РЕШЕНИЕ

по делу №07/68-20 от 29.05.2020

по результатам рассмотрения жалобы общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Визант групп» на действия организатора торгов – Государственного автономного учреждения «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым»

Резолютивная часть объявлена 15.06.2020

Решение в полном объеме изготовлено 18.06.2020
Симферополь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее по тексту - Крымское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе: *данные изъяты*

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Визант групп» (далее по тексту – Заявитель, ООО «УК «Визант групп») (вх. №936/09 от 28.05.2020) (ИНН 9102232021, КПП 910301001 , ОГРН 1179102018644) на действия оператора электронной площадки общества с ограниченной ответственностью «Фритрейд» (далее по тексту - оператор ЭП, ООО «Фритрейд») (ИНН 9102242559, КПП 910201001, ОГРН 1189102005828) и на действия организатора торгов – Государственного автономного учреждения «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» (далее по тексту - Организатор торгов, Дирекция) (ИНН 9102025610, КПП 910201001, ОГРН 1149102041648) при проведении открытого аукциона (в электронной форме) по продаже имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым (извещение <https://torgi.gov.ru> №030220/8466482/03 от 03.02.2020 (аукцион), лот №1) в присутствии: *данные изъяты*

в отсутствие представителя оператора ЭП, уведомленного надлежащим образом и заявившим ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие,

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - ФЗ «О защите

конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

28.05.2020 в Крымское УФАС России поступили жалобы Заявителя (вх. №936/09) на действия оператора ЭП и Организатора торгов при проведении открытого аукциона (в электронной форме) по продаже имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым (извещение №030220/8466482/03).

Крымским УФАС России жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» и принята к рассмотрению по существу.

На основании части 11 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» размещена информация о поступлении указанной жалобы и о приостановлении заключения договоров по результатам торгов на официальном сайте Крымского УФАС России www.krym.fas.gov.ru.

29.05.2020 в соответствии с частью 19 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» Крымским УФАС России на электронные адреса Организатора торгов и Заявителя направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении заключения договора по результатам торгов (уведомление №07/1068).

В соответствии с п. 3.12 Приказа ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» согласно поручения ФАС России №04/46551/20 от 02.06.2020 комиссия Крымского УФАС России уполномочена рассмотреть по существу в части жалобы на действия (бездействия) оператора ЭП.

В жалобе указано, что права и законные интересы Заявителя

нарушены по следующим доводам:

1. Более высокое ценовое предложение Заявителя не принято в ходе проведения электронного аукциона.
2. Неправомерность допуска Организатором торгов остальных двух участников электронного аукциона.

Представитель Организатора торгов с доводами, указанными в жалобе Заявителя не согласился, огласив пояснения, изложенные в возражениях от 11.06.2020, что Организатор торгов, имеет доступ к электронной торговой площадке (далее по тексту – ЭТП) оператора ЭП согласно договора присоединения в соответствии с статьей 428 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту - ГК РФ). Оператор ЭП в свою очередь исполняет функции ЭТП, на которой осуществляется прием заявок и который является техническим организатором торгов, а именно предоставляет электронную площадку для проведения аукциона. Оператор ЭП обеспечивает непрерывность проведения торгов, функционирование программных и технических средств, используемых для проведения торгов, а также равный доступ участников торгов к участию в торгах, несет иную ответственность, связанную с функциональными обязанности ЭТП. Заявитель обжалует действия оператора ЭП, ввиду предполагаемого отсутствия возможности сделать ставку на торгах, но Организатор торгов не несет ответственности за возможные противоправные действия оператора ЭП. Организатор торгов выполнил предусмотренные антимонопольным законодательством нормы, разместил всю необходимую информацию и установил требования к участникам, предусмотренные законодательством, регулирующим конкурентные процедуры торгов в отношении объектов, закрепленных за Организатором торгов на праве оперативного управления, что соответствует требованиям ФЗ «О защите конкуренции» и иными правовым нормам.

