

РЕШЕНИЕ

по делу №АМЗ11-03/19

04 марта 2019 года
г.Владикавказ

Комиссия Северо-Осетинского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) рассмотрев в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобу индивидуального предпринимателя Д. А. И. на действия ТУ Росимущества в РСО-Алания при реализации обращенного в собственность государства имущества стоимостью не более 100 тыс. руб. (извещение №250119/2640998/02 из 24 лотов, размещенное на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru), (далее – Извещение о Реализации имущества),

УСТАНОВИЛА:

25 февраля 2019 года в Северо-Осетинское УФАС России поступила жалоба ИП Д.А.И. о нарушении ТУ Росимущества в РСО-Алания при осуществлении Реализации имущества требований законодательства Российской Федерации.

В жалобе Заявитель указал на то, что Организатором торгов в информационном сообщении установлен срок заключения договора купли-продажи в течении 10 рабочих дней со дня подведения итогов приема заявок, тогда как в Извещении, размещённом на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru срок заключения договора купли-продажи в течении 5 рабочих дней со дня подведения итогов приема заявок.

Заявитель так же указывает, что в информационном сообщении указано что заявка составляется на русском языке и должна

содержать такие сведения как согласие на обработку и хранение персональных данных для физических лиц.

Однако в самой заявке, размещенной на сайте, указано, что участник торгов предварительно согласен на использование ТУ Росимущества в РСО-Алания персональных данных согласно статье 9 ФЗ «О персональных данных» от 27.07.2006 г.№152, в целях обеспечения соблюдения законов и иных нормативных правовых актов.

Заявитель считает, что Организатор торгов вводит в заблуждение, указывая противоречивую информацию и нарушает действующее законодательство.

В объяснении по существу жалобы ТУ Росимущества в РСО-Алания указало следующее:

Срок заключения договора купли-продажи с лицом, первым подавшим заявку на участие в реализации имущества, был изменен Управлением с 5 дней на 10 дней во исполнение ранее выданного предписания Северо-Осетинского УФАС России по делу № АМЗ 05-02/19. Управление исполнило предписание в данной части.

Так же ТУ Росимущества в РСО-Алания указало, что в образце заявки на участие в реализации имущества, размещенной на сайте содержится следующее условие: «Для физических лиц» - предварительно согласен на использование ТУ Росимущества в РСО-Алания персональных данных согласно статье 9 ФЗ «О персональных данных» от 27.07.2006 г.№152, в целях обеспечения соблюдения законов и иных нормативных правовых актов.

Заявитель, как указывает ТУ Росимущества в РСО-Алания по неизвестным основаниям утверждает, что понятие «обработка и хранение персональных данных» в корне отличается от "использования», в связи с чем, по мнению Заявителя содержащая в типовой форме заявок формулировка не соответствует положениям Приказа Минэкономразвития России № 396 от 02.08.2017 года.

Между тем статья 9 ФЗ «О персональных данных» от 27.07.2006 г. №152, на которую дана ссылка в типовой форме заявки, называется

«Согласие субъекта персональных данных на обработку его персональных данных»

В свою очередь, содержание понятия «Обработка персональных данных» раскрыто в п.3 ч.1 ст.3 вышеуказанного Федерального Закона, где под обработкой персональных данных понимается любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление и уничтожение персональных данных, в том числе действия, связанные с направлением межведомственного запроса и получением информации по нему в связи с предоставлением государственных или муниципальных услуг в рамках реализации возложенных на соответствующие органы полномочий.

Таким образом, из приведенного определения прямо следует, что согласие на использование персональных данных, выражаемое содержащейся в типовой форме заявки ссылкой участника реализации имущества на статью 9 Федерального закона «О персональных данных» от 27.07.2006 №152-ФЗ, надлежащим образом предоставляет Управлению весь необходимый объем полномочий, предусмотренный законом, что полностью соответствует положениям Приказа Минэкономразвития России от 02.08.2017 №396.

