

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-9095/2021 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**01.06.2021**

**г. Москва**

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

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии (...), представителей от (...) , ООО «АГРО-С62»,

рассмотрев жалобу (...) (далее — Заявитель) на действия ООО «АГРО-С62» (далее - Организатор) при проведении аукциона по реализации имущества должников (извещение № 240221/41192504/01 лот 1) (далее- Торги),

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

### **УСТАНОВИЛА:**

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

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с отклонением своей заявки, поданной на участие в Торгах.

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.

Извещения о проведении Торгов размещены на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru).

Предметом Торгов является квартира, площадью 91,2 кв. м., расположенная по адресу: г. Москва, р-он Выхино-Жулебино, ул. Привольная, д. 56, кв. 198. кадастровый номер 77:04:0005006:1208.

Местом проведения Торгов является электронная торговая площадка АО «ТЭК-Торг» (адрес в сети «Интернет» - [www.tektorg.ru](http://www.tektorg.ru)).

Заявитель в своей жалобе указывает, что Организатором нарушались сроки опубликования протоколов.

Также Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с отклонением своей заявки, поданной на участие в Торгах, считает данное отклонение неправомерным.

На заседании Комиссии Организатор пояснил, что протоколы были опубликованы с опозданием по причине обжалований данных Торгов другими лицами.

В связи с чем Комиссия признает данный довод необоснованным.

Что касается довод о неправомерном отклонении, то на Комиссии было

установлено, что основаниям для отклонения заявок участников, поданных на участие в Торгах, явилось следующие:

1) Отсутствие декларации в составе заявки, предусмотренной пунктом 10.4 Приложения №1 к Извещению о Торгах (Заявка (...)).

В соответствии с пунктом 10.4 Приложения №1 к Извещению о Торгах Физические лица участники торгов в обязательном порядке подтверждают отсутствие решения арбитражного суда о признании банкротом, формой предоставления сведений является декларация в свободной форме в виде отдельного документа заявки.

2) Отсутствие информации, предусмотренной пунктом 7.9 Приложения №1 к Извещению о Торгах (Заявка (...)).

Пунктом 7.9 Приложения №1 к Извещению о Торгах предусмотрено, что во исполнение требований части 5 статьи 449.1 Гражданского кодекса РФ участники и их представители (при наличии) подтверждают, что не являются должником, организацией, на которую возложены оценка и реализация имущества должника, и работниками указанных организаций, должностными лицами органов государственной власти, органов местного самоуправления, чье участие в торгах может оказать влияние на условия и результаты торгов, членами семей соответствующих физических лиц, а также не имеют ограничений для участия в публичных торгах, установленных законодательством. Форма предоставления сведений – отдельный документ в свободной форме в составе заявки, датированный не ранее даты заявки участника.

3) Отсутствие документа «Анкета физического лица - участника торгов» по форме, установленной Приложением №2 к извещению о Торгах.

Данная анкета предоставляется в целях выполнения требований Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

4) Согласно форме «Согласие на предоставление и обработку персональных данных» Приложения №2 к извещению о торгах требуется указание сведений согласно пункту 1 части 4 статьи 9 Федерального закона «о персональных данных» от 27.07.2006 № 152-ФЗ (далее — Закон о персональных данных).

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 9 Закона 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 согласие 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:

- фамилию, имя, отчество, адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе;

- 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);

- наименование или фамилию, имя, отчество и адрес оператора, получающего согласие субъекта персональных данных;

- цель обработки персональных данных;

- перечень персональных данных, на обработку которых дается согласие субъекта персональных данных;

- наименование или фамилию, имя, отчество и адрес лица, осуществляющего обработку персональных данных по поручению оператора, если обработка будет поручена такому лицу;

- перечень действий с персональными данными, на совершение которых дается согласие, общее описание используемых оператором способов обработки персональных данных;

- срок, в течение которого действует согласие субъекта персональных данных, а также способ его отзыва, если иное не установлено федеральным законом;

- подпись субъекта персональных данных.

В отношении владельца персональных данных не указаны адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе. По этой причине данные заявки были отклонены (заявка (...)).

5) В документе заявки «Анкета физического лица - участника торгов»

отсутствует заполнение сведений по указанию принадлежности или отсутствию принадлежности физического лица к ИПДЛ (Иностранное публичное должностное лицо), РПДЛ (Российское публичное должностное лицо) (заявка Заявителя, (...)).

Согласно пункту 13.2. Приложения 1 к извещению о торгах все поля форм документов в составе заявки должны быть заполнены.

б) Отсутствие документа «Форма Анкета физического лица - участника торгов». Был приложен документ «Форма Анкета физического лица - представителя клиента».

Комиссия считает излишним требуемые Организатором формы документов, представленные в Приложении № 2 к извещению о Торгах.

Организатором предусмотрено требование Организатора о необходимости предоставления документа «Анкета физического лица - участника торгов» по форме, установленной Приложением № 2 к извещению о Торгах, а также заполнению информации о принадлежности или отсутствия принадлежности к МДПЛО (должностным лицам публичных международных организаций), ИПДЛ (Иностранное публичное должностное лицо), РПДЛ (Российское публичное должностное лицо) в данном документе.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» данный закон регулирует отношения граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства, организаций, осуществляющих операции с денежными средствами или иным имуществом, иностранных структур без образования юридического лица, государственных органов, осуществляющих контроль на территории Российской Федерации за проведением операций с денежными средствами или иным имуществом, в целях предупреждения, выявления и пресечения деяний, связанных с легализацией (отмыванием) доходов, полученных преступным путем, финансированием терроризма и финансированием распространения оружия массового уничтожения, а также отношения юридических лиц и федеральных органов исполнительной власти, связанные с установлением бенефициарных владельцев юридических лиц.

