

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14501/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.11.2023 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

"..",

членов Комиссии:

"..",

"..",

при участии посредством видеоконференцсвязи "..",

рассмотрев жалобу ".." (далее — Заявитель) на действия организатора торгов ".." (далее — Организатор торгов) и оператора электронной торговой площадки ".." (далее — оператор ЭТП) при проведении торгов по продаже имущества должника (сообщение № 12351612, лот № 1, далее — Торги),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора и Оператора ЭТП при проведении Торгов.

При этом в жалобах Заявителя содержатся ссылки на нарушение Организатором торгов статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящие жалобы приняты к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного

законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалоб по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

В свою очередь, в силу частей 4 и 7 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Закон о банкротстве) реализация имущества должника осуществляется исключительно путем проведения торгов.

В соответствии с письмом ФАС России от 15.07.2022 № ГМ/67432/22 антимонопольные органы в соответствии с положениями статьи 18.1, подпункта «а» пункта 3.1, пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции уполномочены рассматривать жалобы на нарушение процедуры проведения обязательных в силу статей 110, 139 Закона о

банкротстве торгов.

По смыслу положений Закона о банкротстве задача проведения торгов состоит в необходимости на конкурентной основе определить лучшие условия продажи имущества должника, что в конечном счете подчинено общей цели конкурсного производства как ликвидационной процедуры — получению наибольшей выручки для проведения расчетов с кредиторами.

Когда в результате допущенных нарушений при проведении торгов отсутствует состязательность, нивелируется смысл торгов — определение победителя на конкурентной основе.

Аналогичный подход определения сути проведения торгов приведен в пункте 25 Обзора судебной практики, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 14.11.2018 № 3 (2018).

Следовательно, нарушение установленного порядка организации и проведения торгов не может не свидетельствовать об ограничении конкуренции, поскольку торги являются конкурентной формой определения наилучших условий реализации товара и в них имеет право принять участие любой желающий из неопределенного круга лиц (в том числе физические лица, не являющиеся профессиональными субъектами делового оборота). В противном случае при проведении торгов утрачивается признак конкуренции среди участников, в результате чего проведенная процедура выявления покупателя может противоречить ее сущности.

Кроме того, поскольку торги являются способом заключения договора по реализации товара, нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка может сказаться на обеспечении конкуренции и формировании конкурентного товарного рынка путем лишения возможности потенциальных участников торгов принять участие в торгах либо необоснованного сокращения числа участников торгов. В случае проведения торгов в отсутствие конкурентной борьбы победитель таких торгов получает дополнительные преимущества на товарном рынке, на котором он осуществляет деятельность, поскольку увеличит количество своих основных производственных средств, при этом иные участники или потенциальные участники таких торгов будут неправомерно лишены возможности получения данного ресурса.

Таким образом, при осуществлении полномочий по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов по продаже имущества банкротов и подготовке решений по результатам рассмотрения таких жалоб территориальным органам ФАС России необходимо применять позицию, изложенную в настоящем письме.

В связи с этим, и принимая во внимание позицию, изложенную в вышеприведенном письме ФАС России, рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Организатора торгов проводилось в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы Организатором торгов и Оператором ЭТП допущено ограничение конкуренции, которое выразилось в следующем:

1. Заявитель указывает на аффилированность Организатора торгов с участвующими в Торгах лицами, а также на наличие антиконкурентного соглашения.
2. Заявителем оспариваются положения Регламента проведения торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве на электронной площадке площадки (далее - Регламент).
3. Оператор ЭТП неправомерно не опубликовал ценовые предложения участников.
4. Организатором торгов нарушены сроки публикации протокола о результатах проведения торгов.

Заявитель указывает на нарушение сроков публикации протокола о проведении торгов.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился и представил письменные возражения.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым указать на то, что в рамках процедуры, предусмотренной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на процедуру проведения торгов и порядок заключения договора.

Таким образом, рассмотрение вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в части аффилированности Организатора с участниками и о наличии антиконкурентного соглашения осуществляется в рамках главы 9 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в данной части по существу в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем указанным доводам будет дана оценка в рамках главы 9 Закона о защите конкуренции, о результатах которой Заявителю будет сообщено дополнительно.

Относительно довода Заявителя о несоответствии Регламента площадки законодательству Российской Федерации Комиссия поясняет следующее.

В силу пункта 2.3 Регламента Участник торгов, при подаче заявления на регистрацию на электронной площадке, подтверждают свое ознакомление с настоящим Регламентом и полное принятие требований и процедур, указанных в нем, Настоящий Регламент является для Участника торгов договором присоединения в соответствии со статьей 428 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (п. 1 ст. 428 ГК РФ).

