

РЕШЕНИЕ

по уведомлению № 061/10/18.1-805/2022

30.06.2022г.

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 «Ф», допущенные при организации и проведении торгов 080622/57571035/01 по лоту №4,

в присутствии по ВКС представителя ООО «П» - <...>, представителя ООО «Ф» - <...>,

в отсутствие иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступила жалоба Заявителя на неправомерные действия - ООО «Ф» (далее – организатор торгов), допущенные при организации и проведении торгов 080622/57571035/01.

Предмет торгов лот № 4 (вторичные): квартира, площадью 15,8 кв. м, кадастровый (или условный) № 61:44:0082047:398 (залог), должник П. С. А. (Поручение ТУ Росимущества в РО от 25.03.2022 № 61-559-У). Адрес (местоположение): г. Ростов-на-Дону, ул. Нансена, 116, кв. 49. Минимальная начальная цена 506 600 рублей. Сумма задатка 25 300 рублей.

Заявитель в жалобе указывает на ограничение участия в торгах, оператор электронной площадки необоснованно отказал в регистрации на ЭТП; установление оператором электронной площадки закрытого перечня удостоверяющих центров, электронные цифровые подписи которых принимаются оператором электронной площадки.

В этой связи, Ростовским УФАС России вынесено уведомление № 061/10/18.1-805/2022 о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 24.06.2022г.

24.06.2022г. в связи с необходимостью получения дополнительной информации рассмотрение жалобы перенесено на 30.06.2022г.

Комиссия Ростовского УФАС России выслушав по ВКС стороны, изучив материалы настоящего дела, пришла к следующим выводам.

Предметом спора являются действия организатора торгов по продаже имущества должника в рамках исполнительного производства.

В соответствии с ч. 3 ст. 87 Федерального закона от 02.10.2007 N 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее – Закон об исполнительном производстве) реализация недвижимого имущества должника, на которое обращено взыскание для удовлетворения требований взыскателя, не являющегося залогодержателем, предметов, имеющих историческую или художественную ценность, а также вещи, стоимость которой превышает пятьсот тысяч рублей, включая неделимую, сложную вещь, главную вещь и вещь, связанную с ней общим назначением (принадлежность), осуществляется путем проведения открытых торгов в форме аукциона.

Частью 1 статьи 87 Закона об исполнительном производстве установлено, что принудительная реализация имущества должника осуществляется путем его продажи специализированными организациями, привлекаемыми в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Специализированная организация обязана в десятидневный срок со дня получения имущества должника по акту приема-передачи размещать информацию о реализуемом имуществе в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования, а об имуществе, реализуемом на торгах, также в печатных средствах массовой информации.

Функции по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, а также функции по реализации конфискованного имущества осуществляет Федеральное агентство по управлению государственным имуществом в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 05.06.2008 № 432.

В соответствии с частью 1 статьи 89 Закона об исполнительном производстве реализация на торгах имущества производится организацией или лицом, имеющим, в соответствии с законодательством Российской Федерации, право проводить торги по соответствующему виду имущества.

Согласно ч. 2 ст. 90 Закона об исполнительном производстве порядок проведения торгов устанавливается Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим законом, иными федеральными законами и постановлениями Правительства Российской Федерации.

02.03.2022 между ТУ Росимущества в Ростовской области и ООО «Ф» заключен государственный контракт № 10 (далее – Контракт № 10) 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 Ростовской области, необходимых для осуществления возложенных на ТУ Росимущества в Ростовской области функций.

Условия контракта помимо урегулирования отношений между его сторонами,

устанавливают также порядок проведения торгов по реализации имущества в рамках исполнительного производства.

Положения договора являются неотъемлемой частью публичного порядка проведения конкурентных процедур, а, следовательно, и применяемого права, поскольку являются процедурными условиями, определяющими порядок проведения торгов и регулирующими взаимоотношения организатора торгов с третьими лицами. (Постановления Арбитражного суда Московского округа по делам №№ А40-136505/2020, А40-136470/2020, А40-240117/2020, постановления Пятнадцатого апелляционного арбитражного суда по делам №№ А53-10036/2021, А53-5017/2021).