С учетом изложенного Комиссия считает, что предъявление указанных требований к участникам процедуры имущественных торгов не соответствует основной цели проведения торгов — реализации имущества по наибольшей цене на конкурентных началах.

По мнению Комиссии, если Организатор торгов считает необходимым установить такое требование, то оно должно предъявляться не к участнику Торгов, а к победителю Торгов, поскольку именно с ним планируется заключить договор купли-продажи имущества.

Помимо вышеуказанного требования Комиссия считает, что нужно предъявлять следующие требования к победителю, а не к участнику:

- требования о предоставлении документа, подтверждающего, что участник и его представители (при наличии) не являются должником, организацией, на которую возложены оценка и реализация имущества должника, и работниками указанных организаций, должностными лицами органов государственной власти, органов местного самоуправления, чье участие в торгах может оказать влияние на условия и результаты торгов, членами семей соответствующих физических лиц, а также, что участники и его представители (при наличии) не имеют ограничений для участия в публичных торгах (пункт 7.9 Приложения №1 к Извещению о Торгах)?

- требование к физическим лицам участникам торгов об обязательном подтверждении отсутствия решения арбитражного суда о признании банкротом (пункт 10.4 Приложения №1 к Извещению о Торгах).

Также в форме «Согласие на предоставление и обработку персональных данных» Приложения №2 к извещению о торгах требуется указание сведений согласно пункту 1 части 4 статьи 9 Закона о персональных данных.

Как было указано ранее, одной из оснований отклонения послужило неуказание в отношении владельца персональных данных: адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе.

При этом в сведения, не указанные в в форме «Согласие на предоставление и обработку персональных данных», можно найти в документах, указанных в пункте 7.7 Приложения № 1 к извещению о проведении Торгов, а именно в паспорте.

Кроме того Комиссия считает неправомерным отклонение заявок по причине несоответствия формы заявок документу «ЗАЯВКА № на участие в торгах в форме открытого аукциона», установленной Приложением № 2 к извещению о Торгах,

подавая заявку, участник уже соглашается с требованиями, установленными в пункте 7.5 Приложения 1 к извещению о проведении

Торгов (являющегося частью Документации Торгов), а именно «...Организатор торгов вправе запрашивать дополнительную информацию для идентификации клиента, а также о происхождении денежных средств...».

Также в соответствии с пунктом 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Комиссия отмечает, что Документация о проведении Торгов, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах.

В этой связи представляется возможным сделать вывод, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в Торгах, а также недопустимости злоупотребления правом Организатору надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования к участникам Торгов.

Способ же изложения требований, допущенный Торгов в настоящем деле, провоцирует допущение участником Торгов ошибок при заполнении заявки, что подтверждается основаниями отклонения заявок, описанных выше.

Формализм при оценке заявок, когда заявки отклоняются за то, что не соответствуют определенной форме, противоречит принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В рассматриваемом случае Комиссия пришла к выводу, что Документация прямо вводит в заблуждение участников процедуры.

Если участник ранее не принимал участие в данных процедурах, ему будет трудно подготовить заявку надлежащим образом с приложением всех документов.

Комиссия отмечает, что в соответствии с позицией Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 01.07.2016 № 306-ЭС16-3230 по делу № А57-494/2014 (далее — Определение ВС РФ), 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.

Согласно правовой позиции, изложенной в Определении ВС РФ, торги являются конкурентной формой определения наиболее лучших условий за продаваемое имущество и в них имеет право принять участие любой желающий из неопределенного круга лиц (в том числе физические лица, не являющиеся профессиональными субъектами делового оборота).

Комиссия подчеркивает, 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 удовлетворяемости требований взыскателя.

Как отмечалось ранее, 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 по формальным основаниям не соответствует целям реализации имущества должника.

Согласно части 1 статьи 10 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.

Вместе с тем, Комиссия Управления подчеркивает, что в Законе об исполнительном производстве отсутствует перечень документов, которые в обязательном порядке необходимо приложить к заявке, поданной на участие в торгах. По причине нормативной неурегулированности данного вопроса в настоящем случае допустимо применение аналогии закона, а именно положений части 11 статьи 110 Федерального закона от 26 октября 2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Закон о несостоятельности (банкротстве)). В соответствии с данной нормой к заявке на участие в торгах (кроме случаев проведения торгов в электронной форме) должны прилагаться копии следующих документов:

- выписка из единого государственного реестра юридических лиц (для юридического лица), выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуального предпринимателя), документы, удостоверяющие личность (для физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица);
- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя.

Документы, прилагаемые к заявке, представляются в форме электронных документов, подписанных электронной подписью заявителя.

При этом не допускается требовать от заявителя иные документы и сведения, за исключением документов и сведений, предусмотренных статьей 110 Закона о несостоятельности (банкротстве).

На основании вышеизложенного, изучив представленные в материалах дела документы и доказательства в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы в данной части.

При этом, учитывая количество поданных заявок на участие в Торгах, Комиссия считает необходимым выдать предписание **о пересмотре ВСЕХ ЗАЯВОК, поданных на участие в Торгах с учетом решения Комиссии от 01.06.2021 по делу № 077/07/00-9095/2021.**

Руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23, частей 17, 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов обоснованной в части неправомерного отклонения заявки, в остальной части - необоснованной.
2. Установить в действиях Организатора торгов нарушение публичного порядка Российской Федерации, определенного законодательством об исполнительном производстве и положениями законодательства, регулирующего проведение публичных торгов.
3. Выдать Организатору Торгов обязательное для исполнения

предписание об устранении допущенных нарушений.

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