Таким образом, Заявитель при подаче заявления на аккредитацию обязан надлежащим образом ознакомиться с условиями пользования электронной площадкой, в том числе с условиями регистрации (аккредитации) на такой площадке.

В свою очередь, оспаривание Регламента Оператора ЭТП подлежало обжалованию в срок до даты окончания подачи заявок на участие в Торгах, а именно: до 06.10.2023 18:00

При этом, Заявитель не лишен возможности обратиться за судебной защитой в суд в случае, если полагает, что действия Организатора торгов и Оператора ЭТП не соответствуют требованиям законодательства и нарушают права Заявителя.

В соответствии с абзацем 5 пункта 47 Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган во всяком случае не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов.

Согласно части 1 статьи 11 Гражданского Кодекса Российской Федерации, защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, арбитражный суд или третейский суд.

На основании изложенного Комиссия оставляет данные доводы без рассмотрения.

Комиссией установлено, что сообщение о проведении торгов № 12351612 опубликовано в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве — 02.09.2023.

Вид торгов: Открытый аукцион.

Дата и время начала подачи заявок: 04.09.2023 09:00.

Дата и время окончания подачи заявок: 06.10.2023 18:00.

Дата и время торгов: 10.10.2023 13:00.

Положение о порядке сроках и условиях сроков и условиях продажи и обеспечения сохранности имущества ".." утверждено собранием кредиторов "..".

Торги проводились в электронной форме на электронной торговой площадке ООО «ТТ» (Tender Technologies), размещенной по адресу <https://bankrupt.tender.one/> в сети Интернет.

В отношении довода о нарушении Регламента в части нарушения конфиденциальности предложений о цене, Комиссия поясняет следующее.

Как указывает Заявитель, Оператор ЭТП не опубликовал ценовые предложения участников в соответствии с пунктами 11.7, 11.8 Регламента.

В соответствии с абзацем 4 пункта 5.1 приказа Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 (ред. от 28.10.2020) «Об утверждении Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, Требований к операторам электронных площадок, к электронным площадкам, в том числе технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам, необходимым для проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, внесении изменений в приказ Минэкономразвития России от 5 апреля 2013 г. № 178 и признании утратившими силу некоторых приказов Минэкономразвития России» (далее - Приказ), Организатор торгов посредством программно-аппаратных средств сайта формирует протокол об определении участников торгов не позднее пяти календарных дней после окончания срока представления заявок на участие в торгах и направляет указанный протокол в форме электронного сообщения, подписанного квалифицированной электронной подписью, оператору электронной площадки в день его подписания.

Согласно пункту 11.7 Регламента, в случае использования закрытой формы представления предложений о цене имущества (предприятия) должника заявка на участие в торгах может содержать предложение о

цене имущества (предприятия) должника, не подлежащее разглашению до начала проведения торгов. Оператор электронной площадки с помощью технических и программных средств электронной площадки обеспечивает конфиденциальность таких предложений.

В соответствии с пунктом 11.8 Регламента в случае, если при проведении торгов используется закрытая форма представления предложений о цене имущества (предприятия) должника, предложения о цене имущества (предприятия) должника представляются участниками торгов одновременно с представлением заявок на участие в торгах или в день подведения результатов торгов до указанного в сообщении о проведении торгов времени подведения итогов торгов. Оператор торговой площадки фиксирует время поступления предложения о цене имущества (предприятия) должника.

Оператор электронной площадки в течение тридцати минут с момента окончания установленного срока представления предложений направляет организатору торгов все предложения о цене имущества (предприятия) должника, представленные до указанного в сообщении о проведении торгов точного времени подведения итогов торгов.

Организатор торгов в день, во время и в месте, которые указаны в сообщении о проведении торгов, публично оглашает представленные участниками торгов предложения о цене имущества (предприятия) должника. Участники торгов, представившие предложения о цене имущества (предприятия) должника, или их представители вправе присутствовать при таком публичном оглашении.

Указанные предложения о цене имущества (предприятия) должника подлежат размещению на электронной площадке в течение тридцати минут с момента их оглашения с использованием интерфейса рабочего раздела («личного кабинета») организатора торгов.

Комиссией установлено, что "..." в лице агента "..." подало заявку на участие в процедуре ("...").

Комиссия установила, что ценовые предложения подавались участниками в день подведения результатов торгов до указанного в извещении времени. Ценовое предложение "..." (победитель) поступило 10.10.2023 в 10:31:52.867, а "..." поступило 10.10.2023 в 12:58:31.657, то есть ценовое предложение победителя торгов поступило значительно раньше по времени, чем ценовое предложение Заявителя.

