

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 082/01/16-126/2021

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

17.06.2021

г. Симферополь

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее - Крымское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства руководитель ****, на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю от 03.06.2021 № 121 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 082/01/16-126/2021,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее – Крымское УФАС России) на основании решений Крымского УФАС России: № 07/811 от 12.05.2021 по делу № 082/10/18.1-90/2021, №07/934 от 31.05.2021 по делу №082/10/18.1-107/2021, №07/935 от 31.05.2021 по делу №082/10/18.1-108/2021 переданы материалы дел уполномоченному должностному лицу Крымского УФАС России для рассмотрения вопроса о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях общества с ограниченной ответственностью «Фритрейд» (далее – ООО «Фритрейд»), Государственного автономного учреждения «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» (далее по тексту – ГАУ «РДИ РК», Организатор торгов) при реализации государственного имущества на торгах.

Крымским УФАС России при рассмотрении указанных материалов дел установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 12.1 Федерального конституционного закона «О принятии в Российскую Федерацию Республики Крым и образовании в составе Российской Федерации новых субъектов –

Республики Крым и города федерального значения Севастополя» до 1 января 2019 года на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя особенности регулирования имущественных, градостроительных, земельных и лесных отношений, а также отношений в сфере кадастрового учёта недвижимости и государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним могут быть установлены нормативными правовыми актами Республики Крым и нормативными правовыми актами города федерального значения Севастополя по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление нормативно-правового регулирования в соответствующей сфере.

В связи с необходимостью завершения мероприятий по интеграции Крымского региона в экономическую и правовую системы Российской Федерации Федеральным конституционным законом до 1 января 2023 года продлевается период, в течение которого могут быть установлены особенности регулирования имущественных и земельных отношений, а также отношений в сфере кадастрового учёта недвижимости и государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок.

В Республике Крым был принят Закон от 01.04.2019 № 587-ЗРК/2019 «О порядке и условиях приватизации имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым», а также Постановление Совета министров Республики Крым от 11.11.2014 № 438 «Об утверждении Порядка отчуждения имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым» (далее – Порядок).

Согласно пункту 5.10. Порядка при принятии решения о заключении сделки по результатам торгов торги проводятся в порядке, установленном федеральным антимонопольным органом, в соответствии со статьей 17.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) (в ред. Постановления Совета министров Республики Крым от 06.12.2018 № 607). Организатором торгов по отчуждению имущества, а также в случаях, указанных в пункте 5.12 раздела 5 настоящего Порядка, выступает государственное предприятие, или государственное учреждение, или специализированная организация, действующая на основании договора.

Статья 17.1 Закона о защите конкуренции регламентирует

заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Порядок проведения таких конкурсов и аукционов регламентирован Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (вместе с «Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества» (далее – Правила).

Пунктом 1 указанных Правил установлено, что их целью является обеспечение единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширение возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развитие добросовестной конкуренции, совершенствование деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечение гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

По смыслу закона организатор торгов, обязанный действовать добросовестно и быть заинтересованным в расширении круга участников, должен воздерживаться от совершения каких-либо действий, направленных на безосновательное, формальное создание препятствий для участия в торгах.

ГАУ «РДИ РК» выступающее как организатор торгов определяет проведение аукциона в электронной форме посредством

использования аппаратно-программного комплекса в сети Интернет, предназначенного для проведения торгов в электронной форме (электронной торговой площадки, далее - ЭТП).

Организатором торгов за период 2020-2021 год используются 3 электронные торговые площадки. При этом, в 2021 году преимущество по проведению торгов по продаже государственного или муниципального имущества отдается электронной площадке ООО «Фритрейд».

Организатор торгов имеет доступ к вышеупомянутой ЭТП согласно договору присоединения (статья 428 ГК РФ). Каких-либо открытых процедур, обосновывающих выбор организатором торгов именно данной ЭТП, не проводилось. Публичных обоснований выбора данной ЭТП у Организатора не имеется. По мнению Организатора торгов, выбор ЭТП является его правом. ООО «Фритрейд» также письмом (вх. № 3361 от 26.04.2021) сообщил, что порядок выбора ЭТП Организатором торгов законодательно не регламентирован.

