

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20116/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
25.11.2020 г. Москва

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

при участии представителей:

от Белкиной Н.К. - <...> (по доверенности от 07.09.2020),

от ООО «АГРО-С62» - <...>

рассмотрев жалобу <...> (далее — Заявитель) на действия ООО «АГРО-С62» (далее — Организатор торгов) при проведении аукциона по реализации имущества должника (извещение № 061020/41192504/11 лот 1) (далее — Торги),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Организатора торгов выразилось в нарушении порядка проведения 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» (далее — Закон 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.

Извещение о проведении Торгов размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru.

По мнению Заявителя, Организатор торгов неправомерно, после признания его победителем Торгов, отклонил заявку второго участника процедуры.

Согласно протоколу № 1433-ОАЗФ/2/1 от 11.11.2020, представленном Заявителем в составе жалобы, Заявитель признан победителем Торгов. Заявка второго участника допущена к участию в Торгах.

Вместе с тем, протоколом № 1433-ОАЗФ/1/1 от 12.11.2020 заявка второго участника отклонена. Протоколом № 1433-ОАЗФ/2/1 от 12.11.2020 Торги в электронной форме признаны несостоявшимися, так как к участию в торгах допущен только один участник.

Согласно ст. 91 Закона об исполнительном производстве Организатор торгов объявляет торги несостоявшимися, если:

- 1) заявки на участие в торгах подали менее двух лиц;
- 2) на торги не явились участники торгов либо явился один участник торгов;
- 3) из явившихся участников торгов никто не сделал надбавки к начальной цене имущества;
- 4) лицо, выигравшее торги, в течение пяти дней со дня проведения торгов не оплатило стоимость имущества в полном объеме.

Аналогичные требования установлены в извещении о проведении Торгов.

Исходя из возражений Организатор торгов в составе заявки второго участника отсутствует согласие на обработку персональных данных его представителя.

Согласно ч. 4 ст. 9 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» в случаях, предусмотренных федеральным законом, обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных. равнозначным содержащему собственноручную подпись субъекта персональных данных согласию в письменной форме на бумажном носителе признается согласие в форме электронного документа, подписанного в соответствии с федеральным законом электронной подписью. Согласие в письменной форме субъекта персональных данных на обработку его персональных данных должно включать в себя, в частности:

- 1) фамилию, имя, отчество, адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе;
- 2) фамилию, имя, отчество, адрес представителя субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе, реквизиты доверенности или иного документа, подтверждающего полномочия этого представителя (при получении согласия от представителя субъекта персональных данных);
- 3) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес оператора, получающего согласие субъекта персональных данных;
- 4) цель обработки персональных данных;
- 5) перечень персональных данных, на обработку которых дается согласие субъекта персональных данных;
- 6) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес лица, осуществляющего обработку персональных данных по поручению оператора, если обработка будет поручена такому лицу;
- 7) перечень действий с персональными данными, на совершение которых дается согласие, общее описание используемых оператором способов обработки персональных данных;
- 8) срок, в течение которого действует согласие субъекта персональных данных, а также способ его отзыва, если иное не установлено федеральным законом;
- 9) подпись субъекта персональных данных.

Также из возражений Организатора торгов следует, что им ошибочно был допущен участник заявка которого не соответствовала требованиям. Так как интерфейс площадки не позволяет самостоятельно внести корректировки, на электронную площадку было направлено письмо о ошибке. После исправления всех ошибок был размещен корректный протокол.

Таким образом, у Организатора торгов имелись основания для отклонения заявки второго участника. При этом Заявителем не приведено никакой доказательной аргументации, относительно того, как данные действия Организатора торгов ущемляют его права и интересы, благодаря которым Комиссия смогла бы оценить заявленный довод, учитывая, что согласно частям 1, 2 ст. 92 Закона об исполнительном производстве Организатором торгов будут объявлены вторичные торги со снижением начальной цены имущества. Соответственно Заявитель не лишен возможности при проведении вторичных торгов предложить тоже самое ценовое предложение.

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 Заказчика нарушений действующего законодательства помимо

субъективной оценки таких действий Заявителем не представлено.

Комиссия отмечает, что 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 жалобу Заявителя с учетом конкретных фактических обстоятельств рассматриваемого дела необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Так, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссией было установлено, что форма подачи участниками ценовых предложений является закрытой.

На заседании Комиссии установлено, что по результатам рассмотрения 24.09.2020 жалобы на действия Организатора торгов при проведении Торгов комиссией антимонопольного органа было вынесено решение по делу № 077/07/00-15471/2020 о признании такой жалобы обоснованной с фиксацией факта нарушения Организатором торгов пункта 4 статьи 447 ГК РФ, публичного порядка Российской Федерации, определенного законодательством, регулирующим проведение публичных торгов, п. 4.4.44, 4.4.63 государственного контракта.

В связи с чем Организатору торгов было выдано обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений от 24.09.2020 по делу № 077/07/00-15471/2020, а именно путем совершения следующих действий:

1. Организатору торгов аннулировать Торги на площадке ООО «СПЕЦТОРГИ», включая отмену составленных в ходе их проведения протоколов, в соответствии с решением Комиссии от 24.09.2020 по делу № 077/07/00-15471/2020.
2. Организатору торгов обеспечить направление в ТУ Росимущества документов для возврата задатков участникам, подавшим соответствующие

заявки на участие в Торгах (в случае их наличия).

