

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 064/01/17-1464/2021 о нарушении

антимонопольного законодательства к рассмотрению

28 декабря 2021 года

г. Саратов

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту - Комиссия)

У С Т А Н О В И Л:

В Саратовское УФАС России поступило заявление Л. на действия ИП Г. по замене электронной торговой площадки.

В ходе анализа представленных документов и материалов установлено следующее.

ИП Г. были введены изменения, заменена электронная торговая площадка с РТС-тендер на ООО «РегионТорг», где плата за победу составляет 10% от начальной стоимости объекта, возврат средств гарантийного обеспечения в случае не победы 1% от суммы. Заявитель указывает, что потенциальным участникам торгов для участия в процедуре торгов по реализации имущества должника помимо задатка для участия, который установлен организатором торгов, также необходимо внести гарантийное обеспечение в размере 10% от начальной цены лота, который в случае признания участника победителем торгов будет взиматься как вознаграждение оператору.

Заявитель считает, что обязать участника торгов внести в фиксированные сроки гарантийное обеспечение (вознаграждение оператора), помимо задатка, для участия в торгах, налагает на участника торгов дополнительные имущественные обременения, не предусмотренные действующим законодательством, следовательно, требование организатора торгов уплаты гарантийного обеспечения (вознаграждение оператора) в размере 10% от цены, 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 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно пояснениям ИП Гаврилова А.А., в соответствии с законодательством Российской Федерации нет нормативно-правового акта, обязывающего организатора торгов, осуществляющего реализацию арестованного имущества, работать с конкретной ЭТП.

При реализации арестованного имущества организатор торгов должен руководствоваться одновременно положениями Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее – Закон об исполнительном производстве).

В силу пункта 3 статьи 447 ГК РФ договоры о продаже имущества или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов в случаях прямо предусмотренных законодательством.

Частью 1 статьи 87 Закона об исполнительном производстве определено, что при отсутствии спора о стоимости имущества должника, которая не превышает 30 000 рублей, должник вправе реализовать такое имущество самостоятельно. Принудительная реализация имущества должника осуществляется путем его продажи специализированными организациями, привлекаемыми в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Специализированная организация обязана в десятидневный срок со дня получения имущества должника по акту приема-передачи размещать информацию о реализуемом имуществе в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования, а об имуществе, реализуемом на торгах, также в печатных средствах массовой информации.

Таким образом, из толкования указанной нормы следует, что имущество стоимостью более 30 000 рублей подлежит реализации путем проведения торгов.

Согласно пункту 5.5 раздела II Постановление Правительства РФ от 05.06.2008 № 432 «О Федеральном агентстве по управлению государственным имуществом» (далее – Постановление № 432) Росимущество организует в установленном порядке реализацию, в том числе выступает продавцом, имущества (в том числе имущественных прав), арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество.

Пунктом 1.2 Соглашения ФССП России № 0001/13, Росимущества №01-12/65 от 30.04.2015 «О взаимодействии Федеральной службы судебных приставов и Федерального агентства по управлению государственным имуществом по вопросам организации продажи имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество» (далее - Соглашение) реализацию арестованного имущества осуществляет Росимущество (его территориальные органы) и привлекаемые им в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок физические и юридические лица (далее - специализированные организации).

Между ТУ Росимущества в Саратовской области (далее – Росимущество) и ИП Гавриловым А.А. заключен контракт №01601000040210000280001 от 02.04.2021 на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных актов или актов других органов, которым предоставлено право принимать решение об обращении взыскания на имущество (далее – контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 контракта Росимущество поручает, а ИП Гаврилов А.А. обязуется на условиях, установленных настоящим Контрактом, за оплату (цену

Контракта) оказать от своего имени и по письменным поручениям Заказчика услуги по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решение об обращении взыскания на имущество.

Приложением № 1 к контракту определено техническое задание - требования к качеству оказания услуг по реализации арестованного имущества, определяющими порядок и сроки совершения действий по реализации имущества.

В пункте 2 Приложения № 1 к контракту определено, что место проведения открытых аукционов по реализации арестованного имущества: 410001, г. Саратов, ул. Ново-Астраханская, д. 38, оф.1, официальные федеральные торговые электронные площадки.

В пункте 9.7 Регламента ООО «Регион Торг» указано:

«Оператор ЭТП не взимает плату с Участников торгов за регистрацию на ЭТП, за проведение электронных Торгов (электронного Аукциона); оплату услуг осуществляет только победитель Торгов (Аукциона) в соответствии с тарифами ЭТП, указанными в настоящем Регламенте.

Заявители до момента подачи заявки на участие в торгах, вносят на свой Виртуальный счёт денежные средства в качестве Средств гарантийного обеспечения в размере оплаты услуг Оператора, определяемом на основании Тарифов, указанных в настоящем Регламенте и Приложении №1 к Регламенту. Средства гарантийного обеспечения НДС не облагаются, так как Оператор электронной площадки применяет упрощенную систему налогообложения.