Кроме того, как указывает ТУ Росимущества в РСО-Алания, Заявитель, злоупотребляя своим правом на подачу заявок на участие в реализации имущества, так как использовал специальную программу (робота), которая за все время исполнения Управлением предписания антимонопольного органа ежедневно с интервалом ровно в одну минуту в автоматическом режиме направляло на соответствующий электронный адрес Управления идентичные заявки в отношении всех 24 лотов, выставленных на реализацию. Данный факт может быть подтвержден сведениями из электронной почты Управления, зафиксированными в автоматическом режиме. При чем заявки начали направляться задолго до публикации Управлением измененного текста информационного сообщения. В результате Заявителем было подано более двадцати тысяч идентичных заявок. Однако Заявитель не обратил внимание на то обстоятельство, что Управлением, помимо текста информационного сообщения о

реализации имущества, была изменена и форма заявки на участие в реализации, поскольку ввиду допущенной ошибки, самостоятельно обнаруженной Управлением, изначальная форма не содержала обязательного условия о согласии участника реализации имущества на обработку его персональных данных. Таким образом, все поданные Заявителем жалобы с использованием специальной программы-бота идентичные заявки на участие в реализации имущества исключительно по его собственной вине заведомо не соответствуют по содержанию требованиям Приказа Минэкономразвития России от 02.08.2017 г. №396.

Выслушав доводы ТУ Росимущества в РСО-Алания, изучив представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам:

1. 25.01.2019 года 18 часов 08 минут на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru ТУ Росимущества в РСО-Алания было опубликовано Извещение №250119/2640998/02 о продаже обращенного в собственность государства имущества стоимостью не более 100 000 тыс. руб. из 24 лотов, а так же Информационное сообщение о Реализации имущества.

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов.

Частями 18 и 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного

требования, является ничтожным.

В силу указанных требований действующего законодательства порядок заключения договора не должен вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призван обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

А в Извещении о Реализации имущества указано, что договор заключается в течение пяти рабочих дней со дня подведения итогов приема заявок.

Таким образом, установление ТУ Росимущества в РСО-Алания срока заключения договора по результатам Реализации имущества, не учитывающего закрепленной в Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Сокращение Организатором законодательно установленного десятидневного срока, до истечения которого договор не может быть заключен, является нарушением требований статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Действия ТУ Росимущества в РСО-Алания, а также должностного лица ТУ Росимущества в РСО-Алания, выразившиеся в нарушении установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения продажи государственного имущества, содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Ранее Северо-Осетинским УФАС России была рассмотрена жалоба индивидуального предпринимателя Д. А. И. на действия ТУ Росимущества в РСО-Алания при реализации обращенного в собственность государства имущества стоимостью не более 100 тыс. руб. (извещение №250119/2640998/02 из 24 лотов, размещенное на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru).

По результатам рассмотрения указанной жалобы в действиях ТУ Росимущества в РСО-Алания было установлено нарушение ст.18.1 Закона о защите конкуренции, которое выразилось в установлении ТУ Росимущества в РСО-Алания срока заключения договора по результатам реализации имущества, не учитывающего закрепленной в Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа.

По итогам рассмотрения указанной жалобы, организатору торгов - ТУ Росимущества в РСО-Алания выдано предписание №АМ305-02/19 от 11.02.2019 года, согласно которому последнему предписывалось:

- в трехдневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение Порядка реализации движимого имущества (за исключением акций (долей) в уставных (складочных) капиталах хозяйственных обществ и товариществ), обращенного в соответствии с законодательством Российской Федерации в собственность Российской Федерации (в том числе конфискованного, движимого бесхозяйного и изъятого имущества, а также товаров, помещенных под таможенную процедуру отказа в пользу государства при перемещении через таможенную границу Евразийского экономического союза) или поступившего в собственность государства в порядке наследования, и кладов, переданных в государственную собственность, оценочная стоимость которых составляет 100 тыс. рублей и менее, утвержденного Приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 02.08.2017 года №396 для чего:

-отменить итоги проведения Реализации имущества и отменить все Протоколы, составленные в ходе Реализации имущества;

-привести Извещение о проведении Реализации имущества, а также Информационное сообщение о Реализации имущества в соответствие с требованиями Порядка, в том числе с учетом решения Северо-Осетинского УФАС России по делу №АМЗ 05-02/19 от 11.02.2019 года, путем внесения в них соответствующих изменений. Дальнейшую процедуру проведения Реализации имущества провести в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации;

- продлить срок подачи заявок на участие Реализации имущества не менее чем на 10 дней со дня внесения изменений в Извещение о проведении Реализации имущества, а также в Информационное сообщение о Реализации имущества. При этом, поданные ранее

заявки на участие в Реализации имущества возвращаются участникам Реализации имущества с уведомлением о прекращении действия данных заявок и возможности подать новые заявки.