Оператор ЭП представил письменные пояснения от 04.06.2020, согласно которым не согласился с жалобой и сообщил, что непосредственно в момент проведения аукциона по торговым процедурам 2996, 2997 все ставки участников принимались в автоматическом режиме и корректно обрабатывались системой. В письменных пояснениях оператор ЭП указывает, что с телефона генерального директора ООО «УК «Визант групп» в период проведения аукциона, либо по его окончанию, звонков в службу технической поддержки не поступало, но поступали обращения с

другого номера телефона по торговым процедурам 2996, 2997 и оператором ЭП были даны разъяснения. К письменным пояснениям от 04.06.2020 приложена выписка из оказанных услуг связи (детализация звонков). Относительно иных доводов Заявителя, оператор ЭТП в письменных пояснениях сообщил, что не администрирует торговые процедуры, а лишь предоставляет организаторам торгов место, для проведения торговых процедур.

В ходе рассмотрения документации аукциона и содержания извещения Комиссией Крымского УФАС России установлено следующее.

Организатором торгов 03.02.2020 на официальном сайте <https://torgi.gov.ru> опубликовано извещение по продаже имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым и закрепленного за Государственным автономным учреждением «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» на праве оперативного управления (извещение на сайте <https://torgi.gov.ru> №030220/8466482/03):

- лот №1: нежилое здание – элинг (литера И) площадью 184,5 кв. м, кадастровый номер <...> :25:040103:759, расположенный по адресу: Республика Крым, г. Ялта, пгт. Кореиз, ш. Алупкинское, д. 9.

Аукционная документация разработана в соответствии с ГК РФ, Порядком отчуждения имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым и закрепленного за государственными унитарными предприятиями и государственными учреждениями Республики Крым на праве хозяйственного ведения и оперативного управления, утвержденным Постановлением Совета Министров Республики Крым от 11.11.2014 № 438, с учетом норм статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ, Приказа Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010 №67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее по тексту – приказ ФАС №67).

Основанием для проведения торгов являлось постановление Государственного Совета Республики Крым от 25.12.2019 №245-2/19

«О согласовании отчуждения недвижимого имущества из государственной собственности Республики Крым», распоряжения Совета министров Республики Крым «О предоставлении согласия на отчуждение имущества Республики Крым» от 28.01.2020 № 49-р, приказа Государственного автономного учреждения «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» «Об отчуждении имущества» от 03.02.2020 №46.

Дата начала срока подачи заявок: 04.02.2020.

Дата окончания срока подачи заявок: 16.03.2020.

Организатор торгов согласно протоколу № 3-030220/8466482/03 от 15.05.2020 во исполнение предписания Крымского УФАС России по делу №07/28-20 в период с 15.05.2020 по 18.05.2020 осуществил повторное рассмотрение заявок 22.05.2020 и назначил новую дату проведения аукциона.

Дата окончания рассмотрения заявок на участие в аукционе: 18.05.2020.

Дата проведения аукциона: 22.05.2020.

По состоянию на 15.06.2020 аукцион имеет статус: Состоявшийся.

Согласно протоколу №1 от 18.05.2020 Организатор торгов допустил к участию в торгах трёх участников.

В протоколе №2 от 22.05.2020 Организатор торгов отражены результаты открытого аукциона, который размещен на официальном сайте <https://torgi.gov.ru>.

В ходе рассмотрения жалобы по существу Заявитель представил ответ Интернет-провайдера акционерного общества «Крымтелеком» от 04.06.2020 №01-15/58 о том, что 22.05.2020 в период с 11:25:38 до 11:33:05 был зафиксирован обрыв соединения, установленный между ЭТП ip адрес 109.236.109.217 с ip адресом абонента ООО «УК «Визант групп» с ip адресами 185.94.212.250 и 185.94.212.251.