По мнению Заявителя, пункты 11.7 11.8 Регламента, прямо указывают на обязанность Оператора ЭТП публиковать ценовые предложения участников до подведения результатов.

На заседании Комиссии Организатор торгов и Оператор ЭТП пояснили, что протокол об определении участников торгов содержит перечень заявителей, допущенных к участию в торгах, а также перечень заявителей, которым отказано в допуске к участию в торгах, с указанием для всех заявителей наименования юридического лица или фамилии, имени, отчества (последнее - при наличии) физического лица, идентификационного номера налогоплательщика, основного государственного регистрационного номера (для юридического лица и индивидуального предпринимателя), а также оснований принятого решения об отказе в допуске заявителя к участию в торгах.

Организатором торгов 09.10.2023 в 18:13 с помощью программно-аппаратных средств ЭТП был сформирован Протокол определения участников торгов и подписан электронной подписью, согласно которому к участию в торгах были допущены 2 заявки.

В соответствии с пунктом 6.1.2. Приказа при проведении торгов с использованием закрытой формы представления предложений о цене указанные предложения не подлежат разглашению до начала проведения торгов. Оператор электронной площадки обеспечивает конфиденциальность таких предложений.

По результатам проведения торгов оператором электронной площадки с помощью программно-аппаратных средств сайта формируется и направляется организатору торгов в форме электронного сообщения проект протокола о результатах проведения торгов, который в свою очередь подписывается электронной подписью Организатора торгов. Программно-аппаратный комплекс электронной торговой площадки в автоматическом режиме регистрирует заявки на участие и формирует протоколы, в связи с чем исключен фактор человеческого вмешательства.

Таким образом, ценовые предложения размещаются посредством интерфейса электронной торговой площадки после их оглашения. При этом Организатор публикует итоговый протокол, в котором указаны ценовые предложения участников.

При этом Комиссия отмечает, что указаны Заявителем пункты Регламента не содержат требования к Оператору ЭТП о публикации сведений о ценовых предложениях участников до подведения итогов торгов. Указанные сведения передаются Оператором ЭТП Организатору торгов посредством программно-аппаратных средств для дальнейшего рассмотрения и принятия решения о определении победителя.

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия не усматривает в

действиях Организатора торгов и Оператора электронной площадки нарушений действующего законодательства о банкротстве, поскольку последние действовали в полном соответствии с положениями Закона о банкротстве, Приказа № 495 и Регламента.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы в указанной части.

В отношении довода Заявителя о нарушении срока публикации результатов о проведении торгов Комиссия отмечает следующее.

Как было отмечено ранее, по результатам проведения торгов оператором электронной площадки с помощью программно - аппаратных средств сайта формируется и направляется организатору торгов в форме электронного сообщения проект протокола о результатах проведения торгов

Согласно извещению - датой подведения результатов торгов является **10.10.2023 13:00**, то есть после наступления указанной даты Организатору становятся доступны ценовые предложения, поданные участниками для последующего формирования Итогового протокола.

На заседании Комиссии Организатор торгов и Оператор ЭТП пояснили, что после подведения результатов торгов Организатору становятся доступны ценовые предложения, поданные участниками для последующего формирования Итогового протокола.

В соответствии с пунктом 7.2 Приказа организатор торгов рассматривает, подписывает квалифицированной электронной подписью и направляет оператору электронной площадки протокол о результатах проведения торгов с использованием закрытой формы представления предложений о цене - **не позднее дня получения от оператора электронной площадки соответствующих проектов протокола или решения.**

Протокол определения участников торгов подписан и размещен на электронной торговой площадке 09.10.2023 18:13.

Комиссия установила, что протокол о результатах торгов был опубликован 10.10.2023 в 15:29, то есть в срок предусмотренный пунктом 7.2 Приказа.

В связи с чем Комиссия не усматривает в действиях Организатора торгов нарушение сроков подведения итогов торгов и публикации протокола.

Комиссия отмечает, что Заявитель как податель жалобы в

антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Организатора торгов нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

При этом Заявителем не доказано как отсутствие информации о подаче ценовых предложений повлияло на результаты Торгов.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы в указанной части.

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя необоснованной в указанной части.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 18.1, статьей 23 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу Заявителя на действия Организатора торгов и Оператора ЭТП при проведении Торгов в части оспаривания положений Регламента, а также в части доводов об аффилированности

Организатора торгов с участвующими в Торгах лицами, а также о наличии антиконкурентного соглашения без рассмотрения, в остальной части признать жалобу необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Торгов, наложенные письмами Московского УФАС России "...", "...".

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.