РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20362/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.11.2021 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии представителей от ООО «АБК-Инвест», ООО «Огни города»,
ООО «Сервис-Маркет»,

рассмотрев жалобу ООО «АБК-Инвест» (далее — Заявитель) на действия ООО «Сервис-Маркет» (далее — Организатор торгов) и оператора торговой площадки ООО «Огни города» (далее — Оператор ЭТП) при проведении аукциона по реализации имущества должника (извещение № 221021/32819515/04, лот № 1, далее-Торги) (далее — Жалоба),

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 торговой площадки при проведении Торгов.

В соответствии с частью 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 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» 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.

Извещения о проведении Торгов размещены на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru.

Местом проведения Торгов является электронная торговая площадка ООО «Огни города».

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает необоснованное отклонение заявки на участие в Торгах.

Заявку Заявителя отклонили по следующим основаниям: В составе приложенных документов отсутствовали документы: Заявка на участие в торгах (в бумажном виде) с задекларированными сведениями (п.5 ст.449.1 ГК РФ) и с согласием на предоставление и обработку персональных данных (ФЗ от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных»), анкета по форме Организатора торгов, заявление на возврат задатка, платежное поручение/платежный документ с отметкой банка об исполнении, подтверждающий внесение Претендентом задатка в счет обеспечения оплаты приобретаемого имущества, которые были предусмотрены Извещением о торгах. Во время проверки приложенных к заявке документов, при открытии Документа №2 «Пакет документов для подачи заявки на участие.pdf», прикреплены иные документы, а именно: при открытии файла открываются документы «АБК-инвест документы для участия».

Заявитель считает данное отклонение неправомерным, так как при подачи заявки на участие в торгах, в составе заявки были приложены все необходимые документы.

Процесс подачи заявки был зафиксирован посредством видеофиксации поданной заявки с приложенным пакетом документов (данная видеозапись была представлена на заседание Комиссии).

Заявитель на заседании Комиссии пояснил, что файл который он прикладывал при подачи заявки отличается от файла который в настоящий момент прикреплен на сайте оператора торговой площадки. По мнению Заявителя, Организатор торгов или оператор торговой площадки могли внести изменения в состав заявки участника.

Организатор торгов и Оператор ЭТП с доводами жалобы не согласились и на

заседании Комиссии представили письменные возражения, а так же иные запрашиваемые документы.

Изучив материалы, заслушав позиции сторон Комиссия установила следующее.

Согласно извещению о проведении торгов для подачи заявки на участие в аукционе истребуются следующие документы:

1. Заявка на участие в торгах (в бумажном виде) с задекларированными сведениями (п.5 ст.449.1 ГК РФ) и с согласием на предоставление и обработку персональных данных (ФЗ от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных») обязательно по форме Организатора торгов (образец на сайте организатора торгов, ЭТП и www.torgi.gov.ru).

2. Платежное поручение/платежный документ с отметкой банка об исполнении, подтверждающий внесение Претендентом задатка в счет обеспечения оплаты приобретаемого имущества.

3. Надлежащим образом оформленная доверенность на лицо, имеющее право действовать от имени Претендента, в случае если заявка подается представителем Претендента.

4. Анкета клиента физического/юридического лица в соответствии с ФЗ от 07.08.2001 №115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

5. Заявление на возврат задатка по форме Организатора торгов.

6. Документы физического лица:

- паспорт/документ, удостоверяющий личность Претендента, а также паспорт представителя Претендента в случае подачи документов от имени Претендента (все страницы оригинала), свидетельство ИНН, свидетельство СНИЛС, нотариальное согласие супруга(и)/нотариальное заявление об отсутствии зарегистрированного брака (требуется после торгов только для Победителя торгов по недвижимому имуществу и только для сделок, подлежащих нотариальному удостоверению).

Документы юридического лица:

- учредительные документы; свидетельство о государственной регистрации/лист записи из ЕГРЮЛ; свидетельство о постановке на налоговый учет; выписка из ЕГРЮЛ, выданная не более чем за 30 дней до даты подачи заявки на участие в торгах; документы, подтверждающие полномочия органов управления на осуществления действий от имени юридического лица (решение/протокол); решение/протокол соответствующего органа управления о приобретении имущества, если необходимость такого согласия предусмотрена учредительными документами; бухгалтерский баланс на последнюю отчетную дату.

От Заявителя ООО «АБК-Инвест» подана заявка на участие в торгах с приложенными документами, которая зарегистрирована ЭТП «НВ Тендер» 11:44:47 29.10.2021 г. за № 1016.

Заявитель в составе заявки предоставил 2 файла с документами в следующем составе:

В составе приложенных документов отсутствовали документы: Заявка на участие в торгах (в бумажном виде) с задекларированными сведениями (п.5 ст.449.1 ГК РФ) и с согласием на предоставление и обработку персональных данных (ФЗ от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных»), анкета по форме Организатора торгов, заявление на возврат задатка, платежное поручение/платежный документ с отметкой банка об исполнении, подтверждающий внесение Претендентом задатка в счет обеспечения оплаты приобретаемого имущества, которые были предусмотрены Извещением о торгах.

Во время проверки приложенных к заявке документов, при открытии Документа №2 «Пакет документов для подачи заявки на участие.pdf», прикреплены иные документы, а именно: при открытии файла открываются документы «АБК-инвест документы для участия».

