



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы
по Республике Крым и городу Севастополю
(Крымское УФАС России)

ул. Александра Невского, д. 1,
г. Симферополь, Республика Крым, 295000
тел. (3652) 54-46-38, факс (3652) 25-24-31
to82@fas.gov.ru <http://www.krym.fas.gov.ru>

19.03.2021 № 8/0903e

На № _____ от _____

ЭЛЕКТРОННАЯ ПЛОЩАДКА:

**Общество с ограниченной
ответственностью «К10»**

ул. Руднева, 41, оф. Н-5,
г. Севастополь, 299053,
support@etp365.ru

ЗАЯВИТЕЛЬ:

**Индивидуальный предприниматель
Баннова Н.Е.**

ул. пр-т Маршала Жукова, д. 4/5, кв. 28,
г. Иркутск, 664050
torgi.ipbannova@yandex.ru
sendosa@mail.ru

ОРГАНИЗАТОР ТОРГОВ:

**Государственное автономное
учреждение «Распорядительная
дирекция имущества Республики
Крым»**

ул. Кечкеметская, 114,
г. Симферополь, 295050
rdirk114@mail.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 092/10/18.1-77/2021

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном
статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года

№ 135 – ФЗ «О защите конкуренции»

г. Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 24 марта 2021 года.

Решение изготовлено в полном объеме 29 марта 2021 года.

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее – Управление) в составе: Костюшин Е.К. – руководитель Управления, председателя Комиссии; Соловьева А.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рекламы и контроля закупок города Севастополя (далее – Отдел) Управления, член Комиссии; Белоус Е.В. – специалист-эксперт Отдела Управления, член Комиссии, при подключении посредством интернет-видеоконференции через программу «TrueConf» генерального директора Общества с ограниченной ответственностью «К10»: Кузьмина Д.В., представителя Индивидуального предпринимателя Баннова Н.Е.: Сэндэнова Д.В. (доверенность №б/н от 06.05.2019г.), рассмотрев жалобу Индивидуального предпринимателя Банновой Н.Е. (далее – Заявитель) на действия Общества с ограниченной ответственностью «К10» (далее – Оператор электронной площадки) при проведении открытого аукциона в электронной форме по продаже имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым и закрепленного за Государственным автономным учреждением «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» на праве оперативного управления,

Лот 1: имущество базы отдыха «Солнышко», общей начальной минимальной стоимостью 19 624 176,00 (девятнадцать миллионов шестьсот двадцать четыре тысячи сто семьдесят шесть) рублей (с учетом НДС), извещение №030221/8466482/01 (далее – Торги), заслушав пояснения представителя Организатора торгов, рассмотрев представленные материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении Торгов размещено на Официальный сайт Российской Федерации <http://zakupki.gov.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Изучением информации, размещенной на сайте (извещение №030221/8466482/01) Комиссией Управления установлено, что объектом торгов является продажа имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым и закрепленного за Государственным автономным учреждением «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» на праве оперативного управления, Лот 1: имущество базы отдыха «Солнышко», общей начальной минимальной стоимостью 19 624 176,00 (девятнадцать миллионов шестьсот двадцать четыре тысячи сто семьдесят шесть) рублей (с учетом НДС).

По мнению Заявителя Оператор электронной площадки неправомерно установил обязанность участнику торгов внести в фиксированные сроки обеспечение вознаграждения оператора. В своей жалобе утверждает следующее: «...Государственное автономное учреждение «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» проводит аукцион в электронной форме по продаже имущества базы отдыха «Солнышко».

Согласно аукционной документации порядок проведения аукциона в электронной форме осуществляется в соответствии с принципами, утвержденными разделом «XX. Порядок проведения аукциона» Приказа Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 г. N 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». Функции, права, обязанности и ответственность аукциониста возлагаются на оператора электронной торговой площадки.

Оператором электронной площадки, на которой проводится аукцион является ООО «К10» (<https://fas67.etp365.ru> - Электронная торговая площадка «ЭТП 365»)

Организатор торгов имеет доступ к «ЭТП 365» согласно договора присоединения в соответствии со статьей 428 ГК РФ. Оператор ЭТП обеспечивает функции доступа к системе электронной площадки, осуществляет регистрацию участников, прием заявок, предоставляет электронную площадку для проведения аукциона в т.ч. обеспечивает непрерывность проведения торгов, функционирование программных и технических средств, обеспечивает непрерывность проведения торгов, а также равный доступ участников торгов К участию в торгах, а также несет иную ответственность, связанную с функциональными обязанностями торговой площадки (см. Регламент «ЭТП 365»).

Дата начала срока подачи заявок на участие в аукционе. «04» февраля 2021г.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. «26» февраля 2021 года в 12 час. 30 мин.

