

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15697/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.11.2023

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 посредством видеоконференцсвязи представителей «.....» («.....» по доверенности от 08.11.2023 № б/н), «.....» («.....» по доверенности от 30.01.2023 № б/н),

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Организатор торгов) при проведении торгов по реализации имущества должника: нежилое помещение (этаж № 8) пл.55,7кв.м по адресу: Российская Федерация, город Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Лефортово, улица Авиамоторная, дом 12, помещение 13/19, к/н 77:00:0000000:67651 (извещение № 23000001330000000252, 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, в том числе перенаправленная письмом ФАС России исх. от 13.11.2023 № 04/94337/23.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 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.

Торги проводятся в соответствии с Федеральным законом от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее — Закон об исполнительном производстве), Федеральным законом от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», статьями 447-449.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также — ГК РФ), иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также в соответствии с регламентом, тарифами, порядком регистрации на ЭТП и иными локальными документами ЭТП.

Таким образом, проведение спорного аукциона является обязательным в силу действующего законодательства, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Организатора торгов проводилось в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции как жалоба на обязательные в силу закона Торги.

Торги проводятся на основании Государственного контракта от 17.01.2023 № 02-АИ/2023 (далее также - Государственный контракт) в форме электронного аукциона, открытого по составу участников и с открытой формой подачи предложений о цене на электронной торговой площадке ООО «РТС-тендер» по адресу в сети «Интернет» - <https://www.rts-tender.ru/> (далее также - ООО «РТС-тендер», ЭТП). Прием заявок осуществляется в установленные сроки через ЭТП в соответствии с регламентом электронной торговой площадки.

Комиссией установлено, что 23.10.2023 извещение о проведении Торгов № 23000001330000000252, лот № 1 опубликовано Организатором торгов на официальном сайте Российской Федерации о проведении торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://torgi.gov.ru/new/public>, а также на сайте электронной торговой площадке ООО «РТС-тендер».

Предмет Торгов: Имущество, арестованное ОСП по Юго-Восточному АО ГУФССП России по г. Москве в рамках исполнительного производства № 393810/21/77056-ИП от 13.09.2021 в пользу взыскателя ГК «АСВ» (АО АктивКапитал Банк), должник (собственник) «.....»: нежилое помещение (этаж № 8) пл.55,7кв.м по адресу: Российская Федерация, город Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Лефортово, улица Авиамоторная, дом 12, помещение 13/19, к/н 77:00:0000000:67651.

Начальная цена лота установлена в размере 10 615 669,04 рублей.

Дата и время начала подачи заявок: 24.10.2023 09:00 (МСК).

Дата и время окончания подачи заявок: 03.11.2023 11:00 (МСК).

Дата проведения торгов: 08.11.2023 12:00 (МСК).

Согласно доводам изложенным в жалобе, Заявитель указывает на следующие нарушения со стороны Организатора торгов:

1. Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки от дальнейшего участия в Торгах.

2. Заявитель оспаривает положения документации в части установления требований, касающихся представления участниками в своих заявках учредительных документов, требующих нотариального заверения.

3. Заявитель оспаривает содержание протоколов рассмотрения заявок на участие в аукционе и подведения итогов, указывая, что протоколы составлены с нарушениями действующего законодательства.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Рассмотрев довод жалобы о несогласии Заявителя с отклонением своей заявки, Комиссия установила следующее.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе по продаже арестованного имущества в электронной форме от 07.11.2023 № 252001/1, заявка Заявителя была отклонена по следующему основанию: *«Документы не соответствуют требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, не соответствуют требованиям, установленным информационным извещением: не представлены нотариально заверенные копии учредительных документов (устав, учредительный договор), свидетельство о постановке на налоговый учет, свидетельство о государственной регистрации».*

Организатор торгов на заседании Комиссии пояснил, что требование о предоставлении участниками в составе заявок нотариально заверенных копий учредительных документов было включено в извещении о проведении Торгов с учетом положений Государственного контракта.

Так, пунктом 7.2.13 Технического задания к Государственному контракту установлена необходимость в соблюдении требований к копиям документов, удостоверяющих личность претендента на участие в торгах, предоставление нотариально заверенных копий документов, а также согласие супруга на приобретение имущества.

Таким образом, необходимость предоставления нотариально заверенных копий учредительных документов в рамках заявки соответствует положениям Государственного контракта.