В соответствии со сведениями из Единого государственного реестра юридических лиц размер уставного фонда ООО «Фритрейд» составляет 10.000 рублей. Согласно сведений третьих лиц, по адресу, указанному в уставных документах (г. Симферополь, ул. Первомайская, д.№3В, пом. 27), ООО «Фритрейд» фактически не располагается.

Согласно открытым данным, размещенным на сайте ЭТП «Фритрейд», за период с 2018 г. на площадке было проведено 556 открытых аукционов по продаже государственного или муниципального имущества, 468 из них не состоялись. Таким образом, 87 % проведенных аукционов на площадке не состоялись и лишь 13 % завершились, что свидетельствует о низкой эффективности результатов проводимых электронных аукционов.

Деятельность ЭТП «Фритрейд» регулируется внутренним Регламентом, опубликованным на интернет-сайте данной ЭТП.

В соответствии с пунктом 2.4. Регламента присоединение к Регламенту (в порядке статьи 428 ГК РФ) означает полное принятие его условий. То есть у потенциального покупателя конкретного государственного имущества, выставяемого Организатором на торги, не имеется возможности осуществить подачу заявки посредством иной ЭТП или урегулировать возникающие разногласия с ЭТП «Фритрейд» на этапе подачи заявок.

В соответствии с пунктом 6.4 Регламента ЭТП «Фритрейд» право подачи заявок на участие в торговой процедуре приобретает участник ЭТП, имеющий достаточный баланс личного счета, в размере соответствующему вознаграждению Оператора ЭТП.

В соответствии с пунктом 13.5 Регламента ЭТП «Фритрейд» размер вознаграждения Оператора при проведении торгов по продаже государственного имущества составляет – 8%. То есть для участия в торгах по данному виду имущества потенциальный участник обязан внести платеж в размере 8% от начальной цены имущества на ЭТП «Фритрейд». Такой платеж вносится всеми потенциальными участниками торгов помимо задатка, установленного Организатором торгов. Без внесения данного платежа подача заявки невозможна.

При этом Регламентом ЭТП «Фритрейд» размер вознаграждения для продажи иного имущества (не являющегося государственным) установлен меньше (от 7 до 5%).

Согласно пункту 13.5 Регламента размер вознаграждения ЭТП «Фритрейд» составляет:

Итоговая цена имущества	Размер вознаграждения оператора ЭТП
До 2 000 000,00 рублей	7%
От 2 000 000 до 10 000 000,00 рублей	6%, но не менее 140 000, рублей
От 10 000 000 рублей	5%, но не менее 600 000,00 рублей
Начальная цена имущества	Размер вознаграждения оператора ЭТП
По торгам на право заключения договора аренды	100% от стартовой суммы ежемесячной арендной ставки
По торгам по продаже гос. или мун. имущества	8% от стартовой суммы

Хозяйствующему субъекту, имеющему структурные признаки доминирующего положения запрещается экономически не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар.

Установление размера вознаграждения для продажи государственного имущества является наивысшим среди действующих тарифов ЭТП «Фритрейд», что противоречит

нормальной деловой практике, и может указывать на возможные признаки нарушения запрета на установление монопольно высокой цены.

На двух других электронных площадках размер вознаграждения на аналогичные торговые процедуры установлен значительно ниже (на ЭТП «ЭТП 365» от 1 до 4 %, а на РТС-Тендер» - 1%).

Также имеются ограничительные условия в части сроков зачисления вознаграждения, установленных ЭТП «Фритрейд», о которых известно ГАУ «РДИ РК», а именно: в соответствии с пунктом 7.12 Регламента зачисление внесенных денежных средств на Баланс личного счета происходит не позднее 12-00 часов рабочего дня, следующего за днём зачисления денежных средств на расчетный счет оператора ЭТП.

Следует отметить, что ряд заявителей, обращавшихся в Крымское УФАС России неоднократно указывали на данное условие в части сроков зачисления вознаграждения, что создавало препятствие для участия в торгах.