Также аукционной документацией установлено требование о внесении задатка для участия в аукционе в размере 9 812 088,00 руб.

24.02.2021г. ИП Банновой Н.Е. подана на электронной площадке заявка на участие в аукционе по форме и с приложением в соответствии с аукционной документацией, в том числе с документом, подтверждающим внесение задатка организатору аукциона.

26.02.2021г. от оператора электронной площадки было получено сообщение следующего содержания: «...24.02.2021 17:30:14 Вами была подана заявка на участие в процедуре №057881 «имущество базы отдыха «Солнышко»»

В соответствии с регламентом ЭТП участник обязан перевести денежные средства на р/с оператора ЭТП в счет обеспечения вознаграждения

Денежные средства от Вашей организации, в соответствии с ПП регламента (<https://fas67.etp365.ru/public/help/reglament/>): 9.6, 9.8, 9.9, не поступили.

В соответствии с ПП регламента: 14.1, 14.2, 14.3, 14.4, заявка переводится в состояние «не подана» ...».

Регламентом от 08.02.2021г. оператор электронной площадки предусмотрены следующие положения:

п. 9.9 Под юридическими лицами понимаются организации, имеющие следующую организационно-правовую форму: ООО, АО, ПАО, ИП

п. 13. Вознаграждение оператора электронной площадки. Тарифы п. 13.1. Оператором ЭТП установлены следующие тарифы за пользование программными ресурсами:

Регистрация Специализированной организации/Организатора торгов - бесплатно; Регистрация Участника торговой процедуры - бесплатно.

п. 13.2 Участник ЭТП, являющийся физическим лицом, в течении 5 рабочих дней, уплачивает Оператору ЭТП вознаграждение путем внесения денежных средств на расчетный счет Оператора ЭТП в размере, соответствующем размеру вознаграждения Оператора ЭТП в конкретной торговой процедуре, согласно действующим Тарифам:

п. 13.3. Участник ЭТП, являющийся юридическим лицом, желающий участвовать в торгах, вносит на установленный расчетный счет Оператора ЭТП обеспечение вознаграждения, соответствующее размеру вознаграждения Оператора ЭТП в конкретной торговой процедуре путем внесения денежных средств на расчетный счет Оператора ЭТП, согласно следующим Тарифам:

Начальная цена имущества	Размер вознаграждения ЭТП
до 1 000 000 рублей	4%
от 1 000 000 рублей до 10 000 000 рублей	3%
от 10 000 000 рублей до 30 000 000 рублей	2,5%
от 30 000 000 рублей до 70 000 000 рублей	2%
от 70 000 000 рублей до 100 000 000 рублей	1,5%
от 100 000 000 рублей и выше	1%
По торгам на право заключения договора	50% от стартовой суммы ежемесячной аренды арендной ставки

п. 14. Условия и порядок взимания, возврата денежных средств, внесенных на расчетный счет Оператора ЭТП в качестве обеспечения участия в процедурах.

п. 14.1 Для участия в торгах участнику ЭТП, являющемуся юридическим лицом, необходимо внести на расчетный счет оператора ЭТП денежные средства которые соответствуют размеру вознаграждению оператора в соответствии с Тарифом оператора (пункт 13.2 Регламента).

п. 14.2 Денежные средства вносятся по каждому торгу, в котором Участник ЭТП (юридическое лицо) собирается принять участие.

п. 14.3 В момент подачи заявки на участие в торгах денежные средства Участником, являющимся юридическим лицом, должны быть перечислены на расчетный счет Оператора ЭТП.

п. 14.4 Не позднее, чем за десять минут до даты и времени окончания срока подачи заявок торговой процедуры, участник обязан внести обеспечение вознаграждения на расчетный счет оператора этп. В случае наличия заявки Участника, являющимся юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, но отсутствия денежных средств на расчетном счете Оператора ЭТП, учетная запись Участника ЭТП блокируется, заявка переводится в статус "не подана"

п. 14.9 Для участия в торгах участнику, являющемуся физическим лицом, заранее переводить денежные средства в счет обеспечения вознаграждения на расчетный счет оператора не требуется.

Таким образом, исходя из вышеуказанных положений Регламента следует, что юридические лица (ООО, АО, ИП) желающие участвовать в торгах должны в установленные сроки внести не только задаток, но и обеспечение вознаграждения оператора электронной площадки.

Требование о внесении обеспечение вознаграждения оператора электронной площадки на физических лиц не распространяется.