3. Оператору ЭТП разблокировать и вернуть денежные средства всем участникам Торгов, а также лицам, не являющимся участниками Торгов согласно протоколам, но подавшим заявки на участие в оспариваемых процедурах.
4. Организатору торгов разместить информацию об аннулировании Торгов в источниках, предусмотренных законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве.
5. Организатору торгов объявить новые торги на электронной площадке, входящей в Перечень операторов электронных площадок, предусмотренного частью 3 статьи 24.1 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, частью 11 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ и Перечня операторов специализированных электронных площадок, предусмотренного частью 3 статьи 24.1 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, операторов электронных площадок для осуществления закрытых конкурентных закупок, предусмотренный частью 4 статьи 3.5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ, утвержденного распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 № 1447-р, Перечнем юридических лиц для организации продажи государственного и муниципального имущества в электронной форме, утвержденного распоряжением Правительства Российской Федерации от 04.12.2015 № 2488-р, с учетом решения Комиссии от 24.09.2020 по делу № 077/07/00-15471/2020.
6. Оператору электронной торговой площадки — ООО «СПЕЦТОРГИ», обеспечить возможность исполнения настоящего предписания Организатором торгов.
7. Организатору торгов, Оператору ЭТП исполнить настоящее предписание в срок до 29.10.2020.
8. Организатору торгов и Оператору ЭТП о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 02.11.2020 с приложением подтверждающих документов.

Вместе с тем, как пояснил представитель Организатора торгов, форма подачи участниками ценовых предложений является закрытой.

Таким образом, установлено, что требования выданного предписания от 24.09.2020 по делу № 077/07/00-15471/2020 в том виде, в котором они были сформулированы антимонопольным органом в совокупности с решением по тому же делу Организатором торгов не исполнены в полном объеме.

Комиссия поясняет, что в соответствии со статьей 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения

и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

В связи с изложенным, действия Организатора торгов по неисполнению предписания не соответствуют ст. 36 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 4.4.63 договора от 18.02.2020 № 19-АИ/2020 (далее - Договор), заключенному Организатором торгов с ТУ Росимущества в г. Москве, в целях обеспечения конкурентности и состязательности между участниками аукциона и получения наивысшей цены за реализуемое имущество, при проведении торгов в электронной форме, такие торги должны проводиться, исключительно с открытой формой подачи предложений о цене имущества.

Указанный договор размещен публично по адресу <https://agregatoreat.ru/purchase/920039/contract> (далее - Договор).

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации Гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав), регулирует отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (корпоративные отношения), договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников.

В связи с чем, положения государственного контракта не только удостоверяют право Организатора торгов по проведению публичных торгов, но и определяют его публично-правовой порядок проведения таких торгов, установленный государственным заказчиком в лице управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в городе Москве.

Следовательно, условия Договора не являются исключительно гражданско-правовыми условиями исполнения обязательств, а ненадлежащее исполнение последних влечет для Организатора торгов не только наступление санкций гражданско-правового характера, но и публично-правового, например, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков при расторжении договора в одностороннем порядке заказчиком в связи с ненадлежащим исполнением Организатором торгов обязательств по Договору.

При этом наделение антимонопольного органа полномочиями по осуществлению контроля по обязательным торгам на основании статьи 18.1 Закона о защите конкуренции свидетельствует о возможности установления в действиях Организатора торгов несоблюдения публично-правового порядка их проведения, возложенного на последнего государственным контрактом.

В соответствии с частью 3 статьи 87 Закона об исполнительном производстве реализация недвижимого имущества должника осуществляется путем проведения открытых торгов в форме аукциона.

Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или владельцем

реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом (пункт 4 статьи 447 ГК РФ торги).

В настоящем случае, территориальное управление Федерального агентства по управлению государственным имуществом в городе Москве выступает от имени собственника и в его интересах, в связи с чем в государственном контракте определяет порядок проведения публичных торгов.

При таких условиях несостоявшиеся Торги не могут быть признаны легитимными.

В этой связи Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Организатору торгов предписания об аннулировании Торгов.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов необоснованной.
2. Установить в действиях Организатора торгов иные нарушения, а именно нарушения пункта 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, публичного порядка Российской Федерации, определенного законодательством об исполнительном производстве и положениями законодательства, регулирующего проведение публичных торгов, пункта 4.4.63 Договора.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-20116/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.11.2020 г. Москва

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

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 25.11.2020 по делу № 077/07/00-20116/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «АГРО-С62» (далее - Организатор торгов) устранить нарушения, допущенные

при проведении аукциона по реализации имущества должника (извещение № 061020/41192504/11 лот 1, далее — Торги), а именно:

1. Организатору торгов аннулировать Торги, включая отмену составленных в ходе их проведения протоколов, в соответствии с решением Комиссии от 25.11.2020 по делу № 077/07/00-20116/2020.
2. Организатору торгов обеспечить направление в ТУ Росимущества документов для возврата задатков участникам, подавшим соответствующие заявки на участие в Торгах (в случае их наличия).
3. Оператору ЭТП разблокировать и вернуть денежные средства всем участникам Торгов, а также лицам, не являющимся участниками Торгов согласно протоколам, но подавшим заявки на участие в оспариваемых процедурах.
4. Организатору торгов разместить информацию об аннулировании Торгов в источниках, предусмотренных законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве.
5. Организатору торгов объявить новые торги с открытой формой подачи ценовых предложений, с учетом решения Комиссии от 25.11.2020 по делу № 077/07/00-20116/2020.
6. Оператору электронной торговой площадки — АО «ТЭК-Торг», обеспечить возможность исполнения настоящего предписания Организатором торгов.
7. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 28.12.2020.
8. Организатору торгов и Оператору ЭТП о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 30.12.2020 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

- 1.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.