

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6226/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.05.2023

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», конкурсного управляющего «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия конкурсного управляющего «.....» (далее также — Организатор торгов) при проведении торгов по продаже имущества должника (сообщение № 10989087, лот № 1, 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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

В соответствии с пунктом 1 части 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 18.07.2011 № 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.

Согласно части 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 свою очередь, в силу частей 4 и 7 статьи 110 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Закон о банкротстве) реализация имущества должника осуществляется исключительно путем проведения торгов.

В соответствии с письмом ФАС России исх. от 15.07.2022 № ГМ/67432/22 антимонопольные органы в соответствии с положениями статьи 18.1, подпункта «а» пункта 3.1, пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции уполномочены рассматривать жалобы на нарушение процедуры проведения обязательных в силу статей 110, 139 Закона о банкротстве торгов.

По смыслу положений Закона о банкротстве задача проведения торгов состоит в необходимости на конкурентной основе определить лучшие условия продажи имущества должника, что в конечном счете подчинено общей цели конкурсного производства как ликвидационной процедуры — получению наибольшей выручки для проведения расчетов с кредиторами.

Когда в результате допущенных нарушений при проведении торгов отсутствует состязательность, нивелируется смысл торгов — определение победителя на конкурентной основе.

Аналогичный подход определения сути проведения торгов приведен в пункте 25 Обзора судебной практики, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 14.11.2018 № 3 (2018).

Следовательно, нарушение установленного порядка организации и проведения торгов не может не свидетельствовать об ограничении конкуренции, поскольку торги являются конкурентной формой определения наилучших условий реализации товара и в них имеет право принять участие любой желающий из неопределенного круга лиц (в том числе физические лица, не являющиеся профессиональными субъектами делового оборота). В противном случае при проведении торгов утрачивается признак конкуренции среди участников, в результате чего проведенная процедура выявления покупателя может противоречить ее сущности.

Кроме того, поскольку торги являются способом заключения договора по реализации товара, нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка может сказаться на обеспечении конкуренции и формировании конкурентного товарного рынка путем лишения возможности потенциальных

участников торгов принять участие в торгах либо необоснованного сокращения числа участников торгов. В случае проведения торгов в отсутствие конкурентной борьбы победитель таких торгов получает дополнительные преимущества на товарном рынке, на котором он осуществляет деятельность, поскольку увеличит количество своих основных производственных средств, при этом иные участники или потенциальные участники таких торгов будут неправомерно лишены возможности получения данного ресурса.

Таким образом, при осуществлении полномочий по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов по продаже имущества банкротов и подготовке решений по результатам рассмотрения таких жалоб территориальным органам ФАС России необходимо применять позицию, изложенную в настоящем письме.

В связи с этим, и принимая во внимание позицию, изложенную в вышеприведенном письме ФАС России, рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Организатора торгов проводилось в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Организатора торгов выразилось в том, что Заявитель неправомерно не был признан участником седьмого периода проведения Торгов с 19.04.2023 12:00:00 по 24.04.2023 12:00:00.

Изложенные обстоятельства повлияли на неверный выбор Победителя Торгов, поскольку Заявитель подавая заявку в период проведения торгов с 19.04.2023 по 24.04.2023 предложил более высокое ценовое предложение.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения и истребованные антимонопольным органом материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 3 статьи 139 Закона о банкротстве продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном подпунктами 3–19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 Закона о банкротстве, с учетом особенностей, установленных статьей 139 указанного закона.

В соответствии с пунктом 12 статьи 110 Закона о банкротстве, решение организатора торгов о допуске заявителей к участию в торгах принимается по результатам рассмотрения представленных заявок на участие в торгах и оформляется протоколом об определении участников торгов. К участию в торгах допускаются заявители, представившие заявки на участие в торгах и прилагаемые к ним документы, которые соответствуют требованиям, установленным настоящим Федеральным законом и указанным в сообщении о проведении торгов. Заявители, допущенные к участию в торгах, признаются участниками торгов.

