РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14926/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.09.2021 **г. Москва**

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

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии ИП, представителей от ООО «БЕЛЫЙ ВЕТЕР», ООО «СТЭП»,

рассмотрев жалобу ИП (далее также — Заявитель) на действия оператора торговой площадки ООО «СТЭП» (далее также — ЭТП) при проведении ООО «БЕЛЫЙ ВЕТЕР» (далее - Организатор) аукциона по реализации имущества должника (извещение № 260721/51048754/01, 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 ЭТП при проведении Организатором 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 проведение торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru.

Дата и время публикации извещения: 26.07.2021 14:56.

Дата начала подачи заявок: 26.07.2021.

Дата окончания подачи заявок: 05.08.2021.

Местом проведения Торгов является электронная торговая площадка ООО «СТЭП» (адрес в сети «Интернет» - https://el-torg.net) (далее - ЭТП).

Регламент работы ЭТП размещен в открытом доступе на сайте ЭТП по адресу https://el-torg.net/%D1%80%D0%B5%D0%B3%D0%BB%D0%B0%D0%BC%D0%B5%D0%BD%D1%82_pdf.pdf (далее-Регламент).

Предметом торгов является квартира общ. площ. 52,5 кв.м., по адресу: г.Москва, ул. Дорогобужская, д.11, кв.112, к.н. 77:07:0008005:1782.

Заявитель в своей жалобе указывает, что на ЭТП установлен слишком низкий шаг аукциона 2160 руб (на других площадках, как указал Заявитель, шаг аукциона составляет около 30-50 тысяч рублей).

Также Заявитель указывает, что время на смену ценового предложения составляет 3 минуты (на других площадках, как указал Заявитель, время на смену ценового предложения составляет от 10 минут).

Представитель ЭТП на заседании Комиссии пояснил, что Организатор торгов устанавливает шаг Торгов, а также устанавливает время на смену ценового предложения Торгов.

На заседании Комиссии установлено, что заявитель подал жалобу 17.08.2021.

Вместе с тем дата окончания подачи заявок в соответствии с извещением — 05.08.2021.

Вместе с тем Управление отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации о Торгах, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, 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 документации. Кроме того, обжалование документации о Торгах после окончания срока подачи заявок на участие в Торгах явно не доказывает, что его права как потенциального участника процедуры могли быть нарушены.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации,

не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Учитывая изложенное, Управление приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после окончания срока подачи заявок
не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона
о защите конкуренции и свидетельствует о злоупотреблении Заявителя своим правом на обжалование процедуры.

В связи с чем Комиссия оставляет данные доводы жалобы без рассмотрения.

Помимо этого Заявитель указывает, что ЭТП требует установить стороннее программное обеспечение ELTorgAssyst, которое, по мнению Заявителя, даёт удаленный доступ к компьютерам участников, что повлекло за собой возникновение технических проблем у Заявителя во время участия в Торгах.

При этом Заявитель представил на заседание Комиссии видеофайл, в котором подтверждается заявленный довод.

Представитель ЭТП отметил, что в силу технической особенности программа ELTorgAssyst не может давать удаленный доступ к компьютерам участников, а также проверена на вирусы и вредоносный код в независимой лаборатории АО «Лаборатория Касперского».

С целью ознакомления представителей Организатор и ЭТП видеофайлом Комиссией принято решения о переносе рассмотрения жалобы с 25.08.2021 на 02.09.2021.

После детального ознакомления с видеофайлом представитель ЭТП указал на то, что видео не является подлинным, то есть записанным с одного прогона записи. Также представитель ЭТП отметил, что в данном видео присутствуют монтажные стыки и корректировки.

Комиссия считает необходимым отметить, что в регламентом работы ЭТП предусмотрено, что оператор ЭТП обеспечивает бесперебойное функционирование предназначенных для проведения торгов ЭТП и программно-аппаратного комплекса (пункт 3.4.1 Регламента) и непрерывность проведения торгов, функционирование программных и технических средств, используемых для проведения торгов, а также равный доступ Участников торгов к участию в торгах (пункт 3.4.2 Регламента).

Порядок проведения процедуры участия в торгах с использованием «Аукционной комнаты» приведен в пункте 13.4. Регламента, порядок подачи ценового предложения – в пунктах 13.6. -13.9. Регламента (Раздел 13 Регламента ЭТП).

Согласно пункту 4.4. Регламента работы ЭТП оператор не несет ответственность за технические ошибки, совершенные Пользователем.

В соответствии с пунктом 3.4.5. Регламента Оператор ЭТП обеспечивает свободный

круглосуточный бесперебойный доступ к ЭТП через сеть «Интернет» в течение всего времени проведения торгов: Организатору торгов, Пользователям, подавшим в качестве заявки на участие в торгах, Пользователям признанным, Организатором торгов участником торгов.

Исследуя видеозапись, представленную в материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что 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.

Вместе с тем, 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 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 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).

В связи с чем Комиссия признает данный довод жалобы необоснованным.

Кроме того, Заявителем обжалуются действия Оператора, выражающиеся в невозврате задатков участникам торгов, что, как отметил Заявитель, подтверждается количеством арбитражных дел по отношению к ООО «СТЕП».

Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с Положением о Федеральной антимонопольной службе, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства в сфере деятельности субъектов естественных монополий, в сфере государственного регулирования цен (тарифов) на товары (услуги), рекламы, контролю за осуществлением иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа, в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а также по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) по правилам указанной статьи 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.

На основании изложенного, Управление сообщает, что антимонопольный орган рассматривает жалобы на процедуру проведения торгов и порядок заключения договора.

Доводы, изложенные в жалобе, связаны с взысканием обеспечительного платежа. При этом антимонопольный орган не располагает компетенцией по осуществлению контроля за внутренним порядком функционирования хозяйствующих субъектов.

В соответствии с пунктом 5 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30, антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры.

Согласно пункту 1 статьи 11 Гражданского Кодекса Российской Федерации, защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, арбитражный суд или третейский суд.

Таким образом, Комиссия оставляет данный довод жалобы без рассмотрения.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу Заявителя на действия Оператора ЭТП при проведении Торгов в части доводов о шаге аукциона, времени на смену ценового предложения, невозврата задатка без рассмотрения, в остальной части — признать необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 20.08.2021 № ЕО/50576/21, от 27.08.2021 № ЕО/52041/21.

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