Р Е Ш Е Н И Е

по уведомлению №061/10/18.1-2391/2020

04.12.2020 г. г. Ростов – на – Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

рассмотрев жалобу Заявителя на неправомерные действия организатора торгов – ООО «ПРОФЭЛЕКТРОМАРКЕТ» (далее – организатор торгов), допущенные при проведении торгов на электронной площадке www.el-torg.net,

в присутствии Заявителя 1,

в присутствии представителя организатора торгов – <...>

в отсутствие иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения настоящего дела; при рассмотрении жалобы по ВКС,

У С Т А Н О В И Л А:

В Ростовское УФАС России поступила из ФАС России жалоба Заявителя 1 на неправомерные действия организатора торгов – ООО «ПРОФЭЛЕКТРОМАРКЕТ», допущенные при проведении торгов на электронной площадке www.el-torg.net, извещения, размещены на www.torgi.gov.ru:

091120/39599967/01, предмет торгов – лот 1: АМТС ТОЙОТА КАМРИ, 2013г.в., г/н Т255АР777, VIN XW7BF4FK40S045270, начальная цена 607 000 руб.;

091120/39599967/02, предмет торгов – лот 1: АМТС Легковой автомобиль КИА СПОРТЕЙДЖ SLS, 2011г.в., г/н А129РУ197, VIN XWEPC811DC0009151, начальная цена 531 000 руб.;

091120/39599967/03, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, ул. Ивана Бабушкина, д.12, корп.1, кв.48, общей площадью: 32,2 кв.м., к/н: 77:06:0003002:1373, начальная цена 5 368 000 руб.;

091120/39599967/04, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, ул. Ботаническая, д.16, кв.3, общей площадью: 30,4, к/н 77:02:0018011:5642,

начальная цена 3 487 000 руб.;

091120/39599967/05, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, пер. Весковский, д. 3, кв. 84, общей площадью: 130,1, к/н 77:01:0004009:2187, начальная цена 31 056 900 руб.;

091120/39599967/06, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, Южное Бутово, ул. Адмирала Руднева, д.14, кв.288, общей площадью: 38,0, к/н 77:06:0012006:7664, начальная цена 5 100 000 руб.;

091120/39599967/07, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, ул. Тимирязевская, д.20, корп.2, кв.21, общей площадью: 44,7; к/н 77:09:0003022:4244, начальная цена 5 724 800 руб.;

091120/39599967/08, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, р-н Красносельский, пер. Докучаев, д.17, кв.68, общей площадью: 50,9; к/н 77:01:0003041:1401, начальная цена 9 486 497,6 руб.;

091120/39599967/09, предмет торгов – лот 1: АМТС MITSUBISHI OUTLANDER, г/в. 2016, г/н О256РК777, vin: Z8TXTGF2WHM002982, начальная цена 607 644 руб.;

091120/39599967/10, предмет торгов – лот 1: АМТС Мицубиси Лансер 1,5; 2010г.в., г/н Х638АЕ197, VIN JMBSNCY2AAU004370, начальная цена 361 677 руб.;

091120/39599967/11, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, г. Зеленоград, к.905, кв.11, общей площадью 34,60 кв.м., к/н 77:10:0002005:2540, начальная цена 3 825 000 руб.;

091120/39599967/12, предмет торгов – лот 1: АМТС БМВ Х5 XDRIVE351, г/в. 2012, г/н А494УК, vin: X4XZV411X0L821941 начальная цена 876 000 руб.;

091120/39599967/14, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, ул. Марксистская, д.9, кв.484, общей площадью: 62; к/н 77:01:0006024:2678, начальная цена 9 600 000 руб.

Заявитель 1 полагает, что организатором торгов нарушен порядок проведения Торгов.

В этой связи, Ростовским УФАС России 23.11.2020г. вынесено уведомление 061/10/18.1-2391/2020 о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 25.11.2020г.

23.11.2020 г. в Ростовское УФАС России поступило поручение ФАС России о рассмотрении Ростовским УФАС России жалобы Заявителя 2 на неправомерные действия организатора торгов, допущенные при проведении вышеперечисленных Торгов на электронной площадке www.el-torg.net.

В связи с необходимостью получения дополнительной информации, рассмотрение жалоб Заявителя 1 и Заявителя 2 назначены на 04.12.2020г.

Заслушав пояснения Заявителя 1 и представителя организатора торгов, изучив представленные на рассмотрение жалобы материалы, Комиссия Ростовского

УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч. 1 ст. 89 Федерального закона от 02.10.2007 г. № 229 – ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее – ФЗ «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.

02.12.2019г. между ТУ Росимущество г. Москвы и ООО «ПРОФЭЛЕКТРОМАРКЕТ» заключен договор №10-АИ/2019 на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, на территории Российской Федерации, которой определены требования к участникам закупки и условия исполнения контракта, заключаемого по результатам данной закупки (далее – Договор, государственный контракт).