Таким образом, денежные средства, поступившие в качестве Средств гарантийного обеспечения, не являются авансом, не учитываются Оператором ЭТП, как доходы, так как в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 251 НК РФ (доходы, не учитываемые при определении налоговой базы) при определении налоговой базы не учитываются следующие доходы: ... в виде имущества, имущественных прав, которые получены в форме залога или задатка в качестве обеспечения обязательств. Денежные средства, списанные с заблокированных средств Виртуального счета Участника ЭТП - победителя Торга (Аукциона) в пользу Оператора ЭТП являются доходом Оператора ЭТП и подлежат налогообложению. Основанием для списания денежных средств с заблокированных средств Виртуального счета Участника ЭТП - победителя Торга (Аукциона) является подписанный Участником ЭТП акт об оказании услуг либо при его отсутствии протокол о результатах проведения Торгов, подписанный Оператором ЭТП.

Применяемый Тариф определяется соглашением Оператора ЭТП и Организатора торгов и доводится до сведений Участников торговой процедуры при публикации торговой процедуры.

Вознаграждение, взимаемое с Покупателей, тарифицируется как сумма, полученная в результате произведения процентной ставки на начальную (минимальную) цену (далее НМЦ) договора, указанную в извещении о проведении торгов, либо конечную цену предмета торга по завершению торгов (КЦ) по каждому компоненту услуг, включенных в состав тарифа в соответствующем торге.

Конкретный применяемый тариф указывается при публикации торговой процедуры в виде окончательной суммы или процента от НМЦ или КЦ».

Согласно п. 9.7.1.1, 9.7.1.2, 9.7.1.5, 9.7.1.10 Регламента виртуальный счёт Участника ЭТП - организованный в электронном виде аналитический счёт, на котором Оператор ЭТП ведёт учёт движения денежных средств Участника ЭТП и учитывает такие операции как поступления денежных средств, их блокирование/прекращение блокирования, а также различного рода списания, в том числе блокирование/прекращение блокирования задатков. Виртуальный счёт используется для учета расчетов, связанных с вознаграждением Оператора за проведение торгов, между участниками торгов и Оператором ЭТП. Денежные средства, перечисленные Участником торгов на счет Оператора ЭТП, зачисляются на Виртуальный счёт в срок не более 2 рабочих дней с момента поступления оплаты. Поступление оплаты подтверждается на день формирования выписки по расчетному счёту оператора ЭТП ООО «РегионТорг». Поступлением оплаты является дата зачисления средств на расчетный счет ООО «РегионТорг». Для пополнения баланса Виртуального счёта Участнику ЭТП необходимо произвести оплату безналичным платежом на расчетный счет Оператора ЭТП. Реквизиты для оплаты и назначение платежа указаны в разделе Тарифы (Приложение №1 к Регламенту). Сумма перевода должна быть не менее суммы, необходимой для блокирования средств в соответствии с Тарифами, указанными в Приложении №1, а также в соответствии с размером задатка, если прием задатков осуществляет Оператор ЭТП.

Согласно п. 9.7.2.1, 9.7.2.3 Регламента, перед допуском Участника ЭТП к конкретному Торгу (Аукциону) осуществляется проверка достаточности свободных средств на Виртуальном счете Участника ЭТП. Участник допускается до конкретного Торга при наличии свободных средств на Виртуальном счете Участника ЭТП в размере суммы оплаты услуг Оператора на основании Тарифов ЭТП (Приложение №1 к Регламенту ЭТП). В случае отсутствия денежных средств на Виртуальном счете при принятии решения об удовлетворении заявки на участие в Торговой процедуре (Аукционе) Участник уведомляется об отсутствии средств на виртуальном счете, необходимых для блокирования, что исключает его возможность участия в Торге (Аукционе) независимо от принятого решения его допуске к Торгу (Аукциону). В случае пополнения денежных средств на виртуальном счете Участником после дня допуска Участников к конкретному торгу (лоту) Оператор ЭТП имеет право осуществлять блокирование средств на Виртуальном счете Участника и осуществлять допуск Участника к конкретному торгу (лоту). В день проведения торга Оператор вправе отказать Участнику в блокировании денежных средств и допуске к Торговой процедуре (Аукциону) без объяснения причин.

В случае если свободных средств недостаточно Оператор ЭТП отклоняет заявку на участие (не осуществляется прикрепление Участника к Торговой процедуре (Аукциону)). В случае получения от Участника нескольких заявок на участие, свободные средства блокируются последовательно. Блокированные средства учитываются отдельно по каждой заявке на участие. Блокированные средства учитываются отдельно по каждой заявке на участие в соответствии с информацией о допущенных к Торгам Участников.