Приказом ФАС России от 10.02.2010 N 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 - Правила) предусмотрено, что (пункт 120) заявка на участие в аукционе подается в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе. Подача заявки на участие в аукционе является акцептом оферты в соответствии со статьей 438 Гражданского кодекса Российской Федерации. В пункте 121 определены требования к заявке на участие в аукционе и прилагаемые документы (среди которых нет документов, подтверждающих внесение вознаграждения оператору электронной площадки). В силу пункта 122 указанного приказа не допускается требовать от заявителя иное, за исключением документов и сведений, предусмотренных пунктом 121 настоящих Правил.

Пунктом 17 Правил, указано, что участником конкурсов или аукционов может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, а также места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, претендующее на заключение договора, т.е. индивидуальные предприниматели относятся к категории физических лиц.

Исходя из изложенного, следует, что обязанность участника торгов внести в фиксированные сроки до подачи заявки обеспечение вознаграждения оператора, помимо задатка, для участия в торгах, налагает на участника торгов дополнительные имущественные обременения, не предусмотренные действующим законодательством, следовательно, требование оператора торговой площадки уплаты обеспечения вознаграждения оператора, возлагает на лиц, намеревающихся принять участие в торгах, дополнительные, необоснованные препятствия для участия в них, искусственно ограничивающее количество потенциальных участников торгов, что приводит к нарушению части 1

статьи 17 Закона о защите конкуренции, к тому же указанное требование распространяется не на всех участников, что приводит к дискриминации участников по правовому статусу.

Дополнительно следует отметить, что классификация Регламентом оператора электронной площадки участников по правовому статусу (отнесение индивидуальных предпринимателей к категории юридических лиц) не соответствует требованиям закона...».

С доводами жалобы Оператор электронной площадки не согласен, считает их необоснованными по следующим основаниям: «...1. Регистрация пользователей для доступа к функционалу ЭТП 365 осуществляется путём подписания заявления-оферты к регламенту проведения торгов на ЭТП 365, который размещен в открытом доступе на сайте <https://fas67.etp365.ru/public/help/reglament/> (далее – Регламент) и согласно п. 1 ст. 428 ГК РФ является договором присоединения. Под регистрацией понимается процедура, предоставляющая юридическому лицу, индивидуальному предпринимателю или физическому лицу, возможность использовать функционал ЭТП 365 в соответствии с Регламентом.

Регламент ЭТП 365 разработан в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи», Федеральным законом от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» и Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (далее – Приказ ФАС № 67).

Согласно п. 2.4 Регламента, лицо выражает согласие с условиями Регламента в момент подачи Заявления и считается стороной, присоединившейся к Регламенту (участником ЭТП), с момента его регистрации Оператором и внесения в реестр участников ЭТП.

2. Раздел 9 Регламента содержит требования к порядку предоставления заявок на участие в торгах. Согласно п. 9.6 Регламента Заявитель, являющийся юридическим лицом, обязан перечислить денежные средства на расчетный счет Оператора ЭТП в размере, установленном пунктом 13.3 Регламента, которые предназначены для обеспечения обязательств участника торговой процедуры по оплате вознаграждения за оказание услуг в соответствии с разделом 14 Регламента. При этом в п. 9.9. Регламента установлено, что юридическими лицами в рамках Регламента признаются: ООО, АО, ПАО и ИП.

3. Положение пунктов 9.6, 9.9 и раздела 14 Регламента являются обоснованными и не противоречат законодательству Российской Федерации, что подтверждается следующим:

3.1. Порядок организации и 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, являющихся предметом регулирования норм гражданского законодательства, что прямо подтверждается Приказом ФАС № 67.

Так пунктами 28, 50 Приказа прямо предусмотрено, что размещение информации о проведении конкурсов или аукционов на официальном сайте торгов в соответствии с Приказом является публичной офертой, предусмотренной ст. 437 ГК РФ, а подача заявки на участие в конкурсе является акцептом оферты в соответствии со ст. 438 ГК РФ.

Антимонопольное законодательство согласно п. 1 ст. 2 Закона о защите конкуренции также основывается на Гражданском кодексе РФ.

Следовательно, отношения между ООО «К10» (оператором ЭТП 365) и участниками ЭТП 365, в том числе ИП Банновой Н.Е. основаны на принципах гражданского законодательства.

3.2. В силу п. 2 ст. 1 ГК РФ, а также ст. 421 ГК РФ (принцип свободы договора) субъекты гражданских отношений свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Регламент ЭТП 365 является договором между Оператором ЭТП и присоединившимися к Регламенту участниками ЭТП, одним из которых является ИП Баннова Нэли Ефимовна.

Согласно п. 2.5. Регламента факт присоединения лица к Регламенту является полным принятием им условий Регламента и всех его приложений в редакции, действующей на момент регистрации Заявления о присоединении в реестре ЭТП. Подписывая Заявление на регистрацию, участник ЭТП подтверждает согласие с его условиями, а так же то, что Регламент не противоречит законодательству РФ, не лишает участника прав, предоставляемых законодательством, не содержит любых других явно обременительных для участника условий, которые он, исходя из своего разумно понимаемых интересов, не принял бы при наличии у него возможности участвовать в определении условий Регламента.