Комиссией установлено, что согласно извещению в состав заявки для юридических лиц входят следующие документы:

1. Заявка на участие в торгах с задекларированными сведениями (п.5 ст.449.1 ГК РФ) по форме Организатора торгов (форма заявки на сайте организатора торгов, ЭТП и [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru)).

2. Анкета клиента физического/юридического лица в соответствии с Федеральным законом от 07.08.2001г. №115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» \*, в том числе с согласием на предоставление и обработку персональных данных в соответствии с Федеральным закон от 27.07.2006г. №152-ФЗ «О персональных данных» \*\* (форма анкеты на сайте организатора торгов, ЭТП и [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru)).

3. Сведения о происхождении денежных средств в соответствии с Федеральным законом от 07.08.2001г. №115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» \*\*\*.

4. Надлежащим образом оформленная доверенность на лицо, имеющее право действовать от имени Претендента, в случае если заявка подается представителем Претендента.

5. Документы юридического лица:

- нотариально заверенные копии: учредительных документов (устав, учредительный договор), свидетельство о постановке на налоговый учет, свидетельство о государственной регистрации;

- выписка из ЕГРЮЛ, выданная не более чем за 30 дней до даты подачи заявки на участие в торгах;

- документы, подтверждающие полномочия органов управления на осуществления действий от имени юридического лица (решение/протокол);

- решение/протокол соответствующего органа управления о приобретении имущества, если необходимость такого согласия предусмотрена учредительными документами;

- бухгалтерский баланс на последнюю отчетную дату период с приложением документов, подтверждающих факт сдачи отчетности в контролирующие органы.

Иностранные юридические и физические лица допускаются к участию в торгах с соблюдением требований, установленных законодательством РФ. Иностранные физические лица также предоставляют документы, подтверждающие в соответствии с действующим законодательством их законное пребывание (проживание) на территории РФ, в том числе миграционную карту. Иностранные юридические лица также предоставляют нотариально заверенные копии учредительных документов и выписки из торгового реестра страны происхождения или иного законодательного доказательства юридического статуса. Документы, предоставляемые иностранными лицами, должны быть легализованы в установленном порядке и иметь нотариально заверенный перевод на русский язык.

Комиссия, исследовав и проанализировав заявку Заявителя, установила, что Заявителем в нарушение требований извещения в составе документов заявки не представлены нотариально заверенные копии учредительных документов.

Следует отметить, что на заседании Комиссии Заявитель не отрицал отсутствие нотариально заверенных копий учредительных документов в составе заявки, однако указывал на неправомерность и избыточность требований в извещении, которые послужили основанием для отклонения заявки.

Так, Заявитель в жалобе указывает, что требование о нотариальном заверении участниками документов в составе заявке не соответствует положениям Закона об исполнительном производстве.

По мнению Заявителя, в связи с тем, что нотариально заверенные учредительные документы юридического лица не входят в перечень необходимых для представления лицами для аккредитации на электронной торговой площадке «РТС-тендер», Организатор торгов и ЭТП не вправе требовать их представления участниками Торгов, поскольку это создает дополнительные барьеры для подачи заявки.

В жалобе Заявитель также указывает на то, что нотариальное заверение копий учредительных документов является платной услугой, что влечет дополнительные финансовые затраты для потенциальных участников Торгов и расценивается как фактор ограничения конкуренции.

По мнению Заявителя, отсутствие нотариального заверения на учредительных документах, которые были в полном составе представлены в составе заявки Заявителя, является единственным несоответствием заявки участника требованиям документации и указанный недостаток не является существенной информацией, отсутствие которой не позволяет Организатору торгов идентифицировать такого Участника или проверить указанные данные, поскольку сведения о юридическом лице размещены в открытом доступе в сети Интернет и являются общедоступными. Таким образом, Заявитель указывает на формальное и необоснованное отклонение заявок по данному основанию.

Комиссия отмечает, что согласно извещению, лица не допускаются к торгам, в том числе в случаях, если представленные документы не соответствуют требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и информационным извещением (в том числе представленные документы не в полном объеме, отсутствует заявка с задекларированными сведениями (п.5 ст.449.1 ГК РФ), отсутствует анкета с согласием на предоставление и обработку персональных данных (ФЗ от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных»), представленные документы не подтверждают право претендента быть покупателем в соответствии с законодательством РФ и др.).