В силу абзаца 5 пункта 4 статьи 139 Закона о банкротстве право приобретения имущества должника принадлежит участнику торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения, который представил в установленный срок заявку на участие в торгах, содержащую предложение о цене

имущества должника, которая не ниже начальной цены продажи имущества должника, установленной для определенного периода проведения торгов, при отсутствии предложений других участников торгов по продаже имущества должника посредством публичного предложения.

Как следует из материалов дела, определением Арбитражного суда города Москвы от 26.10.2021 в деле о банкротстве АО «КОМПАНИЯ ЭМК-ИНЖИНИРИНГ» № А40-10827/17-174-16, конкурсным управляющим должника утвержден «.....», член Союза арбитражных управляющих «Саморегулируемая организация «Северная Столица».

Положение о порядке, сроках и условиях уступки прав (требований) АО «Компания ЭМК-Инжиниринг» посредством публичного предложения, утверждено Собранием кредиторов АО «Компания ЭМК-Инжиниринг» 14.03.2023.

Информация о Торгах опубликована 21.03.2023 на официальном сайте Единого федерального реестра сведений о банкротстве (далее — ЕФРСБ) (сообщение № 10989087, лот №1).

Вид торгов: Публичное предложение.

Предмет торгов Лота № 1: Дебиторская задолженность. Требование к ФГУП «ГВСУ № 14» (ИНН 5047054473) в размере 200 926 219,01 руб.

Начальная цена установлена в размере: 180 833 597,11 рублей.

Дата и время начала подачи заявок: 24.03.2023 12:00.

Дата и время окончания подачи заявок: 10.05.2023 17:00.

Дата и время торгов: 29.03.2023 12:00.

Согласно опубликованному Сообщению в ЕФРСБ начальная цена продажи имущества Должника (для первого периода торгов в форме публичного предложения) устанавливается в размере начальной цены, указанной в сообщении о продаже имущества должника на повторных торгах. Далее период, по истечении которого последовательно снижается цена предложения - каждые 3 (три) рабочих дня. Величина снижения начальной цены (шаг снижения) - 20% от начальной цены публичного предложения за каждый период с второго по четвертый периоды, с пятого по седьмой – 10%, восьмой период – 5%, с девятого периода по десятый – 2%. Цена отсечения (последняя цена, ниже которой цена лота не может быть снижена) – 1 % от начальной цены лота на первом этапе торгов посредством публичного предложения.

Проведение торгов осуществлялось посредством функционала электронной торговой площадки ООО «Ру-Трейд» (далее также - Оператор ЭТП).

Торги на электронной площадке № 100000631.

В соответствии с размещенными на сайте Оператора ЭТП сведениями, периоды снижения цены были установлены следующие:

1. с 24.03.2023 12:00:00 по 29.03.2023 12:00:00 - 180 833 597,11 руб.

Задаток: 36 166 719,42 руб.

2. с 29.03.2023 12:00:00 по 03.04.2023 12:00:00 - 144 666 877,69 руб.

Задаток: 28 933 375,54 руб.

3. с 03.04.2023 12:00:00 по 06.04.2023 12:00:00 - 108 500 158,27 руб.

Задаток: 21 700 031,65 руб.

4. с 06.04.2023 12:00:00 по 11.04.2023 12:00:00 - 72 333 438,84 руб.

Задаток: 14 466 687,77 руб.

5. с 11.04.2023 12:00:00 по 14.04.2023 12:00:00 - 54 250 079,13 руб.

Задаток: 10 850 015,83 руб.

6. с 14.04.2023 12:00:00 по 19.04.2023 12:00:00 - 36 166 719,42 руб.

Задаток: 7 233 343,88 руб.

7. с 19.04.2023 12:00:00 по 24.04.2023 12:00:00 - 18 083 359,71 руб.

Задаток: 3 616 671,94 руб.

8. с 24.04.2023 12:00:00 по 27.04.2023 12:00:00 - 9 041 679,86 руб.

Задаток: 1 808 335,97 руб.

9. с 27.04.2023 12:00:00 по 03.05.2023 12:00:00 - 5 425 007,91 руб.

Задаток: 1 085 001,58 руб.

10. с 03.05.2023 12:00:00 по 10.05.2023 17:00:00 - 1 808 335,97 руб.

