

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8364/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.05.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу <...> (далее - Заявитель) на действия ООО «Компания 21» (далее - Организатор торгов) при проведении торгов по реализации имущества должника (извещение № 270320/41345837/01, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Организатора торгов выразилось в следующем:

1. Необоснованном отклонении его заявки на участие в Торгах из-за непоступления задатка.
2. Использовании при проведении Торгов торговой площадки, не утвержденный Распоряжением Правительства Российской Федерации от 4 декабря 2015 года № 2488-р (далее - Распоряжение № 1) и Распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 № 1447-р (далее — Распоряжение № 2).
3. Закрытой форме подачи предложений о цене при проведении Торгов.

Организатор торгов направил письменные возражения.

Изучив представленные материалы, Комиссия признает жалобу необоснованной в части первого довода жалобы, в остальной части жалоба оставлена без рассмотрения в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 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.

В соответствии с частью 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 соответствии с частью 1 статьи 89 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее - Закон об исполнительном производстве) реализация на торгах имущества должника, в том числе имущественных прав, производится организацией или лицом, имеющими в соответствии с законодательством Российской Федерации право проводить торги по соответствующему виду имущества.

Согласно пункту 3 постановления Правительства России от 30.01.2013 № 66 «О Правилах направления информации о торгах по продаже заложенного недвижимого имущества в ходе исполнительного производства для размещения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Организатор торгов не позднее дня, следующего за днем опубликования извещения о предстоящих торгах в периодическом издании, являющемся официальным информационным органом органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, направляет информацию для размещения на официальном сайте, которая должна быть указана в извещении в соответствии со статьей 57 Закона об ипотеке, а также информацию о наименовании и номере периодического издания, в котором организатором торгов опубликовано извещение о предстоящих торгах, и дате опубликования указанного извещения.

На заседании Комиссии установлено, что во исполнение указанной нормы 30.03.2020 Организатор торгов разместил информацию о Торгах в периодических изданиях БОИ «Московские торги», а также на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» torgi.gov.ru (далее — Официальный сайт) и сайте www.torgi-msk.ru (далее - ЭТП).

На основании п. 5 ст. 448 ГК РФ, ч. 4 ст. 57 Закона об ипотеке участники торгов вносят задаток в размере, в сроки и в порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов.

К торгам допускаются лица, оплатившие сумму задатка не позднее окончания срока подачи заявок, которые признаются заключившими договор о задатке, представившие заявку на участие в торгах с прилагаемыми документами, указанными в соответствующем пункте извещения, а также анкету-сведения об участнике, размещенную на сайте организатора торгов.

Согласно представленным материалам, для участия в торгах по реализации арестованного имущества по поручению Территориального управления

№Л4/20/09/СЗАО-14 были зарегистрированы заявки от <...> (заявка № 1), <...> (заявка №2), Заявителя (заявка №3).

В заявке № 3, поданной Заявителем, приложен чек по операции Сбербанк Онлайн от 22.04.2020 об оплате на сумму 551912.92 руб., в котором плательщиком указан <...>, а назначение платежа - «перечисление задатка для участия в торгах 0004916 лот 1 к/н 77-08-0001014-1077».

В соответствии со ст. 380 ГК РФ задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Как следует из договора о задатке, размещенного на Официальном сайте (извещение № 27030/41345837/01 - образцы документов), в случае не поступления суммы задатка в установленный срок по реквизитам, в том числе их неверного указания плательщиком, либо отсутствия предусмотренных сведений и невозможности в связи с этим идентифицировать платеж, обязательства Заявителя по внесению задатка считаются не выполненными.

Об указанных условиях заявителю было известно, поскольку к своей заявке Заявитель приложил договор о задатке от своего имени.

Однако, задаток от Заявителя в установленный срок не поступал, соответственно, Заявитель обоснованно допущен не был к Торгам.

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.

Иные доводы жалобы оставлены Комиссией без рассмотрения, поскольку Заявитель обжалует условия проведения Торгов только после своего участия в Торгах, а также после окончания сроков подачи заявок.

Согласно ч. 2 ст. 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.

Таким образом, по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в Торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие, в случае, если обжалуется порядок размещения

информации о проведении Торгах, либо порядок подачи заявок на участие.

В соответствии с извещением № 270320/41345837/01, размещенном на Официальном сайте, срок окончания подачи заявок - 23.04.2020.

Заявитель подал заявку на участие в Торгах 23.04.2020 в 13:39, что подтверждается протоколом от 27.04.2020 (далее - Протокол), а также направил жалобу на действия Заказчика 12.05.2020.

При этом заявка Заявителя была отклонена за непредставление задатка на условиях Извещения.

Документ, подтверждающий уплату задатка от Заявителя, в составе его заявки представлен не были.

При этом в своей жалобе Заявитель указывает, что Организатор торгов необоснованно использует при проведении Торгов торговую площадку, не утвержденную Распоряжением № 1 и Распоряжением № 2, а также использует закрытую форму подачи предложений о цене.

Комиссия учитывает, что до окончания срока подачи заявок и отклонения своей заявки Заявитель указанные условия проведения не оспаривал.

При этом Комиссия отмечает, что обжалование в антимонопольном органе осуществляется в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и происходит с учетом особенностей, установленных названной статьей.

Законодателем разделены возможные к оспариванию действия Организатора торгов на совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом действия, совершенные Организатором торгов до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке.

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения закупочной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

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).

Следует отметить, что нарушения при опубликовании Извещения о торгах могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении Организатором своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемые при общей проверке на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации.

Скрытые нарушения в составе Извещения могут быть выявлены и устранены контрольным органом при рассмотрении им жалобы участника на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы.

В то же самое время, оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель, а именно использовании при проведении Торгов торговой площадки, не утвержденной Распоряжением № 1 и Распоряжением № 2, а также использовании закрытой формы подачи предложений о цене, следует признать, что подобное (по мнению Заявителя) нарушение, в случае его действительного наличия в действиях Организатора торгов, являлось явным и не могло не быть обнаружено Заявителем при изучении им условий Извещения. Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие таких условий Заявитель указал только после отказа Организатора торгов допустить его к участию в процедуре.

При таких данных, оценивая поведение Заявителя в указанной части, следует признать его злоупотреблением правом (п. 2 ст. 10 ГК РФ).

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Извещения подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Торгов, которые подали заявки в соответствии с условиями Извещения.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия Извещения в момент подачи им заявки на участие в Торгах. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Организатора торгов нарушений требований действующего законодательства о публичных торгах, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственного Извещения, которое не было оспорено Заявителем своевременно ни в административном, ни в судебном порядке.

В этой связи Комиссия оставляет второй и третий доводы жалобы Заявителя без рассмотрения.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов необоснованной в части первого довода жалобы, в остальной части - оставить без рассмотрения.

2. Снять ограничения на размещение Торгов, наложенные письмом Московского УФАС России от 15.05.2020 № ПО/27722/20.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.