Во исполнение вышеуказанного Договора 09.11.2020г. ООО «ПРОФЭЛЕТРОМАРКЕТ» размещены на официальном сайте www.torgi.gov.ru извещения: 091120/39599967/01, предмет торгов – лот 1: АМТС ТОЙОТА КАМРИ, 2013г.в., г/н Т255АР777, VIN XW7BF4FK40S045270, начальная цена 607 000 руб.; 091120/39599967/02, предмет торгов – лот 1: АМТС Легковой автомобиль КИА СПОРТЕЙДЖ SLS, 2011г.в., г/н А129РУ197, VIN XWEPC811DC0009151, начальная цена 531 000 руб.; 091120/39599967/03, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, ул. Ивана Бабушкина, д.12, корп.1, кв.48, общей площадью: 32,2 кв.м., к/н: 77:06:0003002:1373, начальная цена 5 368 000 руб.; 091120/39599967/04, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, ул. Ботаническая, д.16, кв.3, общей площадью: 30,4, к/н 77:02:0018011:5642, начальная цена 3 487 000 руб.; 091120/39599967/05, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, пер. Весковский, д. 3, кв. 84, общей площадью: 130,1, к/н 77:01:0004009:2187, начальная цена 31 056 900 руб.; 091120/39599967/06, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, Южное Бутово, ул. Адмирала Руднева, д.14, кв.288, общей площадью: 38,0, к/н 77:06:0012006:7664, начальная цена 5 100 000 руб.; 091120/39599967/07, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, ул. Тимирязевская, д.20, корп.2, кв.21, общей площадью: 44,7; к/н 77:09:0003022:4244, начальная цена 5 724 800 руб.; 091120/39599967/08, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, р-н Красносельский, пер. Докучаев, д.17, кв.68, общей площадью: 50,9; к/н 77:01:0003041:1401, начальная цена 9 486 497,6 руб.; 091120/39599967/09, предмет торгов – лот 1: АМТС MITSUBISHI OUTLANDER, г/в. 2016, г/н О256РК777, vin: Z8TXTGF2WHM002982, начальная цена 607 644 руб.; 091120/39599967/10, предмет торгов – лот 1: АМТС Мицубиси Лансер 1,5; 2010г.в., г/н Х638АЕ197, VIN JMBSNCY2AAU004370, начальная цена 361 677 руб.; 091120/39599967/11, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, г. Зеленоград, к.905, кв.11, общей площадью 34,60 кв.м., к/н 77:10:0002005:2540, начальная цена 3 825 000 руб.; 091120/39599967/12, предмет торгов – лот 1: АМТС БМВ Х5 XDRIVE351, г/в. 2012, г/н А494УК, vin: X4XZV411X0L821941 начальная цена 876 000 руб.; 091120/39599967/14, предмет торгов – лот 1: Квартира, расположенная по адресу: г. Москва, ул. Марксистская, д.9, кв.484, общей площадью: 62; к/н 77:01:0006024:2678, начальная цена 9 600 000 руб.

Местом проведения вышеперечисленных Торгов является электронная торговая площадка www.el-torg.net. Данная площадка принадлежит ООО «СТЭП».

Существо жалобы Заявителя заключается в том, что организатор торгов неправомерно проводит указанные Торги на площадке www.el-torg.net, которая не входит в перечень электронных торговых площадок, утвержденных Распоряжениями Правительства РФ № 2488-р от 04.12.2015 и № 1447-р от 12.07.2018 (далее - Перечень).

В п. 4.4.44 Договора указано, что к обязанностям организатора торгов относится: в обязательном порядке использовать при реализации имущества на торгах электронные торговые площадки, утвержденные 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).

В соответствии с Распоряжением № 1 установлен следующий перечень юридических лиц для организации продажи государственного и муниципального имущества в электронной форме:

1. Государственное унитарное предприятие "Агентство по государственному заказу, инвестиционной деятельности и межрегиональным связям Республики Татарстан".

2. Акционерное общество "Электронные торговые системы".

3. Закрытое акционерное общество "Сбербанк - Автоматизированная система торгов".

4. Общество с ограниченной ответственностью "РТС - тендер".

5. Акционерное общество "Единая электронная торговая площадка".

6. Открытое акционерное общество "Российский аукционный дом".

В соответствии с Распоряжением № 2 к указанным разрешенным площадкам также добавлены Акционерное общество "ТЭК - Торг" и Общество с ограниченной ответственностью "Электронная торговая площадка ГПБ".

В нарушение 4.4.44 Договора организатор торгов использует при реализации имущества на торгах электронную торговую площадку, не входящую в Перечень.