То есть, подав Заявление о присоединении к Регламенту и регистрации в реестре участников ЭТП ИП Баннова Нэли Ефимовна подтвердила, что она ознакомлена с условиями Регламента и принимает их, становясь стороной договора, согласно которому ИП обязаны внести обеспечение оплаты вознаграждения услуг ЭТП 365.

3.3. Само условие Регламента о том, что индивидуальные предприниматели (ИП) наравне с юридическими лицами обязаны внести обеспечение обязательств Участника торгов по оплате вознаграждения за оказание услуг ЭТП 365, является обоснованным и не противоречит законодательству в виду следующего.

Индивидуальные предприниматели – это физические лица. Вместе с тем, квалифицирующим признаком правового статуса такого физического лица является то, что оно осуществляет предпринимательскую деятельность. То есть ИП – это хозяйствующий субъект, осуществляющий на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли, без образования юридического лица. Исходя из этого, статья 23 ГК РФ прямо указывает на то, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями. Поэтому при определении обязанностей участников торгов, проводимых на ЭТП 365, для индивидуальных предпринимателей Регламентом предусмотрена обязанность по внесению денежных средств

(обеспечения вознаграждения оператора ЭТП 365 за оказанные услуги) наравне с юридическими лицами. Для этого в Регламенте пунктом 9.9. явно и прямо указано, что в рамках Регламента ИП отнесены к юридическим лицам.

4. В жалобе ИП Баннова Н.Е. также оспаривает правомерность самой обязанности участников торгов по внесению обеспечения вознаграждения оператора, помимо задатка, для участия в торгах, обосновывая это тем, что данная обязанность нарушает ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции. Между тем данный довод является необоснованным и не соответствует составу нарушения указанной нормы. Объективную сторону нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции составляют действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Признаки ограничения конкуренции определены в п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции. ИП Баннова Н.Е. в жалобе не указала какой именно признак ограничения конкуренции содержит требование Регламента о внесении обеспечения вознаграждения оператора. Более того, субъектами нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции являются организаторы торгов и их участники, соответственно ООО «К10» как оператор ЭТП 365 не может быть субъектом данного правонарушения.

5. Необоснованным и несоответствующим фактическим обстоятельствам является и довод ИП Баннова Н.Е., в котором она указывает, что согласно пунктам 121-122 Приказа ФАС № 67 от участника торгов запрещается требовать документы, непредусмотренные п. 121 Приказа, в том числе документы, подтверждающие внесение вознаграждения оператору ЭТП.

Между тем, оператор ЭТП 365 самостоятельно проверяет поступление денежных средств на счет от участников торгов. Оператор никогда не требовал от ИП Банновой Н.Е. предоставить указанное заявителем подтверждение платежа и не указывал данный факт в качестве основания отказа от принятия заявки на участие в аукционе. Данный факт подтверждается и содержанием сообщения оператора ЭТП 365 об отказе в принятии заявки ИП Банновой Н.Е. от 26.02.2021 г., текст которого заявительница приводит в жалобе...»

Кроме того, Организатор торгов представил свою письменную позицию в которой изложил следующее: «...Организатор торгов при осуществлении процедуры аукциона по вышеуказанному извещению руководствовался положениями, ст. 17, ст. 17.1, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-03 «О защите конкуренции», Приказа ФАС от 10 февраля 2010 г. N 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 - Приказ ФАС N 67) Гражданским кодексом Российской Федерации, Порядком отчуждения имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым, утвержденным постановлением Совета министров Республики Крым от 11 ноября 2014 года № 438 и иными правовыми нормами, регулирующими порядок проведения торгов.

Нормативно-правовое регулирование. Возникновение права на отчуждение путем проведения аукциона, открытого по составу участников и форме подачи предложений, недвижимого имущества, закрепленного на праве оперативного управления за Государственным автономным учреждением «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» обусловлено Распоряжением Совета министров Республики Крым «О предоставлении согласия на отчуждение имущества Республики Крым» от «28» декабря 2020 года № 2158-р.

