

РЕШЕНИЕ № 04/10/18.1-279/2022

по результатам рассмотрения жалобы <...> на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 12.05.2022

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение
процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

– <...>: <...>;

– ООО «ТИК» – уведомлено надлежащим способом, представители
на рассмотрение жалобы не явились;

– АО «АГЗРТ»: <...>

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу
<...> на действия (бездействие) организатора торгов – ООО «ТИК»,
оператора электронной площадки – АО «АГЗРТ» при организации и
проведении аукциона по продаже арестованного имущества
(извещение № 070422/58065353/02, лот № 1) в соответствии со статьей
18.1 Федерального закона от 26.07.2006
№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба <...>
(далее – Заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов –
ООО «ТИК» (далее – Организатор торгов), оператора электронной
площадки – АО «АГЗРТ» (далее – Оператор) при организации и
проведении аукциона по продаже арестованного имущества
(извещение № 070422/58065353/02, лот № 1)
(далее – Аукцион, Жалоба).

Из текста Жалобы следует, что Организатором торгов и Оператором
при организации и проведении Аукциона нарушены положения

действующего законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев все представленные документы, а также проанализировав пояснения представителя Заявителя, Оператора, Комиссия ФАС России установила следующее.

07.04.2022 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru (далее – официальный сайт) Организатором торгов размещено извещение о проведении Аукциона, согласно которому Аукцион проводится на электронной площадке Оператора, расположенной по адресу в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://etp.zakazrf.ru/> (далее – сайт Оператора), дата окончания приема (подачи) заявок на участие в Аукционе – 12.04.2022 в 00:30, дата и время проведения Аукциона – 18.04.2022 в 09:00, начальная цена имущества – 1 677 000, 00 руб (далее – Извещение о проведении Аукциона).

Аукцион проводится в соответствии с Федеральным законом от 02.10.2007

№ 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее – Закон об исполнительном производстве), Регламентом функционирования электронной площадки sale.zakazrf.ru, утвержденным приказом Генерального директора АО «АГЗРТ» Я.В. Геллера от 30.04.2021 (далее – Регламент).

1. Из текста Жалобы следует, что Заявитель имея намерение принять участие в Аукционе изучил документы, имеющиеся на сайте Оператора, в том числе Регламент. Последним установлен комиссионный залог за услуги Оператора в размере 10 (десяти) % от конечной цены, предлагаемой потенциальным участником при формировании заявки на участие в Аукционе. По мнению Заявителя, данное условие противоречит положениям пункта 5 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). Кроме того, Заявитель указывает, что уплата гарантийного обеспечения (комиссионного сбора) в размере 10% от конечной стоимости реализованного имущества возлагает на лиц, намеревающихся принять участие в торгах, дополнительные, необоснованные препятствия для участия в них.

Комиссия ФАС России отмечает, что торги по реализации арестованного имущества проводятся в соответствии с Законом об

исполнительном производстве и статьями 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

При этом указанными положениями не регламентируется порядок удержания (взимания) оператором электронной площадки с победителя торгов суммы обеспечительного платежа (комиссионного сбора), представляющего собой оплату услуг оператора, не устанавливается размер такой платы.

Вместе с тем в настоящее время Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» предусматривается возможность взимания оператором электронной площадки с лица, с которым заключается контракт, платы за участие в закупке в порядке, определенном постановлением Правительства Российской Федерации от 10.05.2018 № 564.

По мнению Комиссии ФАС России, при проведении торгов по реализации арестованного имущества в электронной форме удержание (взимание) оператором электронной площадки платы (удержание суммы комиссионного сбора) с победителя торгов допустимо (по аналогии с законодательством о контрактной системе).

В соответствии с разделом № 1 «Термины и определения» Регламента комиссионный сбор – сумма, взимаемая в качестве оплаты услуг оператора площадки. Комиссионный залог – сумма, служащая гарантией оплаты оператору площадки комиссионного сбора.

Согласно приказу АО «АГЗРТ» от 10.02.2022 № 5 «Информация о размере взимания АО «АГЗРТ» комиссионного сбора» при проведении торгов по реализации арестованного имущества на сайте Оператора установлены следующие размеры комиссионного залога и комиссионного сбора:

- в размере 10% (десяти) от цены договора (итоговой цены торгов);
- в размере 10% (десяти) от начальной цены торгов.

В размер комиссионного сбора включен налог на добавленную стоимость (НДС).

В пункте 10.17 Регламента указано, что комиссионный сбор за услуги оператора взимается из суммы комиссионного залога Участника аукциона, которому в протоколе об итогах аукциона в результате ранжирования по поданным ценам, присвоен первый номер, или

единственного участника аукциона в течение одного рабочего дня с момента опубликования организатором протокола об итогах аукциона. Обеспечение комиссионного сбора остальных Участников аукциона разблокируется в течение одного рабочего дня с момента опубликования организатором протокола об итогах аукциона.