Пунктом 4.3.4 Контракта предусмотрено, что исполнитель вправе проводить торги по реализации арестованного имущества в электронной форме при условии предварительного согласования формы проведения торгов с Заказчиком с указанием информации об адресе электронной площадки, где будут происходить соответствующие торги. При организации проведения торгов в электронной форме Исполнитель обязан использовать площадки, на которых не взимается какая-либо плата с заявителей/претендентов/участников торгов. При организации торгов в электронной форме взимание дополнительной платы с претендентов на участие в торгах за услуги, предоставление которых должно осуществляться на безвозмездной основе, не допускается.

Следовательно, использование для проведения торгов, на основании Контракта № 10, оператора электронной торговой площадки не указанной в обращении о предварительном согласовании, является нарушением публичного порядка проведения торгов.

Как следует из материалов дела и не оспаривается сторонами, в извещении №080622/57571035/01 содержится информация о проведении торгов на ЭТП «ТТ» (www.top-torg.ru).

20.06.2022 ТУ Росимущества в Ростовской области представило в материалы дела письмо от 20.06.2022 №61-ДШ-13/5831, согласно которому ТУ Росимущества в Ростовской области не согласовывало ООО «Ф» проведение торгов на электронной площадке www.top-torg.ru. Позже ТУ Росимущества в Ростовской области письмом от 29.06.2022 №61-ДШ-13/6265 сообщило, что 22.06.2022 в ТУ Росимущества в Ростовской области поступило письмо (вх.№61-8018) от ООО «Ф» о согласовании проведения торгов на электронной площадке www.top-torg.ru и данное письмо находится в стадии рассмотрения.

Таким образом, организатором торгов нарушен публично-правовой порядок реализации арестованного имущества, определенный п.4.3.4 Контракта № 10.

Кроме того, порядок доступа к участию в аукционе ограничен в связи требованиями оператора ЭТП к порядку аккредитации участников торгов и необходимости использования ЭЦП, выданных удостоверяющими центрами, авторизованными при площадке.

Действия организатора торгов нарушают требования п.4.3.4 Контракта, ч. 2 ст. 90 Закона об исполнительном производстве, а также публично-правовой порядок проведения торгов.

1. Из положений ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 06.04.2011 N 63-ФЗ "Об электронной подписи" (далее ФЗ "Об электронной подписи") квалифицированный сертификат подлежит созданию с использованием средств аккредитованного удостоверяющего центра.

В соответствии со ст. 16 ФЗ "Об электронной подписи" аккредитация удостоверяющего центра осуществляется на основании его заявления, подаваемого в уполномоченный федеральный орган. Во исполнение статьи 16 Федерального закона N 63 "Об электронной подписи" Минкомсвязь России, как федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в сфере использования электронной подписи, осуществляет аккредитацию удостоверяющих центров.

На ЭТП «ТТ» используются:

- усиленные квалифицированные электронные подписи;
- усиленные квалифицированные электронные подписи усовершенствованного формата (п. 7.19 Регламента).

Заявителем совершена попытка входа на ЭТП с использованием усиленной квалифицированной электронной цифровой подписи (далее - ЭЦП), выданной удостоверяющим центром ООО «СП». Данное обстоятельство не оспаривается и не отрицается сторонами.

10.06.2022 на электронную почту Заявителя пришло сообщение об отказе в регистрации по причине: «сертификат не предназначен для работы ЭТП; некорректный сертификат; заявка не соответствует требованиям регламента».

Согласно Приложению №1 к Регламенту перечень удостоверяющих центров, электронные подписи которых признаются оператором торговой площадки: Удостоверяющий Центр ООО «Т», ООО «АК».

Заявитель обратился в удостоверяющий центр ООО «АК» в котором сообщили, что для участия на площадке необходимо получить электронную подпись, имеющую определенный объектный идентификатор для работы на ЭТП.

Из представленных в материалы дела пояснений ООО «Т» и ООО «АК» следует, что в квалифицированные сертификаты ключей проверки электронной подписи, выдаваемые данными удостоверяющими центрами для работы с ЭТП «ТТ», включается объектный идентификатор, позволяющий использовать его на ЭТП «ТТ».