В соответствии с п. 9.7.3 Регламента блокирование Средств гарантийного

обеспечения прекращается в следующем порядке:

- если Участник ЭТП отозвал заявку на участие в торгах до начала торгов, блокирование Средств гарантийного обеспечения, заблокированных по такой Заявке, в размере оплаты услуг Оператора, определяемом на основании Тарифов (Приложение №1 к Регламенту ЭТП) прекращается в течение двух рабочих дней с момента получения Оператором ЭТП документа;
- для Участников ЭТП, чьи заявки отклонены, блокирование Средств гарантийного обеспечения, заблокированных по такой Заявке, в размере оплаты услуг Оператора, определяемом на основании Тарифов (Приложение №1 к Регламенту ЭТП) прекращается – в течение двух рабочих дней с момента отклонения заявки на участие в торгах;
- у всех Участников ЭТП в случае отмены (аннулирования) торговой процедуры блокирование Средств гарантийного обеспечения, заблокированных по такой Заявке, в размере оплаты услуг Оператора, определяемом на основании Тарифов (Приложение №1 к Регламенту ЭТП) прекращается – в течение двух рабочих дней со дня отмены (аннулирования) торгов;
- у всех Участников ЭТП, непризнанных победителями торговой процедуры, блокирование Средств гарантийного обеспечения, заблокированных по такой Заявке, в размере оплаты услуг Оператора, определяемом на основании Тарифов (Приложение №1 к Регламенту ЭТП) прекращается – в течение одного рабочего дня со дня подписания Организатором торгов Протокола проведения торгов;
- у Участника ЭТП, признанного по итогам торгов победителем торгов, Средства гарантийного обеспечения, заблокированные по такой Заявке на участие, разблокируются и списываются с баланса Виртуального счёта Участника ЭТП в адрес Оператора ЭТП в размере оплаты услуг Оператора, определяемом на основании Тарифов (Приложение №1 к Регламенту ЭТП).

Таким образом, гарантийное обеспечение - денежные средства, находящиеся на виртуальном счете, являются обеспечительным платежом, не является платой за участие в торгах всеми участниками торгов. Лицо, не признанное победителем торгов, не является плательщиком расходов оператора электронной торговой площадки, связанными с проведением торгов.

Пунктом 9.7.9 Регламента установлено, что Оператор ЭТП на основании заключенного договора с Организатором торгов в случае прямого указания в данном договоре имеет право при проведении Торговой процедуры (Аукциона) осуществлять расчет стоимости услуг ЭТП не от первоначальной стоимости предмета Торга, а от конечной стоимости предмета Торга по окончанию торгов, о чем указывается в извещении о проведении торгов.

В разделе «Тарифы» Оператор ЭТП обязан указать факт применения способа определения стоимости услуг ЭТП в виде расчета стоимости от конечной стоимости предмета Торга по окончанию торгов, а также Организаторов торгов, в торговых процедурах которых применяется такой способ определения стоимости услуг.

Согласно Приложению № 1 к Регламенту установлен список организаторов торгов,

для которых применяется способ определения стоимости услуг ЭТП в виде окончательной суммы или процента от начальной (минимальной) цены (НМЦ) или конечной цены предмета торга по завершению торгов (КЦ), в который входит организатор торгов - ИП Гаврилов Алексей Анатольевич.

В соответствии с пунктом 13 Регламента победитель Торга (Торговой процедуры, Аукциона) - Участник ЭТП после окончания Торга (Аукциона) оплачивает Оператору ЭТП вознаграждение согласно Тарифу (Приложение №1). Вознаграждение оператора ЭТП НДС не облагается, так как Оператор ЭТП применяет упрощенную систему налогообложения. Денежные средства списываются с заблокированных средств в пользу Оператора ЭТП.

Согласно пояснениям ООО «РегионТорг» вознаграждение в размере 10% является рыночной стоимостью, то есть наиболее вероятной ценой, по которой товар или услуга могут быть проданы на свободном рынке в условиях конкуренции. Анализируя Тарифы на рынке России по всем ЭТП по реализации арестованного имущества, ЭТП Регион Торг выявила средний размер тарифов от 4 до 18%, поэтому 10% - среднерыночная цена.

Также оператор поясняет, 1% от суммы возврата средств гарантийного обеспечения предусмотрен условиями Регламента ввиду того, что в коммерческих банках существуют комиссии за перевод денежных средств с расчетного счета Оператора ЭТП на счета физических лиц. В связи с банковской комиссией, возникающей у Оператора ЭТП по заявлению участника о возврате средств гарантийного обеспечения, Оператор ЭТП перевыставляет свои расходы получателю платежа.

Оператор указывает, что помимо заградительных тарифов коммерческих банков на вывод денежных средств физическим лицам со счетов юридических лиц банки устанавливают лимиты с повышенными тарифами, когда перевод денежных средств в месяц на определенную сумму увеличивает комиссию дальнейших переводов физическим лицам и достигает значительных сумм (5-10% в зависимости от банка).