Процедурные сроки, установленные документацией об аукционе (Приложение 1 документации «Информационная карта»):

Дата начала срока подачи заявок на участие в аукционе.	«04» февраля 2021 года 12 час. 30 мин. (время местное, принятое для г. Симферополя) ежедневно в соответствии с регламентом работы электронной торговой площадки
Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.	«26» февраля 2021 года в 12 час. 30 мин. (время местное, принятое для г. Симферополя) непосредственно перед началом рассмотрения заявок.
Даты начала и окончания предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об аукционе	с даты, указанной в п.3 Информационной карты документации об аукционе по «18» февраля 2021 года (включительно). (если указанный запрос поступил к нему не позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок)
Место, дата и время начала рассмотрения заявок на участие в аукционе	«26» февраля 2021 с 12 час. 30 мин. (время местное, принятое для г. Симферополя), по адресу электронной торговой площадки
Дата окончания рассмотрения заявок на участие в аукционе	«01» марта 2021 года
Место, дата и время проведения аукциона	«03» марта 2021 года в 11 час. 00 мин. (время местное, принятое для г. Симферополя) по адресу электронной торговой площадки

Порядок проведения аукциона в электронной форме осуществляется в соответствии с принципами, утвержденными разделом «XX. Порядок проведения аукциона» Приказа Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 г. N 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». Функции, права, обязанности и ответственность аукциониста возлагаются на оператора электронной торговой площадки.

Организатор торгов имеет доступ к «ЭТП 365» согласно договора присоединения в соответствии со статьей 428 ГК РФ. Оператор ЭТП обеспечивает функции доступа к системе электронной площадки, осуществляет регистрацию участников, прием заявок, предоставляет электронную площадку для проведения аукциона в т.ч. обеспечивает непрерывность проведения торгов, функционирование программных и технических средств, используемых для проведения торгов, а также равный доступ участников торгов к участию в торгах, а также несет иную ответственность, связанную с функциональными обязанностями торговой площадки (см. Регламент «ЭТП 365»).

Оператор электронной площадки - юридическое лицо, владеющее Электронной площадкой, необходимыми для ее функционирования программно-аппаратными средствами и обеспечивающее проведение торговых процедур в электронной форме в соответствии с законодательством Российской Федерации. Оператором является ООО «К 10». Оператор обеспечивает конфиденциальность данных об участниках торговой процедуры, позволяющих их идентифицировать, до момента, когда эти данные должны быть открыты в соответствии с законодательством Российской Федерации. Организатор торгов не несет ответственности за противоправные действия оператора торговой площадки.

Исходя из сути жалобы, Заявитель обжалует действия оператора «ЭТП 365» по установлению требований о внесении гарантийного обеспечения за пользование электронным ресурсом <https://fas67.etp365.ru>, а также отнесение индивидуального предпринимателя к категории юридических лиц.

Исходя из положений регламента, размещенного на сайте электронной площадки, а именно п. 9.9 устанавливается, что под юридическими лицами понимаются организации, имеющие следующую организационно-правовую форму: ООО, АО, ПАО, ИП. Таким образом, в рамках действия регламента электронной площадки определяются категории участников, к которым относятся соответствующие его положения. Пунктом 9.7. регламента исключается отношение индивидуальных предпринимателей к физическим лицам. Вместе с тем, п. 14.4 регламента, устанавливается, что в случае наличия заявки участника, являющимся юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, но отсутствия денежных средств на расчетном счете Оператора ЭТП, учетная запись Участника ЭТП блокируется, заявка переводится в статус "не подана". В совокупности этих положений, можно сделать вывод о необходимости внесения обеспечительного платежа индивидуальным предпринимателем до завершения срока подачи заявки.

Исходя из условий, размещенных на электронном ресурсе, присоединение к регламенту является фактом заключения соглашения о взаимодействии между Оператором ЭТП и участниками электронной торговой площадки «ЭТП365» при проведении и/или участии в процедурах торгов в электронной форме на площадке.

Изучив доводы жалобы Заявителя, положения регламента и действия оператора ЭТП, оператор в соответствии с регламентом обоснованно применил пункт 14.4 электронной торговой площадки для ИП Баннова Н.Е....».

С целью полного и всестороннего рассмотрения жалобы, а также в связи с непредвиденными техническими неполадками у сторон при подключении к видеоконференции, Комиссией Управления было принято решение о переносе рассмотрения дела. Сторонам было предложено представить дополнительные правовые позиции по ранее рассмотренным доводам и возражениям. Стороны о переносе Заседания Комиссии уведомлены надлежащим образом.

Так, Заявителя представил дополнительные пояснения своих доводов в которых отразил следующее: «...На рассмотрении Крымского УФАС России находится жалоба ИП Банновой Н.Е. на действия ООО «К 10» при проведении открытого аукциона в электронной форме по продаже имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым и закрепленного за Государственным автономным учреждением «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» на праве оперативного управления, Лот 1: имущество базы отдыха «Солнышко», общей начальной минимальной стоимостью 19 624 176,00 (девятнадцать миллионов шестьсот двадцать четыре тысячи сто семьдесят шесть) рублей (с учетом НДС), извещение №030221/8466482/01 (далее - Закупка).