- до 28 февраля 2019 года представить в Северо-Осетинское УФАС России подтверждение исполнения пункта 1 настоящего предписания.

В силу подпункта а части 3.1 пункта 1 ст.23 Закона о защите конкуренции, предписания, выданные антимонопольным органом организатору торгов является обязательным для исполнения.

Однако, в нарушении ч.3.1 п.1 ст. 23 Закона о защите конкуренции ТУ Росимущества в РСО-Алания не исполнило предписание Северо-Осетинского УФАС России №АМЗ 05-02/19 от 11.02.2019 года, т. к. не приведя в соответствии с требованиями ст. 18.1 Закона о защите конкуренции срок заключения договоров по результатам реализации имущества.

Действия должностного лица ТУ Росимущества в РСО-Алания, выразившиеся в неисполнении предписания антимонопольного органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ.

3. В соответствии с п.11 Приказа Минэкономразвития России от 02.08.2017 г. №396 Заявка на участие составляется на русском языке и должна содержать следующие сведения:

- наименование, организационно-правовую форму, адрес места нахождения, почтовый адрес юридического лица;
- фамилия, имя и отчество (последнее - при наличии), адрес места нахождения, почтовый адрес индивидуального предпринимателя;
- фамилию, имя, отчество (последнее - при наличии), данные документа, удостоверяющего личность, адрес места фактического проживания и регистрации физического лица;
- номер контактного телефона, адрес электронной почты, на который будут направляться Продавцом или организатором реализации уведомления о результатах рассмотрения заявки;

- согласие на обработку и хранение персональных данных для физических лиц;
- согласие на приобретение и оплату имущества по начальной или сниженной цене продажи имущества и иные условия приобретения, указанные в информационном сообщении о реализации имущества;
- согласие на заключение договора купли-продажи имущества, проект которого прилагается к информационному сообщению о реализации имущества;
- согласие на получение имущества после его полной оплаты в порядке и сроки, которые установлены договором купли-продажи имущества.

В образце заявки на участие в продаже обращенного в собственность государства имущества стоимостью не более 100 000 тыс. руб. из 24 лотов, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru содержится следующее условие: «Для физических лиц» - предварительно согласен на использование ТУ Росимущества в РСО-Алания персональных данных согласно статье 9 ФЗ «О персональных данных» от 27.07.2006 г. №152, в целях обеспечения соблюдения законов и иных нормативных правовых актов.

В соответствии со статьей ФЗ «О персональных данных» от 27.07.2006 г. №152 под обработкой персональных данных понимается любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление и уничтожение персональных данных, в том числе действия, связанные с направлением межведомственного запроса и получением информации по нему в связи с предоставлением государственных или муниципальных услуг в рамках реализации возложенных на соответствующие органы полномочий.

То есть, согласие на использование персональных данных, указанное в типовой форме заявки соответствует положениям Приказа Минэкономразвития России от 02.08.2017 № 396. статье 9 ФЗ «О

персональных данных» от 27.07.2006 г.№152.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Северо-Осетинского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать частично обоснованной жалобу ИП Д.А.И. на действия ТУ Росимущества в РСО-Алания при реализации обращенного в собственность государства имущества стоимостью не более 100 000 тыс. руб. (извещение №250119/2640998/02 из 24 лотов, размещенное на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru).

2. Признать ТУ Росимущества в РСО-Алания нарушившим Порядок, а также часть 7 статьи 17.1 и ч.3.1 п.1 ст. 23 Закона о защите конкуренции.

3. Выдать ТУ Росимущества в РСО-Алания предписание об устранении нарушений процедуры и порядка организации и проведения продажи государственного имущества.

4. Передать материалы дела №АМЗ 11-03/19 в отдел контроля закупок Северо-Осетинского УФАС России для решения вопроса о привлечении ТУ Росимущества в РСО-Алания, а также должностных лиц ТУ Росимущества в РСО-Алания, виновных в совершении выявленного нарушения, к административной ответственности.

Согласно пункту 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, решение комиссии антимонопольного органа, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