Задаток: 361 667,19 руб.

Как указывает Заявитель, 24.04.2023 в 11:59 была направлена заявка на участие в оспариваемых торгах в период проведения торгов с 19.04.2023 по 24.04.2023. Оператором ЭТП был опубликован протокол об определении участников торгов от 24.04.2023 № 100000631, согласно которому Заявителю (Заявка № 100002596) в соответствии с пунктом 12 статьи 110 Закона о банкротстве было принято решение об отказе в допуске к участию в торгах на основании следующего: «Поступила заявка с более ранним сроком представления и/или с более высокой ценой».

По мнению Заявителя протокол об определении участников торгов от 24.04.2023 №100000631 содержит недостоверную информацию о дате и времени подачи заявки Заявителя, поскольку заявка была подана в электронном виде посредством функционала электронной торговой площадки 24.04.2023 в 11:59:00, а не 24.04.2023 в 12:00:51.

Также Заявителем представлен снимок экрана (скриншот) из истории браузера на котором отражается дата и время подачи заявки.

Как отметил представитель Организатора торгов на заседании Комиссии, формирование времени подачи заявки участника торгов не зависит от действий Организатора торгов, а формируется автоматически программно-техническими средствами электронной торговой площадки.

Приказом Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 утвержден Порядок проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, требований к операторам электронных площадок, к электронным площадкам, в том числе технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам, необходимым для проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве (далее - Приказ Минэкономразвития № 495).

Абзацем 2 пункта 5.2 Приказа Минэкономразвития № 495 установлено, что оператор электронной площадки направляет организатору торгов все зарегистрированные заявки на участие в торгах, представленные и не отозванные до окончания срока представления заявок для определенного периода проведения торгов, и приложенные к ним документы с указанием даты и точного времени представления заявки на участие в торгах, порядкового номера регистрации каждой заявки не позднее тридцати минут с момента окончания периода проведения торгов.

Пунктом 7.2 Регламента системы электронных торгов при проведении электронных торгов в рамках реализации имущества должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве ООО «Ру-Трейд» (далее также — Регламент ЭТП) предусмотрено, что в течение 30 (тридцати) минут с момента представления заявки на участие в торгах такая заявка с помощью программно-аппаратных средств сайта автоматически регистрируется в журнале заявок на участие в торгах, при этом заявителю в форме электронного сообщения направляется подтверждение регистрации заявки с указанием порядкового номера, даты и точного времени ее представления.

Согласно пункту 12.2 Регламента ЭТП, оператор ЭТП не несет ответственности за какой-либо ущерб, потери и прочие убытки, которые понес заявитель, по причине несоблюдения ими требований Регламента, в том числе, в случае наличия недостатков в работе сетевых систем и ограничения, а также сбои в работе аппаратно-технического комплекса, которые привели к нерегламентированным и непредвиденным временным отключениям от информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и не позволили полноценно работать на ЭТП; недостатков в работе сетевых систем и ограничения, введенные региональным провайдером (компанией, предоставляющей доступ в сеть «Интернет»).

Согласно протоколу об определении участников торгов от 24.04.2023 № 100000631:

- в период снижения цены с 19.04.2023 в 12:00:00 (МСК) по 24.04.2023 в 12:00:00 (МСК) была зарегистрирована единственная заявка на участие в торгах № 100002594 «.....» (ИНН: «.....»): дата и время подачи заявки 24.04.2023 в 11:50:13 (МСК);

- в период снижения цены с 24.04.2023 в 12:00:00 (МСК) по 27.04.2023 в 12:00:00 (МСК) была зарегистрирована единственная заявка на участие в торгах № 100002596

«.....» (ИНН: «.....»): дата и время подачи заявки 24.04.2023 в 12:00:51 (МСК).

Заявитель ссылается на то, что его заявка должна была быть отнесена к седьмому периоду проведения Торгов, который проходил с 19.04.2023 12:00:00 по 24.04.2023 12:00:00.

Комиссией в целях полного и всестороннего исследования обстоятельств дела было принято решение о направлении запроса информации в адрес Оператора ЭТП ООО «Ру-Трейд» с целью установления действительной даты и времени подачи заявки Заявителя на участие в торгах (исх. от 18.05.2023 № НП/19631/23).