С учетом возражений ООО «К 10» поясняя следующее.

Баннова Н.Е. зарегистрировалась на торговой площадке «ЭТП 365» и её заявка на присоединение к регламенту была одобрена 28.12.2020г. На тот момент на ЭТП 365 действовал Регламент проведения торгов в электронной форме на электронной площадке «ЭТП 365» (далее – Регламент), в котором отсутствовали положения об оплате вознаграждения оператору ЭТП каждым участником при подаче заявки, указанный Регламент действовал до 31.01.2021г.

В период с 01.02.2021г. по 08.02.2021г. на ЭТП 365 действовал Регламент, согласно которому уже каждый участник, желающий участвовать в торгах, вносит обеспечение вознаграждения оператору ЭТП.

С 08.02.2021г. на ЭТП 365 начал действовать иной Регламент, в котором предусмотрено, что каждый участник, желающий участвовать в торгах, вносит обеспечение вознаграждения оператору ЭТП, за исключением физических лиц.

При этом основания и причины корректировок Регламента оператор ЭТП не раскрыл, в законодательстве положений о необходимости корректировки Регламента также не принималось, соответственно, целью изменений

Регламента было преследование оператором ЭТП исключительно личных имущественных интересов, а не обеспечение доступности к торгам потенциальных участников.

Пунктом 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» закреплен запрет при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, указанный в данном пункте перечень действия не являются закрытым.

Признаки ограничения конкуренции определены в пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», в частности признаки ограничения конкуренции – это установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Приказом ФАС России от 10.02.2010 N 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" в соответствии с ФЗ "О защите конкуренции", Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.2003 N 333 утверждены Правила 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 (далее – Правила).

Правилами предусмотрено следующее:

п. 17. Участником конкурсов или аукционов может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, а также места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, претендующее на заключение договора.

п. 18. Участники конкурсов или аукционов должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к таким участникам.

п. 19. Кроме указанных в пункте 18 настоящих Правил требований организатор конкурса или аукциона не вправе устанавливать иные требования к участникам конкурсов или аукционов.

п. 23. Заявителем может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, претендующее на заключение договора и подавшее заявку на участие в конкурсе или аукционе (далее - заявитель).

п. 25. Отказ в допуске к участию в конкурсе или аукционе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пунктах 24 и 24.1 настоящих Правил, не допускается.

Таким образом, действующим законодательством РФ не предусмотрено положений и оснований отказа в допуске к участию в торгах, в том числе непринятие заявки и иные действия, по причине неоплаты участником при подаче заявки обеспечительного платежа оператору ЭТП.

В силу части 2 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Создание условий для взимания с участников торгов (не с победителя) со стороны оператора ЭТП и установление платы за участие является экономический неоправданным, и не соотносится с целями реализации имущества по торгам - получение максимальной суммы за реализуемое имущество, так как лица, обладающие меньшими финансовыми ресурсами, которые могут в силу различных обстоятельства заплатить только за меньшими финансовыми ресурсами, и задаток, который предусмотрен законом, не смогут принять участие торгах, а отсутствие возможности участия приводит к сокращению числа участников торгов. Аналогичная правовая позиция определена в правоприменительной практике, например,

Решение Татарского УФАС России №АЯ-04/2663 по делу №016/10/18.1-347/2020 от 3 марта 2020 г., Решение Татарского УФАС России №АЯ-04/2981 по делу № 016/01/18.1-400/2020 от 10 марта 2020 г...»

Комиссия Управления, изучив все имеющиеся в деле материалы и документы, доводы жалобы Заявителя, возражения Оператора электронной площадки, пояснения Организатора торгов, установила следующее:

Электронная торговая площадка "ЭТП 365" создана для проведения торгов в электронной форме, в том числе, осуществление торговых процедур с учетом требований правил «Приказ Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 г. N 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.

Функционал электронной площадки обладает возможностью проведения торгов с понижением шага аукционов в соответствии с вышеуказанными правилами от 5% до 0.5% начальной минимальной стоимости предмета торгов в соответствии с заданными временными интервалами для предложений участников.

В соответствии с Разделом 1 Регламента проведения торгов в электронной форме на электронной площадке «ЭТП 365» (далее – Регламент ЭТП), размещенной на сайте <https://fas67.etp365.ru/> в сети Интернет «Общие положения» настоящий регламент устанавливает порядок проведения торговых процедур в электронной форме на электронной торговой площадке ЭТП 365 в сети Интернет на сайте <https://fas67.etp365.ru/>, порядок взаимодействия и взаиморасчетов организаторов торгов, оператора электронной площадки, лиц, заинтересованных в регистрации на электронной площадке, лиц, представляющих заявки на участие в торгах, участников торгов в процессе их организации и проведения на ЭТП, включая права, обязанности и ответственность Сторон. Сторонами настоящего регламента являются Оператор ЭТП и лица, зарегистрированные на ЭТП согласно разделу 7 настоящего Регламента. Настоящий регламент размещен в форме электронного документа в открытой части ЭТП по адресу <https://fas67.etp365.ru/public/help/reglament/>.

