об'єкт приватизації, зазначеного в пункті 9 Договору.

УМОВИ ПРОДАЖУ

23. Продавець державного пакету акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" у кількості 99,9451 %, що становить 99,9451 % статутного капіталу товариства, (далі - Продавець) зобов'язаний забезпечити:

23.1. Передачу протягом шести місяців від дати переходу права власності на державний пакет акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" кредиторської заборгованості ПрАТ "Полтавасадвинмаркет" перед кредиторами, яка склалася на дату переходу до Покупця права власності на державний пакет акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет";

23.2. Звільнення працівників товариства з ініціативи покупця чи уповноваженого ним органу (за винятком звільнення на підставі пункту 6 частини першої статті 40 Кодексу законів України про працю або вчинення працівником дій, за які передбачено звільнення на підставі пунктів 3, 4, 7 і 8 статті 40 та статті 41 Кодексу законів України про працю) протягом шести місяців від дати переходу права власності на державний пакет акцій ПрАТ "Полтавасадвинмаркет".

ВИКЛЮЧНІ УМОВИ

24. Виключними умовами, які є підставою для розірвання цього Договору, є:

24.1. Несплата Покупцем коштів за Пакет акцій протягом 60 днів з дати укладання Договору.

24.2. Продаж або в іншій спосіб відчуження Покупцем Об'єкта приватизації особам, визначеним частинною другою статті 8 Закону України "Про приватизацію державного комунального майна", протягом виконання зобов'язань за Договором.

ОСОБЛИВІ УМОВИ

25. Відчуження Покупцем Об'єкта приватизації, передача в заставу або внесення його до статутного капіталу господарського товариства в період дії умов Договору, можливо виключно за згодою продавця, яка надається відповідно до порядку, встановленого Фондом державного майна України.

26. У разі подальшого відчуження Об'єкта приватизації до нового власника переходять невиконанні зобов'язання Покупця, що були передбачені договором.

27. Покупець з дати переходу власності не матиме претензій до Продавця стосовно майна.

ЗМІНИ УМОВ ДОГОВОРУ ТА ЙОГО РОЗІРВАННЯ



28 Зміни умов Договору або внесення доповнень до нього можливі тільки за згодою Сторін у порядку, затвердженому Продавцем та передбаченому чинним законодавством України.

29 Сторони домовились, що одностороння відмова від виконання Договору не допускається. Договір може бути розірваний за згодою Сторін або на вимогу іншої Сторони за рішенням суду в разі невиконання іншою стороною зобов'язань, передбачених Договором, з поверненням Пакета акцій Продавцю після набрання чинності рішенням суду.

ПІДСТАВИ ЗВІЛЬНЕННЯ ВІД ВІДПОВІДАЛЬНОСТІ

30 Сторони звільняються від відповідальності за невиконання чи неналежне виконання умов Договору в разі виникнення форс-мажорних обставин (обставин непереборної сили) за умови, що їх настання було підтверджено у визначеному цим Договором порядку. Сторона, яка не може виконати умови Договору через виникнення форс-мажорних обставин (обставин непереборної сили), повинна повідомити про це іншу сторону протягом 14 календарних днів після того, як їй стало відомо про настання цих обставин. Сторона повідомляє іншу Сторону про закінчення форс-мажорних обставин (обставин непереборної сили) протягом 2 календарних днів.

31 Форс-мажорними обставинами (обставинами непереборної сили) є надзвичайні та невідворотні обставини, що об'єктивно унеможливають виконання зобов'язань передбачених умовами договору, та які прямо передбачені Законом України "Про торгово-промислову палату України". Факти настання форс-мажорних обставин (обставин непереборної сили) мають бути підтверджені відповідно до законодавства України Торгово-промисловою палатою України або відповідною регіональною торгово-промисловою палатою.

32 В разі виникнення форс-мажорних обставин (обставин непереборної сили) термін виконання зобов'язань Сторін зупиняється. Поновлення терміну виконання зобов'язань відбувається з моменту отримання повідомлення від іншої Сторони про припинення форс-мажорних обставин (обставин непереборної сили). В такому разі строк виконання зобов'язань продовжується на строк дії форс-мажорних обставин (обставин непереборної сили).

33 Сторони звільняються від відповідальності за невиконання чи неналежне виконання умов цього Договору, у разі якщо таке невиконання чи неналежне виконання прямо чи опосередковано зумовлено порушенням іншою Стороною своїх гарантій передбачених розділом "ГАРАНТІЇ СТОРІН" цього Договору.

РОЗВ'ЯЗАННЯ СПОРІВ

34 Цей Договір регулюється законами України. Усі спори, що виникають при виконанні зобов'язань за Договором, крім спорів, які виникають із публічно-правових відносин та віднесені до компетенції адміністративних судів, вирішуються господарським судом у порядку, встановленому Господарським процесуальним кодексом України.

ПРИКІНЦЕВІ ПОЛОЖЕННЯ

35 Всі витрати, пов'язані з укладанням Договору покладаються на Покупця.

36 Договір складено українською мовою у чотирьох примірниках, які мають однакову юридичну силу. Два примірники зберігаються у Продавця, один у Покупця та один в депозитарній установі.

37 Договір набуває чинності від дати його підписання.

38 Договір діє до виконання у повному обсязі Покупцем зобов'язань.



передбачено пунктом 10 цього Договору, що підтверджено Продавцем у відповідності з чинним законодавством порядку, якщо Договір не буде раніше виконаний або скасований відповідно до чинного законодавства України та умовами Договору.

Згідно з умовами цього Договору є конфіденційною інформацією. Жодна із сторін не має права розголошувати конфіденційну інформацію без згоди на таке розголошення від іншої сторони, крім випадків, коли розголошення конфіденційної інформації є обов'язковим для сторін відповідно до законодавства України, що застосовується до такої сторони.

ВІСЦЕЗНАХОДЖЕННЯ ТА БАНКІВСЬКІ РЕКВІЗИТИ СТОРІН

ПРОДАВЕЦЬ

Регіональне відділення Фонду
державного майна України по
Полтавській області
26004 м. Полтава,
вул. Небесної Сотні, 1/23,
код за ЄДРПОУ _____
с/р/р _____
Банк-одержувача: _____
МФО _____

ПОКУПЕЦЬ

ТОВ "ЕНДЕЙВЕР СЕРВІСЗ"
м. Полтава, вул. Пушкіна, буд. 28, офіс 4
код за ЄДРПОУ 39208063
р/р 26001724751
Банк одержувача: ПАТ "МТБ Банк"
МФО 328168

_____ /Д.А. Прохоренко/

Відділ частині рішення Господарського суду Полтавської області від 18.05.2019, справі № 917/1434/18 залишити без змін.

Постанова набирає законної сили з дня її прийняття та може бути оскаржена в апеляційному порядку протягом двадцяти днів.

Повний текст постанови складено 20.05.2019

Головуючий суддя

В.В. Россолов

Суддя

В.І. Сіверін

Суддя

О.І. Терещенко


23 05 19

№ 15 от 15.07.2019г.

Секретарь *С.В. Сидорова*