Из пояснений представителя Заявителя следует, что сделанная ставка Заявителем в 11.25.18 часов и последующая с более высоким ценовым предложением ЭТП не пропустила, что подтверждается скриншотом. Оператор ЭП не обеспечил непрерывность проведения торгов и надёжность функционирования программных и технических средств, используемых для проведения торгов, в связи с чем участник

торгов не имел доступ к участию в электронных торгах и ЭТП не принята высшая цена, предложенная Заявителем.

При этом Оператором ЭП на рассмотрение жалобы по существу не представлено доказательств, однозначно подтверждающих, что 22.05.2020 в период проведения аукциона оператором ЭП обеспечена надежность функционирования программных и технических средств.

В соответствии с пунктом 6.13 Регламента ЭТП редакции №8 от 26.03.2020 года, утвержденного приказом №1 от 26.03.2020 года генерального директора ООО «Фритрейд», оператор ЭП обеспечивает бесперебойное функционирование предназначенных для проведения торгов ЭТП и программно-аппаратного комплекса.

Представленные доказательства не подтверждают надлежащее функционирование программных и технических средств в указанный в жалобе промежуток времени 22.05.2020 в период с 11:25:38 до 11:33:05.

Согласно документам и сведениям, представленным Заявителем комиссией Крымского УФАС России установлено, что 22.05.2020 в период с 11:25:38 до 11:33:05 сделать ставку на аукционе по торговой процедуре №2997 на сайте ЭТП было невозможно в связи с обрывом соединения, установленным между ЭТП ip адрес 109.236.109.217 с ip адресом абонента ООО «УК «Визант групп» с ip адресами 185.94.212.250 и 185.94.212.251.

Наличие у Заявителя технической возможности для участия в процедуре электронного аукциона подтверждается тем, что ООО «УК «Визант групп» неоднократно участвовало в закупочных процедурах посредством электронных площадок, имеет аккредитацию на ЭТП, принимало непосредственное участие в торговой процедуре №2996 на данной ЭТП.

Интерес ООО «УК «Визант групп» в участии в торговой процедуре №2997 подтверждается подачей заявки на участие в Аукционе.

Кроме того, согласно пояснений представителя Заявителя, ООО «УК «Визант Групп» является управляющей организацией (исполнительным органом) Акционерного общества «Санатории «Мисхор» (ИНН 9103082756, КПП 910301001, ОГРН 1169102093930), что также подтверждается сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре юридических лиц.

АО «Санатории «Мисхор» является юридическим лицом, созданным 30.12.2016 путем реорганизации в форме преобразования (в процессе приватизации), из Государственного унитарного предприятия Республики Крым «Санатории «Мисхор». В свою очередь, ГУП РК «Санатории «Мисхор» образован на базе имущества, ранее принадлежавшего Дочернему предприятию «Клинический санаторий «Мисхор» закрытого акционерного общества лечебно-оздоровительных учреждений профсоюзов Украины «Укрпрофздравница» (Постановление Государственного Совета Республики Крым от 30.04.2014 № 2085-6/14 «О вопросах управления собственностью Республики Крым»).

Нежилое здание – элинг (литера И) площадью 184,5 кв.м., кадастровый номер <...> :25:040103:759, расположенное по адресу: Республика Крым, г. Ялта, пгт. Кореиз, ш. Алушкинское, д. 9, являющееся предметом торгов, находится непосредственно по месту нахождения АО «Санаторий «Мисхор» - Республика Крым, г. Ялта, пгт. Кореиз, ш. Алушкинское, д. 9.

АО «Санаторий «Мисхор» с 2004 года, на основании Договора аренды земельного участка от 12.07.2004, использует в санаторно-клинической деятельности земельный участок, на котором находится предмет торгов.