Представитель Организатора торгов на заседании Комиссии Ростовского УФАС России по ВКС пояснял, что ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по Договору Стороны несут ответственность в соответствии с разделом 6 Договора, но не является основанием для аннулирования торговой процедуры. Правовые отношения между организатором торгов и ТУ Росимущества по г. Москве регламентируется Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" и не могут рассматриваться в рамках ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Ростовского УФАС России оценивая заявленный довод, не может

согласиться с позицией организатора торгов о частноправовом характере пункта 4.4.44 Договора, исключающего возможность антимонопольного органа устанавливать соответствующее нарушение в действиях организатора торгов в случае его несоблюдения.

Положения договора, вопреки доводам организатора торгов, являются неотъемлемой частью публичного порядка проведения конкурентных процедур, а, следовательно, и применяемого права, поскольку являются процедурными условиями, определяющими порядок проведения торгов. Рассматриваемое положение государственного контракта обеспечивает права неопределенного круга лиц, определяет порядок проведения публичных торгов, которые в силу действующего законодательства (статьи 449.1 ГК РФ) являются обязательными.

Как следует из материалов дела, положения Договора не только удостоверяют право организатора торгов по проведению публичных торгов, но и определяют публично-правовой порядок проведения таких торгов, установленный государственным заказчиком в лице управления ТУ Росимущества по г. Москве.

В соответствии с п. 1 статьи 2 Гражданского кодекса РФ гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав), регулирует отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (корпоративные отношения), договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников.

Исходя из вышеуказанной нормы, рассматриваемое положение государственного контракта не является исключительно гражданско-правовым условием исполнения обязательств, поскольку касается публичного порядка проведения торгов.

Публичный характер некоторых условий государственного контракта также подтверждается тем, что его положения определяют порядок проведения публичных торгов, а именно действий организатора торгов как лица, обремененного публично-правовой обязанностью по реализации имущества на торгах, проводимых в целях исполнения решения суда или исполнительных документов в порядке исполнительного производства, а также в иных случаях, установленных законом.

Таким образом, условия государственного контракта не являются исключительно гражданско-правовыми условиями исполнения обязательств, а ненадлежащее исполнение последних влечет для ООО «ПРОФЭЛЕКТРОМАРКЕТ» не только наступление санкций гражданско-правового характера, но и публичного правового, например, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков при расторжении договора в одностороннем порядке заказчиком в связи с ненадлежащим исполнением организатором торгов обязательств по государственному контракту.

В этой связи, Комиссия Ростовского УФАС России пришла к выводу о нарушении

публичного порядка, предусмотренного законодательством о проведении публичных торгов.

При этом, выбранная организатором торгов площадка существенным образом влияет на права участников торгов, а также на уровень реальной конкуренции при проведении торгов, что приводит к нарушению прав участников торгов, а также должников.

В ходе заседания Комиссии Ростовского УФАС России представитель организатора торгов не представил пояснения причин использование ЭТП, не предусмотренной Перечнем.

Проводимые торги являются публичными торгами, целью проведения которых является реализация имущества должника физического лица по наивысшей цене.

Наибольшее количество участвующих в торгах лиц, проявивших интерес к реализуемому имуществу, способно увеличить как уровень конкуренции между участниками, так и итоговую цену за продаваемое имущество, что, в конечном счете, повышает степень удовлетворяемости требований взыскателя.

Действуя разумно и добросовестно в целях обеспечения равных прав и соблюдения законных интересов всех потенциальных покупателей, организатор торгов должен способствовать формированию наибольшего по количеству состава участников торгов.

При таких обстоятельствах Комиссия Ростовского УФАС России признает доводы жалоб Заявителя 1 и Заявителя 2 обоснованными.

В соответствии с ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 данного закона.

Ранее антимонопольным органом принято решение по уведомлению №061/10/18.1-2390/2020, которым ООО «ПРОФЭЛЕКТРОМАРКЕТ» выдано обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения, а именно: аннулировать торги №091120/39599967/03, размещенные на сайте www.torgi.gov.ru.

Также, Комиссией Ростовского УФАС России установлено, что 20.11.2020 электронный аукцион № 091120/39599967/01, размещенный на сайте www.torgi.gov.ru, аннулирован организатором торгов.

В этой связи, у Комиссии Ростовского УФАС России отсутствуют основания для выдачи предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов №091120/39599967/01 и №091120/39599967/03.

Руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ч. 1 ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя 1 на действия Организатора торгов обоснованной.
2. Признать жалобу Заявителя 2 на действия Организатора торгов обоснованной.

3 . Признать Организатора торгов нарушившим публичный порядок Российской Федерации, определенный законодательством, регулирующим проведение публичных торгов, п. 4.4.44 Договора.

3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов, а именно: аннулировать Торги.

4. Рассмотреть вопрос о привлечении виновного должностного лица Организатора торгов к административной ответственности, предусмотренной ст. 7.32.4 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

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