Согласно извещению о проведении аукциона участники не допускаются к торгам, если представленные документы не соответствуют требованиям, установленным законодательством РФ и информационным извещением (представлены документы не в полном объеме/не все страницы, отсутствует заявка с задекларированными сведениями (п.5 ст.449.1 ГК РФ) и с согласием на предоставление и обработку персональных данных (ФЗ от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных») и др.).

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что заявки на участие в торгах вместе с прикрепленными к ним файлами, отправляемые пользователем Организатору для рассмотрения, доступны для просмотра только сторонам данного процесса: Претенденту на участие в торгах (заявителю) и Организатору в их личных кабинетах в разделе «Мои документы». При этом доступа к таким заявкам и приложенным к ним файлам не имеет, поскольку не является в данном случае одной из сторон процесса, и технически такая возможность в функционале сайта ЭТП не предусмотрена.

Согласно пункту 6.16 Регламента ЭТП Оператор обеспечивает возможность представления заявки на участие в торгах и прилагаемых к ней документов, их копий в форме электронных документов, с учетом п. 6.29. Настоящего Регламента.

Согласно пункту 6.18 Регламента ЭТП 6.18 Оператор обеспечивает создание, обработку и хранение в электронной форме заявок на участие в торгах и иных документов, представляемых заявителями, участниками торгов, а также протоколов о результатах проведения торгов в соответствии с законодательством РФ. Оператор обеспечивает хранение в электронной форме указанных документов в течение десяти лет с даты утверждения протокола о результатах проведения торгов.

Оператор ЭТП на заседании Комиссии пояснил, что после того, как пользователь загрузил на сайт электронной торговой площадки требуемый файл и подписал его при помощи своей ЭЦП, никакие действия с таким файлом, кроме скачивания и открытия для прочтения невозможны без утраты факта подписания документа ЭЦП.

Невозможность вмешательства третьих лиц в содержание и структуру подписанного квалифицированной электронной цифровой подписью файла гарантируется компанией-криптопровайдером, обеспечивающей выпуск и эксплуатацию программно-аппаратных средств криптографической защиты файлов.

Организатор торгов подавал запрос информации Оператору ЭТП о наличии технического сбоя на сайте оператора торговой площадке в период подачи заявок с 25.10.2021 09:00 часов до 01.11.2021 11:00 часов.

В ответ на данный запрос Оператор ЭТП в своем письме от 25.11.2021 пояснил, что в вышеуказанный период сайт оператора торговой площадки работал в штатном режиме, какие-либо сбои в работе/или технические неисправности отсутствовали.

В отношении представленных на заседание Комиссии видеоматериалов Комиссия отмечает следующее.

На видеозаписи продолжительностью 1 минута 30 секунд под названием «2Подача АБК» зафиксирована процедура направления Заявителем заявки на участие в торгах по лоту № 1 извещение № 221021/32819515/04.

Заявка подается 29.10.2021 в 11:43 посредством личного кабинета Заявителя на сайте ЭТП по адресу <https://nwtender.ru/>, при этом в составе пакета документов, подготовленных Заявителем к подаче для участия в торгах, до отправления на ЭТП демонстрируются файлы в формате PDF «АБК-инвест документы для участия (размер файла 6 251 КБ) и файл в формате PDF «Пакет документов для подачи заявки на участие» (размер файла 2009 КБ).

После подачи заявки с пакетом документов (время записи 01:30) получено сообщение ЭТП «Заявка на участие в торговой процедуре успешно подана. После подтверждения организатором своего решения площадка автоматически уведомит вас по электронной почте о результатах рассмотрения заявки».

На основе анализа видеозаписи идентифицировать Комиссией сторонний сайт, используемое программное обеспечение, включая браузер, не представляется возможным.

Представитель Организатора указал, что данные обстоятельства могли послужить причиной некорректного направления документов на ЭТП.

Также Комиссией не представляется возможным сделать однозначный вывод о том, кем именно осуществляется видеозапись, идентифицировать лицо, осуществившего вход в личный кабинет на электронной площадке от имени Заявителя также невозможно.

Вместе с тем ввиду ограниченности сроков на рассмотрение жалобы (максимальное количество рабочих дней для рассмотрения жалобы в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции составляет 14 дней) Комиссия лишена возможности направления соответствующих запросов в организации, специализирующихся на проверке видеоматериалов.

Также статья 18.1 Закона о защите конкуренции не предусматривает возможности привлечения Комиссией экспертов, специалистов для участия в рассмотрении

жалобы с целью проведения экспертиз.

Помимо этого в соответствии со статьями 102, 103 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате нотариус осуществляет процедуру обеспечения доказательств.

Основанием необходимости совершения нотариальных действий является снижение вероятности представления недостоверных или незаконных доказательств.

В свою очередь Заявителем на заседании Комиссии представлены видеозаписи, не заверенные в установленном законодательством порядке.

Ввиду вышеизложенного Комиссия не может сделать однозначный вывод о достоверности данных видеозаписей.

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 не были представлены документы, подтверждающие факт корректной работы электронного устройства (персонального компьютера, ноутбука и т.д.), с которого осуществлялся вход на ЭТП для участия в оспариваемых Торгах, в том числе подтверждающих факт надлежащей настройки программного обеспечения, бесперебойного подключения к сети Интернет, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Организатора торгов и оператора ЭТП 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 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).

На основании вышеизложенного, изучив представленные в материалах дела документы и доказательства в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о признании довод жалобы Заявителя необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора, ЭТП при проведении Торгов необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Торгов, наложенные письмами Московского УФАС России от 18.11.2021 № ЕО/70328/21, от 29.11.2021 № ЕО/72427/21.

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