Администрирование проведения электронных торгов на ЭТП (регистрация пользователей, разграничение прав пользователей системы ЭТП, наблюдение за ходом проведения торгов, обеспечение надежности программного обеспечения) и равные условия доступа участников размещения заказа к участию в торгах обеспечивается Оператором ЭТП (п. 5.1 Регламента).

Регламент разработан в соответствии со следующими нормативно-правовыми актами: Гражданский кодекс Российской Федерации (далее - ГК РФ); Федеральный закон от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных»; Федеральный закон от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи»; Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и информационной безопасности»; Приказ ФАС России от 10.02.2010 № 67.

В случае возникновения противоречий между иными документами Оператора ЭТП, регулирующими деятельность ЭТП, и настоящим Регламентом приоритет имеют положения настоящего Регламента.

Кроме того, в соответствии с Разделом 2 Регламента ЭТП «Присоединение к Регламенту» настоящий Регламент является договором присоединения в соответствии со статьей 428 ГК РФ.

Зарегистрированные согласно разделу 7 Регламента на ЭТП лица присоединяются к настоящему Регламенту путем предоставления подписанного квалифицированной электронной подписью (КЭП) заявления о присоединении к Регламенту и регистрации в реестре участников ЭТП (далее – Заявление), форма которого утверждена Приложениями № 1 и 2. Лицо выражает согласие с условиями Регламента в момент подачи Заявления и считается стороной, присоединившейся к Регламенту (участником ЭТП), с момента его регистрации Оператором и внесения в реестр участников ЭТП.

Факт присоединения лица к Регламенту является полным принятием им условий настоящего Регламента и всех его приложений в редакции, действующей на момент регистрации Заявления о присоединении в реестре ЭТП. Подписывая Заявление на регистрацию, участник ЭТП подтверждает согласие с его условиями, а также то, что настоящий Регламент не противоречит законодательству Российской Федерации, не лишает участника прав, предоставляемых законодательством, не содержит любых других явно обременительных для участника условий, которые он, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не принял бы при наличии у него возможности участвовать в определении условий настоящего Регламента.

Присоединение к настоящему Регламенту является фактом заключения соглашения о взаимодействии между Оператором ЭТП и участниками электронной торговой площадки «ЭТП365» при проведении и/или участии в процедурах торгов в электронной форме на ЭТП.

Также, согласно Разделу 3 Регламента ЭТП «Изменение (дополнение) Регламента» внесение изменений (дополнений) в Регламент, включая приложения к нему, производится Оператором ЭТП

в одностороннем порядке путем публикации новой редакции Регламента либо внесения изменений (дополнений) в действующую редакцию Регламента. Уведомление о внесении изменений (дополнений) в Регламент осуществляется Оператором ЭТП не менее чем за 7 (семь) календарных дней до начала их действия путем размещения редакции Регламента с изменениями на сайте ЭТП <https://fas67.etp365.ru/public/help/reglament/> с указанием срока начала действия изменений, а также соответствующего сообщения в разделе «объявления» на ЭТП. Все изменения (дополнения), вносимые Оператором ЭТП в Регламент в связи с изменением действующего законодательства Российской Федерации вступают в силу одновременно с вступлением в силу изменений (дополнений) в указанных нормативных актах. Любые изменения и дополнения в Регламенте с момента вступления в силу равно распространяются на всех лиц, присоединившихся к Регламенту, в том числе присоединившихся к Регламенту ранее даты вступления изменений (дополнений) в силу. В случае несогласия с изменениями (дополнениями) Сторона Регламента имеет право до вступления в силу таких изменений (дополнений) на расторжение Регламента в порядке, предусмотренном разделом 4 настоящего Регламента. Все приложения, изменения и дополнения к настоящему Регламенту являются его составной и неотъемлемой частью.

Комиссией Управления установлено, что Баннова Н.Е. зарегистрировалась на торговой площадке «ЭТП 365» и её заявка на присоединение к регламенту была одобрена 28.12.2020г. На тот момент на ЭТП 365 действовал Регламент, в котором отсутствовали положения об оплате вознаграждения оператору ЭТП каждым участником при подаче заявки, указанный Регламент действовал до 31.01.2021г.