Оператором ЭТП представлены запрашиваемые антимонопольным органом документы и сведения (исх. от 19.05.2023 № 1-1905/23), в том числе журнал учета действий пользователя заявки «.....» (ИНН: «.....») из которого следует, что 24.04.2023 в 12:00:51 (МСК) пользователем происходит подписание заявки на участие в торгах (присваивается номер заявки: 100002596). В период с 12:00:52 (МСК) до 12:01:01 (МСК) пользователь подписывает прикрепленные к заявке документы (приложения).

Как следует из полученного ответа Оператора ЭТП, заявка на участие в торгах считается поданной в момент ее подписания квалифицированным сертификатом ключа электронной цифровой подписи, зарегистрированной для соответствующего личного кабинета пользователя. Момент подачи заявки прямо зависит от объема файлов самой заявки и приложенных к ней приложений, а также от скорости сети Интернет у такого пользователя. У заявителя объем приложений составлял 54,5 Мб.

Электронная торговая площадка «Ru-Trade24» работает по серверному времени, что соответствует Московскому времени (GMT+3). Местное время, которое отображается у пользователя ЭТП, подтягивается с рабочего устройства самого пользователя, тем самым может отличаться, но не более, чем на несколько секунд. Иные отличия (на минуту и более) свидетельствуют о неправильно установленном времени на устройстве такого пользователя, что, в свою очередь, никак не влияет на подачу заявок на ЭТП.

Кроме того, как указывает Оператор ЭТП в связи с автоматизацией системы программно-аппаратного комплекса ЭТП, протоколы об определении участников торгов и о результатах (итогах) торгов формируется в автоматическом режиме в рабочем разделе «Личный кабинет» соответствующего организатора торгов, в которые выгружаются все необходимые данные по ходу торгов, установленные законодательством о банкротстве к перечню обязательных сведений, подлежащих размещению в протоколах. Тем самым, организатор торгов не заполняет протоколы собственноручно и не может изменить в них такие данные, как дата и время подачи заявки от какого-либо участника торгов.

Таким образом, материалами дела подтверждается, что Заявитель подал заявку на участие в Торгах 24.04.2023 в 12:00:51 (МСК), то есть уже после истечения седьмого периода Торгов, который проходил в период с 19.04.2023 12:00:00 по 24.04.2023 12:00:00.

Представленный Заявителем скриншот не может быть принят в качестве надлежащего доказательства, поскольку не заверен в установленном

законодательстве порядке, что не позволяет антимонопольному органу сделать выводы о достоверности содержащихся сведений. Комиссия также обращает внимание, что из представленного скриншота не представляется возможным сделать вывод о том, что все действия, зафиксированные на скриншоте относятся к подаче заявки в оспариваемых торгах

Ввиду того, что заявка Заявителя не была представлена в периоде проведения Торгов с 19.04.2023 12:00:00 по 24.04.2023 12:00:00 программно-аппаратными средствами ЭТП, она не была рассмотрена Организатором торгов, так как была отнесена к следующему периоду Торгов, который проходил с 24.04.2023 в 12:00:00 по 27.04.2023 в 12:00:00.

В соответствии с абзацем 5 пункта 6.1.3. Приказа Минэкономразвития России от 23.07.2015 года № 495 заявки на участие в торгах, поступившие в течение определенного периода проведения торгов, рассматриваются только после рассмотрения заявок на участие в торгах, поступивших в течение предыдущего периода проведения торгов, если по результатам рассмотрения таких заявок не определен победитель торгов.

При таких обстоятельствах, Комиссия с учетом конкретных фактических обстоятельств дела, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, считает решение Организатора торгов об отказе Заявителю в допуске к участию в торгах правомерным, поскольку последний при рассмотрении заявок действовал в строгом соответствии с нормами действующего законодательства.

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 такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Организатора торгов 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 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).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и

взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Торгов, наложенные письмами Московского УФАС России от 15.05.2023 № НП/18915/23, от 18.05.2023 № НП/19632/23.

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