Антимонопольный орган обращает внимание на то, что РТС-тендер (<https://www.rts-tender.ru>) имеет положительную репутацию по всей России, аккредитовано Минэкономразвития РФ и ФАС России в качестве электронной площадки для осуществления государственных и муниципальных закупок.

В свою очередь, согласно сведений с сайта ЭТП «Фритрейд» организаторами торгов на данной ЭТП помимо ГАУ «РДИ РК» по продаже государственного имущества являются только: ООО «Вектор Плюс», ООО «Реторг», Умеров И.М., Литвинов А.А., то есть данная ЭТП известна крайне ограниченному кругу лиц. Вместе с тем, их доля в общем объеме проводимых торгов является незначительной.

Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Также не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В целях обеспечения максимального количества участников на Организатора торгов возложена обязанность обеспечить равный доступ всех лиц к участию в Торгах.

Презюмируется, что Организатор торгов обязан использовать информационные системы, обеспечивающие максимально открытый доступ к информации о проведении торгов, использовать такие ЭТП, которые позволили бы реализовать имущество с наибольшей выгодой для государства. Таким образом, Организатор торгов несет ответственность за действия выбранной им электронной площадки в части обеспечения доступа всех заинтересованных лиц к участию в Торгах.

Организатор торгов, ввиду отсутствия предусмотренного действующим законодательством прямого запрета, злоупотребляет своими гражданскими правами при реализации государственного имущества на Торгах, выбрав площадку с взиманием большой и необоснованной (8%) платы за обеспечение участие в торгах, что безусловно создает опасность искусственного сужения круга потенциальных участников Торгов.

Факт заключения договора присоединения Организатором торгов с ЭТП «Фритрейд» с высоким тарифом, отличающимся от нормальной деловой практики, оплату которого необходимо внести всем потенциальным участникам до момента подачи заявки, в ином случае подача заявки и последующее участие в торгах становится невозможными, содержит признаки нарушения запрета, установленного статьей 17 Закона о защите конкуренции, а именно: при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

По мнению Крымского УФАС России, данное поведение создает препятствия неограниченному кругу лиц при подаче заявки и внесении денежных средств в качестве обеспечения участия в торгах. Данное обстоятельство подтверждается материалами жалоб общества с ограниченной ответственностью «Электросетьстройпроект Крым», общества с ограниченной ответственностью «Фрегат-2000», индивидуального предпринимателя Петова Сергея Евстафиевича.

Согласно статье 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской

Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

При этом, из анализа положений статьи 16 Закона о защите конкуренции следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении названной статьи Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Учитывая, что ГАУ «РДИ РК» фактически осуществляет государственную функцию по реализации имущества, такие действия имеют признаки нарушения запрета на заключение соглашений и согласованных действий (в данном случае между ГАУ «РДИ РК» и ООО «Фритрейд»), установленного частью 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод о наличии в действиях ГАУ «РДИ РК» и ООО «Фритрейд» признаков нарушения части 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции в части заключения соглашения и осуществления согласованных действий между указанными субъектами, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции, Председатель Комиссии

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 082/01/16-126/2021 к рассмотрению **на 29 июня 2021 в 11 час. 00 мин.** по адресу: Республика Крым г. Симферополь, ул. А. Невского, д. 1, 5 этаж, каб. 515.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

- в качестве ответчика – Государственное автономное учреждение «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» (ОГРН 1149102041648, ИНН 9102025610, адрес: 295050, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Кечкеметская, 114);

- в качестве ответчика – общество с ограниченной ответственностью «Фритрейд» (ОГРН 1189102005828, ИНН 9102242559, адрес: 295007, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Первомайская, д. 3В, помещение 27).

3. Сторонам к рассмотрению дела необходимо представить письменные пояснения по сути рассматриваемого дела № **082/01/16-126/2021**.

а лиц привлеченных к участию в рассмотрении дела или их представителей (с надлежащим образом оформленной доверенностью участие в рассмотрении дела) обязательна.