На заседании Комиссии представитель Оператора пояснил, что площадка не взимает плату с потенциальных участников за аккредитацию (регистрацию) на сайте Оператора, за проведение торгов, в свою очередь, удержание денежных средств, предназначенных для оплаты услуг Оператора (комиссионный сбор), производится только с счета победителя торговой процедуры.

Кроме того, представитель Оператора отметил, что согласно Регламенту удержание денежных средств, предназначенных для оплаты услуг Оператора (комиссионного сбора), с участника торгов по продаже арестованного имущества происходит в течении 1 (одного) рабочего дня после определения в протоколе об итогах последнего в качестве победителя. При этом уклонение победителя от заключения договора не может являться основанием возвращения ранее оплаченных услуг Оператора в связи с тем, что они не связаны с ненадлежащим исполнением Оператором своих функций по проведению процедуры торгов.

Комиссией ФАС России установлено, что в настоящее время положениями законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов по продаже арестованного имущества, не урегулирован порядок взимания и размеры платы (комиссионного сбора), операторы электронных площадок самостоятельно определяют размеры тарифов в регламентах электронных площадок.

При этом представитель Оператора обратил внимание на то, что данная плата в размере 10% (десяти) от цены, предложенной победителем, является рыночной стоимостью услуг, что подтверждается тарифами, установленными другими операторами электронных площадок. Кроме того, законодательство, регулирующее организацию и проведение публичных торгов, не устанавливает каких-либо требований к операторам электронных площадок, в том числе, связанных с получением вознаграждения с победителя торгов по продаже арестованного имущества.

Комиссией ФАС России определено, что взимание платы в качестве

обеспечительного (гарантийного) платежа (комиссионного сбора), представляющего собой оплату услуг оператора, осуществляется путем перечисления денежных средств на банковский счет Оператора. Вместе с тем взимание указанной платы Оператором с лица, не являющегося лицом, с которым заключается договор по итогам проведения торгов, Регламентом и иными актами не предусмотрено.

Кроме того, ввиду отсутствия законодательного регулирования предельного размера гарантийного обеспечения (комиссионного сбора) не представляется возможным сделать однозначный вывод об установлении Оператором завышенной и необоснованной платы.

В то же время Заявителями в составе Жалобы, а также на заседании Комиссии ФАС России не представлены доказательства, свидетельствующие о том, что установленный тариф размера обеспечительного (гарантийного) платежа (комиссионного сбора) является завышенным и экономически необоснованным и приводит или может привести к ограничению конкуренции (нарушает требования статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанный довод Жалобы не находит своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы потенциальные участники при подачи заявки на участие в торгах по продаже арестованного имущества обязаны оплатить комиссионный залог за услуги Оператора в размере 10% (десяти) от конечной цены, которую намеревается заплатить последний. При этом данный размер конечной цены определяется самостоятельно потенциальным участником в момент формирования заявки на участие в данных торгах. При этом во время проведения торгов функционалом сайта Оператора блокируются ценовые предложения о цене имущества превышающие максимально возможное ценовое предложение, указанное потенциальным участником при формировании заявки на участие в торгах.

По мнению Заявителя, указанные действия (бездействие) Оператора противоречат целям проведения публичных торгов.

Из абзаца второго пункта 4 статьи 447 ГК РФ следует, что выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену.

Согласно Извещению о проведении Аукциона победителем торгов определяется лицо (участник торгов), переложившее самую высокую цену.

Исходя из пункта 11.10.1 Регламента в торгах по реализации имущества при наличии комиссионного залога денежные средства блокируются в течение 5 минут с момента подачи заявки. Задаток блокируется в день рассмотрения заявок при нажатии организатором процедуры кнопки «Начать рассмотрение».

В соответствии с пунктом 10.9 Регламента процедура подачи предложений о цене (торговая сессия) проводится в день и время, указанные в извещении о проведении аукциона, путем последовательного повышения участниками начальной цены продажи на величину, равную либо кратную величине шага аукциона.

В пункте 10.10 Регламента указано, что в день и время, указанные в извещении о проведении аукциона, организатор обеспечивает доступ участников к закрытой части электронной площадки и возможность представления ими предложений о цене имущества. В подаче предложений о цене имущества участвуют только участники, допущенные к участию в аукционе в соответствии с протоколом.

При этом согласно пункту 10.14 Регламента в ходе проведения подачи предложений о цене имущества организатор программными средствами электронной площадки обеспечивает **отклонение предложения о цене** в момент его поступления и соответствующее уведомление участника, в том числе **если представленное предложение о цене больше цены, указанной в качестве максимально возможного ценового предложения при подаче заявки участником.**

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора пояснил, что условием участия в Аукционе является уплата комиссионного залога (обеспечительного (гарантийного) платежа за услуги Оператора) в размере 10% (десяти) от максимальной цены, которая может быть предложена победителем. Данный размер определяется самостоятельно потенциальным участником при формировании заявки на участие в Аукционе.

