

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-22089/2020 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**18.12.2020 г. Москва**

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

**Заместителя председателя Комиссии:**

при участии представителя ООО «НКТ» посредством видеоконференцсвязи,

в отсутствие представителя, извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения жалобы по существу письмом Московского УФАС России от 14.12.2020 № ЕО/71747/20,

рассмотрев жалобы (далее — Заявитель) на действия ООО «НКТ» (далее — Организатор торгов) при проведении торгов по реализации имущества должников (извещения №№ 071220/39918719/02 лот 1, 071220/39918719/04 лот 1, 071220/39918719/03 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 поступили жалобы Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов, мотивированная неправомерным проведением процедур с закрытой формой подачи предложений о цене имущества.**

При этом необходимо отметить, что жалоба на торги с извещением № 071220/39918719/03 лот 1 отозвана Заявителем письмом № 07122039918719032020 от 18.12.2020 (вх. № 99039-ЭП/20 от 18.12.2020), в связи с чем Управление снимает ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.12.2020 № ЕО/71747/20 на указанную процедуру.

**Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).**

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» 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.

Заявитель указывает, что Организатором торгов нарушена форма подачи предложений о цене. Действия Организатора торгов нарушают требования государственного контракта, заключенного с территориальным управлением Федерального агентства по управлению государственным имуществом в городе Москве (подпункт 4.4.63 договора), поскольку проводятся с закрытой формой предложения о цене.

В соответствии с пунктом 4.4.63 государственного контракта 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.

Положения государственного контракта не только удостоверяют право ООО «НКТ» по проведению публичных торгов, но и определяют на него публично-правовой порядок проведения таких торгов, установленный государственным заказчиком в лице управления Федерального агентства по управлению государственным

имуществом в городе Москве.

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.

Исходя из вышеуказанной нормы, рассматриваемое положение государственного контракта не является исключительно гражданско-правовым условием исполнения обязательств, поскольку касается публичного порядка проведения торгов.

Публичный характер некоторых условий государственного контракта также подтверждается тем, что его положения определяют порядок проведения публичных торгов, а именно действий Организатора торгов как лица, обремененного публично-правовой обязанностью по реализации имущества на торгах, проводимых в целях исполнения решения суда или исполнительных документов в порядке исполнительного производства, а также в иных случаях, установленных законом.

Таким образом, условия государственного контракта не являются исключительно гражданско-правовыми условиями исполнения обязательств, а ненадлежащее исполнение последних влечет для ООО «НКТ» 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 государственному контракту.

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 связи с изложенными, антимонопольный орган усматривает в действиях Организатора торгов нарушение пункта 4.4.63 государственного контракта, выразившегося в применении закрытой формы подачи ценовых предложений для участия в публичных торгах.

Указанное подтверждается также сложившейся судебной практикой по делу А40-136505/2020.

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

**Согласно пункту 4 статьи 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.**

**Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом.**

**Согласно статье 448 ГК РФ открытость или закрытость аукциона зависит лишь от состава участников: открытый аукцион предполагает участие в нем любого лица, а закрытый - участие в нем специально приглашенных лиц для этой цели.**

**При этом ни Закон об исполнительном производстве (статьи 87, 89), ни статья 447 ГК РФ не устанавливают, каким образом подаются предложения по цене при проведении торгов в форме аукциона.**

**Форма подачи ценового предложения (открытая или закрытая) не относится к форме самих торгов, соответственно, закрытая форма подачи предложений по цене не меняет форму аукциона из открытого в закрытый.**

**В силу пункта 2 статьи 90 Закона об исполнительном производстве порядок проведения торгов устанавливается Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом об исполнительном производстве, иными федеральными законами и постановлениями Правительства Российской Федерации.**

**При таких обстоятельствах Комиссия признает доводы жалоб Заявителя в указанной части обоснованными.**

**При этом в части необходимости выдачи ООО «НКТ» обязательного к исполнению предписания, Комиссией установлено следующее.**

**Имущество по торгам с извещением № 071220/39918719/02 лот 1 отозвано с реализации, что подтверждается соответствующим постановлением судебного пристава-исполнителя от 15.12.2020, в связи с чем Комиссия не усматривает оснований для выдачи Организатору торгов обязательного к исполнению предписания в отношении указанных торгов.**

**В отношении имущества по торгам с извещением № 071220/39918719/04 лот 1, Комиссией установлено, что постановлением судебного пристава-исполнителя от 08.12.2020 исполнительное производство в отношении указанного имущества приостановлено до 22.12.2020, в связи с чем Комиссия полагает целесообразным выдать Организатору торгов предписание в отношении указанного извещения о необходимости внесения изменений в извещение о проведении торгов после возобновления исполнительного производства.**

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

## **РЕШИЛА:**

- 1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов обоснованной.**
- 2. Установить в действиях Организатора торгов нарушение ст. 448 ГК РФ, публичного порядка Российской Федерации, определенного законодательством, регулирующим проведение публичных торгов, пункта 4.4.63 государственного контракта.**
- 3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений в отношении торгов с извещением № 071220/39918719/04 лот 1.**
- 4. Снять ограничения на размещение торгов с извещениями №№ 071220/39918719/02 лот 1, 071220/39918719/03 лот 1, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.12.2020 № ЕО/71747/20.**

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

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

**по делу № 077/07/00-22089/2020 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**18.12.2020 г. Москва**

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

**Заместителя председателя Комиссии:**

**руководствуясь пунктом 3.1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 18.12.2020 по делу № 077/07/00-22089/2020,**

## **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

**ООО «НКТ» (далее — Организатор торгов) устранить нарушения, допущенные при проведении торгов по реализации имущества должника (извещение № 071220/39918719/04 лот 1) (далее — Торги), а именно:**

- 1. Организатору торгов после возобновления исполнительного производства вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Торгах с указанием о возможности повторной подачи заявки.**
- 2. Организатору торгов после возобновления исполнительного производства внести изменения в извещение о проведении Торгов с учётом решения Комиссии от 18.12.2020 по делу № 077/07/00-22089/2020.**
- 3. Организатору торгов продлить срок приема заявок на участие в Торгах таким образом, чтобы он составлял не менее половины срока, отведенного на подачу заявок участниками с момента размещения информации о внесении изменений в сообщение о проведении Торгов до даты окончания приема заявок.**
- 4. Организатору торгов разместить информацию о вышеуказанных изменениях в источниках, предусмотренных законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве.**
- 5. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 20.01.2021.**

**Организатору продажи о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.01.2021 с приложением подтверждающих документов.**

**Оператору электронной торговой площадки — ООО «Тэк-Торг» обеспечить возможность исполнения настоящего предписания Организатором торгов.**

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

## **Примечание:**

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

**Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.**