При этом, на основании положений ч. 2 ст. 10 ФЗ "Об электронной подписи" участники электронного взаимодействия не вправе устанавливать иные, за исключением предусмотренных настоящим Федеральным законом, ограничения признания усиленной квалифицированной электронной подписи. Нарушение данного запрета на ограничение или отказ от признания электронных документов, подписанных квалифицированной электронной подписью не допускается.

У оператора ЭТП содержалось требование о том, что сертификат не предназначен для работы ЭТП; некорректный сертификат. Оператором ЭТП при рассмотрении настоящего дела не представил доказательств, что сертификат Заявителя не предназначен для работы на ЭТП или данный сертификат Заявителя некорректный.

Необходимость получения ЭЦП в одном из авторизованных оператором электронной площадки удостоверяющих центров при наличии ЭЦП от иного аккредитованного удостоверяющего центра накладывает на Заявителя и потенциальных участников Торгов дополнительные, не установленные законом обременения.

Таким образом, довод обоснован.

При этом, ссылки при рассмотрении жалобы на дополнительные основания для отказа в регистрации Б. О.М., а именно отсутствие в представленных документах СНИЛС, не могут свидетельствовать о правомерности требования ЭЦП, выданной только авторизованным при площадке удостоверяющим центром.

Указанное требование приводит к дополнительным расходам участников торгов, уже имеющих ЭЦП, выданную аккредитованным, в установленном законодательством порядке, удостоверяющим центром, но вынужденных обращаться за выдачей ЭЦП, подходящей для работы с отдельной площадкой, на которой проводятся торги.

Вместе с тем следует отметить, что указанные Торги являются публичными торгами, целью проведения которых является реализация имущества с наибольшей ценой. 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 удовлетворенности 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.

Отсечение же претендентов на стадии определения участников торгов, на стадии подачи заявок за счет затрудненной регистрации на электронной торговой площадке для участия в Торгах не соответствует ни целям реализации имущества должника, ни целям конкурсного производства.

Действия Организатора торгов, в данном случае, могут повлечь за собой необоснованное ограничение конкуренции, ввиду того, что выбор площадки, регистрация на которой предполагает личное присутствие в другом регионе страны, может привести к ограничению количества потенциальных участников торгов.

Согласно части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) 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). Также не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Кроме того, статьей 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет на ограничивающие конкуренцию действия при проведении торгов, запроса

котировок цен на товары, запроса предложений.

В целях обеспечения максимального количества участников на Организатора торгов возложена обязанность обеспечить равный доступ всех лиц к участию в торгах.

Кроме того, Организатор торгов обязан использовать информационные системы, обеспечивающие свободный и бесплатный доступ к информации о проведении торгов, правилах работы с использованием такой системы, возможность представления заявки на участие в торгах и прилагаемых к ней документов, их копий в форме электронных документов.

Таким образом, Организатор торгов несет ответственность за действия выбранной им электронной площадки в части обеспечения доступа всех заинтересованных лиц к участию в торгах.

В свою очередь, доказательств невозможности избрания для проведения спорных Торгов какой-либо иной электронной площадки, Организатор торгов не представил.

Учитывая, что организатором торгов к проведению аукциона привлечен оператор, указание о выборе которого предварительно не направлялось в ТУ Росимущества в Ростовской области, что привело ограничению круга участников торгов, в нарушение ч. 2 ст. 90 Закона об исполнительном производстве и публичного порядка, предусмотренного законодательством о проведении публичных торгов, организатором торгов не обеспечено проведение аукциона способами, не допускающими ограничение, устранение конкуренции и (или) нарушение законных прав и ущемление интересов других лиц.

На момент принятия решения Комиссии Ростовского УФАС России договоры по результатам торгов не заключены.

В этой связи у Комиссии Ростовского УФАС России имеются основания для выдачи организатору торгов предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

Руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной.
2. Признать Организатора торгов - ООО «Ф» нарушившим п. 4.3.4 Контракта, ч. 2 ст. 90 Закона об исполнительном производстве, а также публично-правовой порядок реализации имущества.
3. Выдать предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, а именно: аннулировать торги.
4. Рассмотреть вопрос о привлечении организатора торгов к административной ответственности, предусмотренной Кодексом об административных правонарушениях Российской Федерации.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

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