Проанализировав вышеуказанные положения Регламента, Комиссией ФАС России установлено, что при формировании заявки на участие в торгах по продаже арестованного имущества потенциальный участник данных торгов обязан обеспечить на лицевом счете наличие денежных средств, предназначенных для оплаты услуг Оператора, в размере 10% (десяти)

от максимально возможного ценового предложения, которое будет подано таким участником при проведении торгов. Таким образом, потенциальный участник обязан самостоятельно определить размер комиссионного залога за услуги Оператора на основании установления конечной цены реализуемого имущества, которое может быть подано таким участником в момент проведения торгов.

В свою очередь, программно-аппаратными средствами сайта Оператора во время проведения торгов не будет принято ценовое предложение, если представленное предложение о цене больше цены, указанной в качестве максимально возможного ценового предложения при подаче заявки участником.

В следствие чего, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что установление запрета на подачу предложения о цене больше цены, указанной в качестве максимально возможного ценового предложения при подаче заявки участником во время проведения торгов, противоречит положениям пункта 4 статьи 447 ГК РФ.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанный довод Жалобы обоснован.

При этом 28.04.2022 в адрес ФАС России поступила жалоба от заявителей <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, направленная письмом Татарстанского УФАС России от 28.04.2022 № АЯ-04/5551, на действия (бездействие) организатора торгов – ООО «Антарес», оператора электронной площадки – АО «АГЗРТ» при организации и проведении аукциона по продаже арестованного имущества (извещение № 310322/49240850/01, лот № 7).

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

По итогам рассмотрения Комиссией ФАС России принято решение от 06.05.2022 по делу № 04/10/18.1-270/2022 (далее – Решение) о признании жалобы частично обоснованной, выдано обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

В соответствии с предписанием по делу № 04/10/18.1-270/2022 (далее – Предписание) в срок до 27.05.2022 Оператору надлежало, в том числе «внести изменения в Регламент в части исключения запрета на подачу предложения о цене больше цены, указанной в качестве

максимально возможного ценового предложения при подаче заявки участником во время проведения торгов».

В свою очередь, на заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора сообщил о том, что Предписание исполнено, на сайте Оператора размещен новый Регламент функционирования электронной площадки sale.zakazrf.ru, утвержденный призом Генерального директора АО «АГЗРТ» Я.В. Геллера от 06.05.2022.

Комиссией ФАС России установлено, что в вышеуказанном регламенте не исключены положения, ограничивающие возможность подачи предложений о цене больше цены, указанной в качестве максимально возможного ценового предложения при подаче заявки.

Таким образом, на момент рассмотрения Жалобы (12.05.2022) выявленные нарушения Оператором не устранены.

При этом согласно информации, размещенной на официальном сайте, Аукцион признан несостоявшимся в связи с отсутствием допущенных участников.

Ввиду указанного, Комиссия ФАС России приходит к выводу об отсутствии целесообразности выдачи Организатору торгов обязательного для исполнения предписания.

3. Согласно доводу Жалобы Организатор торгов для проведения процедуры Аукциона выбрана электронная площадка Оператора, которая, в свою очередь, берет завышенную плату за оказываемые услуги при проведении торгов по реализации арестованного имущества. По мнению Заявителя, указанные действия Организатора торгов могут повлечь за собой необоснованное ограничение конкуренции, ввиду того, что выбор площадки, требующей вознаграждение за пользование услугами и функциональными возможностями, может привести к ограничению количества потенциальных участников торгов.

В письменных пояснениях представитель Оператора пояснил, что Организатор торгов действует в рамках государственного контракта от 11.03.2022 № 0136100012322000002 (далее – Контракт), заключенного с МТУ Росимущества в Тверской области. Указанным контрактом и действующим законодательством не установлен перечень и не ограничено количество привлекаемых Организатором торгов электронных площадок, на которых следует реализовывать арестованное имущество.

Вместе с тем Оператор распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 № 1447-р «Об утверждении перечней операторов электронных площадок и специализированных электронных площадок, предусмотренных Федеральными законами от 05.04.2013 № 44-ФЗ, от 18.07.2011 № 223-ФЗ», включен в перечень операторов электронных площадок, которые соответствуют единым требованиям, предъявляемых указанным актом. Из чего следует, что Оператор соответствует техническим требованиям к программно-аппаратным средствам электронной площадки, включая требования к обеспечению защиты информации.

В связи с чем 11.03.2022 между Организатором торгов и Оператором было заключено соглашение на оказание услуг по проведению электронных торгов на сайте Оператора.

Комиссия ФАС России обращает внимание на то, что Заявителями в составе Жалобы, а также на заседании Комиссии ФАС России, не представлено доказательств, свидетельствующих о наличии признаков сговора Организатора торгов и Оператора.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что довод Жалобы не находит своего подтверждения.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу <...> на действия (бездействие) организатора торгов – ООО «ТИК», оператора электронной площадки – АО «АГЗРТ» при организации и проведении аукциона по продаже арестованного имущества (извещение № 070422/58065353/02, лот № 1) обоснованной в части установления Оператором запрета на подачу предложения о цене больше цены, указанной в качестве максимально возможного ценового предложения при подаче заявки участником во время проведения торгов.

2. Выдать АО «АГЗРТ» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.