Кроме того, предмет торгов, Распоряжением Совета министров Республики Крым от 15.02.2016 № 157-р отнесён к перечню объектов, закреплённых за ГУП РК «Санаторий «Мисхор» на праве хозяйственного ведения (пункт 17 приложения №1 к Распоряжению Совета министров Республики Крым от 15.02.2016 № 157-р).

Соответственно имеются достаточные основания полагать что Заявитель жалобы, исходя из принципа непрерывности использования объектов недвижимого имущества в санаторно-клинической деятельности АО «Санаторий «Мисхор», намеревался приобрести предмет торгов: нежилое здание – элинг (литера И) площадью 184,5 кв.м., кадастровый номер <...> :25:040103:759, расположенное по адресу: Республика Крым, г. Ялта, пгт. Кореиз, ш. Алушкинское, д. 9 и сделать при этом наивысшую ценовую ставку на ЭТП в данной торговой процедуре №2997.

Представитель Организатора торгов на заседании комиссии Крымского УФАС России при рассмотрении жалобы Заявителя подтвердил заинтересованность Организатора торгов в продаже данного имущества по более высокой цене.

Комиссия Крымского УФАС России оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, исходила из ожидаемого поведения любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное (пункт 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Исходя из правовой природы торгов, принципов, норм и целей антимонопольного законодательства, Организатор торгов должен предпринимать все меры для инвестиционной привлекательности реализуемого объекта (Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 04.11.2019 №09АП-48928/2019 по делу №А40-87721/2019).

По мнению Крымского УФАС России ООО «УК «Визант групп» добросовестно участвовало в торговой процедуре №2997 и имело прямое намерение приобрести предмет торгов.

Таким образом, не обеспечив ООО «УК «Визант групп» возможность подачи очередного высокого ценового предложения в период проведения аукциона 22.05.2020 с 11:25:38 до 11:33:05 и сделать ставку на аукционе по торговой процедуре №2997, оператор ЭТП нарушил пункт 6.13 Регламента ЭТП редакции №8 от 26.03.2020 года, утвержденного приказом №1 от 26.03.2020 года генерального директора ООО «Фритрейд», и не обеспечил бесперебойное функционирование предназначенных для проведения торгов ЭТП и программно-аппаратного комплекса.

Довод жалобы Заявителя о том, что более высокое ценовое предложение ООО «УК «Визант групп» не принято в ходе проведения электронного аукциона, находит свое подтверждение. Данный вывод комиссии Крымского УФАС России подтверждается обзором судебной практики.

Возможность обращения с жалобой и рассмотрение ее именно в порядке, установленном в статье 18.1 Закона о защите конкуренции, определяется наличием реального (а не мнимого) нарушения или действительной угрозы правам или законным интересам заинтересованного лица, которые могут быть ущемлены или

нарушены в результате несоблюдения порядка организации и проведения торгов.

Комиссией Крымского УФАС России довод жалобы Заявителя о правомерности допуска Организатором торгов остальных двух участников электронного аукциона в связи с отсутствием угрозы правам или законным интересам ООО «УК «Визант групп», которые могут быть ущемлены или нарушены в результате несоблюдения порядка организации и проведения торгов, не рассматривался.

Комиссия Крымского УФАС России приходит к выводу, что права и законные интересы Заявителя при участии в аукционе (в электронной форме) были нарушены. На основании вышеизложенного, жалоба Заявителя признана обоснованной.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1. части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Крымского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «УК «Визант групп» на действия организатора торгов – Государственного автономного учреждения «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» и на действия оператора ЭП ООО «Фритрейд» при проведении открытого аукциона (в электронной форме) по продаже имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым (извещение <https://torgi.gov.ru> №030220/8466482/03 от 03.02.2020 (аукцион), лот №1), обоснованной.

2. Выдать Организатору торгов - Государственному автономному учреждению «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

3. Снять ограничения, наложенные уведомлениями исх. №07/1068 от 29.05.2020 и №07/1146 от 05.06.2020.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Республики Крым в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.