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлены общие требования и запреты на действия всех субъектов правоотношения (в том числе хозяйствующих субъектов), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Порядок организации и проведения торгов установлен статьей 448 ГК РФ, в соответствии с пунктом 2 которой, если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть опубликовано организатором не позднее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а

также сведения о начальной цене.

Пунктом 5 статьи 448 ГК РФ определено, что участники торгов вносят задаток в размере, в сроки и в порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их. При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору.

Таким образом, законодательством не предусмотрена возможность взимания с победителя торгов вознаграждения Оператору ЭТП, поскольку это влечет за собой обременение в виде дополнительных затрат, и, как следствие, может являться дополнительным барьером для участия в торгах.

Следовательно, создание условий для взимания с участников торгов со стороны организатора торгов является экономический неоправданным, и не соотносится с целями реализации имущества должника - получение максимальной суммы за реализуемое имущество для погашения задолженности должника путем привлечения большого количества участников, так как лица, обладающие меньшими финансовыми ресурсами, которые могут в силу различных обстоятельства заплатить только за имущества (и то если цена не будет слишком увеличена в ходе торгов) и задаток, который предусмотрен законом, не смогут принять участие торгах, а отсутствие возможности участия приводит к сокращению числа участников торгов.

Указанные обстоятельства могли привести к уменьшению количества участников торгов и, как следствие, к ограничению, устранению конкуренции на торгах, что запрещено частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Указанные действия организатора не создают равные условия для обеспечения конкуренции между потенциальными участниками закупок и не отвечают целям проведения торгов в порядке Закона об исполнительном производстве, так как реализация имущества и получение средств на погашение задолженности не будет осуществляться.

С учетом изложенного, указанные действия ИП Гаврилова А.А. при проведении электронных аукционов на площадке ООО «РегионТорг», содержат признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, издан приказ Саратовского УФАС России от 20.12.2021 № 1151 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ИП Гавриловым А.А. (ИНН 5111382902) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 064/01/17-1464/2021, к рассмотрению на **27 января 2022 года в**

14 часов 30 минут по адресу: **г. Саратов, ул. Вольская, 81, 4 этаж.**

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

Ответчика:

- ИП Г. (ИНН 5111382902);

Заявителя:

- Л. (1 Весенний проезд, д.3, кв. 35, г. Саратов, 410017);

Заинтересованного лица:

- Территориальное управление Росимущества в Саратовской области (ИНН 6454101145);

Лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах:

- ООО «РегионТорг» (ИНН 4205378866).

3. Ответчику – ИП Гаврилову А.А.:

- представить **в срок до 24.01.2022** в Саратовское УФАС России следующие документы и материалы:

1) Письменные пояснения об обстоятельствах, содержащихся в настоящем определении;

2) Сведения о том, на каких ЭТП, помимо ООО «РегионТорг», проводятся торги;

3) Копию договора, заключенного ИП Гавриловым А.А. с ООО «РегионТорг».

3) Переписку с ООО «РегионТорг» по вопросам выбора электронной площадки, проведения торгов и иным вопросам;

4) Любую другую информацию, которая, по мнению ИП Гаврилова А.А., будет способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению дела.

Явка представителя ответчика по делу с доверенностью на участие в рассмотрении дела обязательна. Представителю при себе иметь документ, удостоверяющий личность (паспорт), а также документы, подтверждающие служебное положение и имеющиеся полномочия.

4. Заявителю – Л.:

1) Направить представителя для участия в рассмотрении дела;

2) Представить **в срок до 24.01.2022** в Саратовское УФАС России любую информацию, которая, по мнению Л., будет способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению дела.

5. Заинтересованному лицу – Территориальному управлению Росимущества в

Саратовской области:

1) Письменные пояснения об обстоятельствах, содержащихся в настоящем определении;

2) Любую другую информацию, которая, по мнению Территориального управления Росимущества в Саратовской области, будет способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению дела.

Заинтересованному лицу по делу направить представителя с доверенностью на участие в рассмотрении дела. Представителю при себе иметь документ, удостоверяющий личность (паспорт), а также документы, подтверждающие служебное положение и имеющиеся полномочия.

6. Лицу, располагающему сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах - ООО «РегионТорг»:

1) Письменные пояснения об обстоятельствах, содержащихся в настоящем определении;

2) Переписку (запросы, ответы, письма) между ИП Гавриловым А.А. и ООО «РегионТорг» по вопросам организации и проведении торгов по реализации арестованного имущества за год, предшествующий заключению договора с ИП Гавриловым А.А. по настоящее время;

3) Любую другую информацию, которая, по мнению ООО «РегионТорг», будет способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению дела.