Изменения регламента регулируется пунктом 3.4 Регламента: «...Любые изменения и дополнения в Регламенте с момента вступления в силу равно распространяются на всех лиц, присоединившихся к Регламенту, в том числе присоединившихся к Регламенту ранее даты вступления изменений (дополнений) в силу. В случае несогласия с изменениями (дополнениями) Сторона Регламента имеет право до вступления в силу таких изменений (дополнений) на расторжение Регламента в порядке, предусмотренном разделом 4 настоящего Регламента...».

Информация об изменении Регламента была размещена на сайте 23.01.2021 в 18:35. Информация об изменении обеспечения была размещена на сайте 02.02.2021 в 23:30.

Заявитель подал заявку на участие в торгах 24.02.2021, то есть после длительного времени с даты внесения изменений в Регламент. Таким образом у Заявителя был достаточный срок на изучение положений Регламента ЭТП в изменённой редакции. В период с 01.02.2021г. по 08.02.2021г. на ЭТП 365 действовал Регламент, согласно которому уже каждый участник, желающий участвовать в торгах, вносит обеспечение вознаграждения оператору ЭТП. С 08.02.2021г. на ЭТП 365 начал действовать иной Регламент, в котором предусмотрено, что каждый участник, желающий участвовать в торгах, вносит обеспечение вознаграждения оператору ЭТП, за исключением физических лиц.

Согласно пункту 2.4. Регламента ЭТП факт присоединения лица к Регламенту является полным принятием им условий настоящего Регламента и всех его приложений в редакции, действующей на момент регистрации Заявления о присоединении в реестре ЭТП. Подписывая Заявление на регистрацию, участник ЭТП подтверждает согласие с его условиями, а также то, что настоящий Регламент не противоречит законодательству Российской Федерации, не лишает участника прав, предоставляемых законодательством, не содержит любых других явно обременительных для участника условий, которые он, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не принял бы при наличии у него возможности участвовать в определении условий настоящего Регламента.

Согласно пункту 3.5 Регламента ЭТП все приложения, изменения и дополнения к настоящему Регламенту являются его составной и неотъемлемой частью.

Кроме того, из информации представленной Оператором электронной площадки установлено, что Заявитель участвовал в закупках на площадке 3 раза (2 из которых до внесения изменений в Регламент ЭТП).

Таким образом, участник (Заявитель) подав заявку на участие в торгах автоматически подтвердил свое согласие и факт ознакомления с положениями Регламента ЭТП.

Исходя из положений регламента, размещенного на сайте электронной площадки, а именно пункта 9.9 устанавливается, что под юридическими лицами понимаются организации, имеющие следующую организационно-правовую форму: ООО, АО, ПАО, ИП. Таким образом, в рамках

действия регламента электронной площадки определяются категории участников, к которым относятся соответствующие его положения.

Пунктом 9.7. регламента исключается отношение индивидуальных предпринимателей к физическим лицам. Вместе с тем, пунктом 14.4 регламента, устанавливается, что в случае наличия заявки участника, являющимся юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, но отсутствия денежных средств на расчетном счете Оператора ЭТП, учетная запись Участника ЭТП блокируется, заявка переводится в статус "не подана".

В совокупности этих положений, можно сделать вывод о необходимости внесения обеспечительного платежа индивидуальным предпринимателем до завершения срока подачи заявки.

Исходя из условий, размещенных на электронном ресурсе, присоединение к регламенту является фактом заключения соглашения о взаимодействии между Оператором ЭТП и участниками электронной торговой площадки «ЭТП365» при проведении и/или участии в процедурах торгов в электронной форме на площадке.

При рассматриваемых обстоятельствах, с учетом положений действующего законодательства, в действиях Оператора электронной площадки не установлено нарушений порядка проведения торгов. Заявителем не представлено документальных подтверждений обоснованности доводов жалобы.

Таким образом, доводы Заявителя не находят своего подтверждения.

Исследовав представленные материалы, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Индивидуального предпринимателя Банновой Н.Е. на действия Общества с ограниченной ответственностью «К10» при проведении открытого аукциона в электронной форме по продаже имущества, находящегося в государственной собственности Республики Крым и закрепленного за Государственным автономным учреждением «Распорядительная дирекция имущества Республики Крым» на праве оперативного управления, Лот 1: имущество базы отдыха «Солнышко», общей начальной минимальной стоимостью 19 624 176,00 (девятнадцать миллионов шестьсот двадцать четыре тысячи сто семьдесят шесть) рублей (с учетом НДС), извещение №030221/8466482/01, необоснованной.

2. Снять ограничения, установленные уведомлением Крымского УФАС России о принятии жалобы к рассмотрению от 15 марта 2021 года № 8/0760с.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1, статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду.

Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

В случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

Председатель Комиссии

Е.К. Костюшин

Члены Комиссии:

А.А. Соловьева

Е.В. Белоус