Таким образом, заявка Заявителя на участие в торгах не соответствует установленным в извещении требованиям, что является основанием для отказа в допуске к торгам.

Следует отметить, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Торгах, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Организатора торгов нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в

административном, ни в судебном порядке.

При этом в случае, если Заявитель не был согласен с установленными требованиями извещения в части документов представляемых в составе заявки, он вправе был обжаловать положения извещения в срок до окончания подачи заявок.

С учетом изложенного Комиссия, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствовала требованиям извещения о Торгах, а равно у Организатора торгов имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы в указанной части.

2. Относительно несогласия Заявителя с положениями документации в части установления требований, касающихся представления участниками в своих заявках учредительных документов, требующих нотариального заверения, Комиссия отмечает следующее.

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель направил жалобу на действия Организатора торгов в части указанных доводов в ФАС России 09.11.2023 (вх. от 09.11.2023 № 174940-ЭП/23) и в Московское УФАС России 09.11.2023 в 16:32:32 (по московскому времени).

Как было указано ранее, согласно извещению о проведении Торгов дата окончания подачи заявок: 11:00 03.11.2023.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, оспаривание положений извещения и порядка участия в процедуре которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 11:00 03.11.2023.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников торгов, которые подали заявки в соответствии с условиями Извещения о проведении торгов.

Согласно статье 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).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

При этом 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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публичноправового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения извещения до момента подачи своей заявки на участие в этих торгах, а попытавшегося обойти эти требования после признания уклонившимся от заключения договора.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Кроме того, Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих об объективной невозможности обжалования положений извещения, касающихся представления участниками в своих заявках учредительных документов, требующих нотариального заверения до истечения срока, отведенного на подачу заявок.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений документации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений извещения после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в указанной части по существу в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Указанная правовая позиция подтверждается решением Арбитражного суда города Москвы от 10.10.2023 по делу № А40-167076/23-84-1366.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы в указанной части без рассмотрения.

3. Рассмотрев довод жалобы в части оспаривания содержания протокола рассмотрения заявок и итогового протокола, Комиссия отмечает следующее.

Заявитель в жалобе ссылается, что Организатором торгов в нарушение требований пункта 5.1 и 7.11 Методических рекомендаций по вопросам организации продажи имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, утвержденными Росимуществом 11.04.2014 (далее также — Методические рекомендации), не опубликованы данные о количестве поданных заявок и участниках Торгов, причины отклонения заявок, а также иная необходимая информация, предусмотренная Методическими рекомендациями.

В свою очередь, Организатор торгов на заседании Комиссии указал, что ссылка Заявителя на Методические рекомендации является не состоятельной, поскольку данные Методические рекомендации были отменены письмом Росимущества от 31.07.2019 № СА-12-25421.

Комиссия отмечает, что информация о результатах рассмотрения заявок поступает в личный кабинет участника торгов на электронной торговой площадке.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что положения действующего законодательства в сфере исполнительного производства не содержат требований к содержанию протоколов, а Заявителем, в свою очередь, не приведено ссылок на нормы законодательства, которые нарушены Организатором торгов.

Каких-либо доказательств наступления неправомерных последствий в виде ограничения конкуренции Заявителем не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия с учетом конкретных фактических обстоятельств дела, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу об отсутствии в действиях Организатора торгов нарушений действующего законодательства об исполнительном производстве.

В силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Организатора торгов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия отмечает, что в жалобе Заявителя не указаны обжалуемые действия (бездействие) Организатора торгов, нарушающие действующее законодательство Российской Федерации, регламентирующее порядок проведения спорных Торгов, а также отсутствуют ссылки на положения действующего законодательства Российской Федерации, которые, по мнению Заявителя, были нарушены Организатором торгов при составлении поименованных в жалобе протоколов, равно как не приведено указаний в чем именно выразились нарушения в действиях Организатора торгов.

В рассматриваемом случае Заявитель не приводит в жалобе доводов, обосновывающих нарушение его прав и законных интересов в данной части.

Содержание жалобы не подтверждает нарушение со стороны Организатора торгов действующего законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве.

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 Организатора торгов нарушений Закона об исполнительном производстве, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом 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).

С учетом изложенного на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора при проведении Торгов в части отклонения заявки — необоснованной, в остальной части оставить жалобу — без рассмотрения.

2. Снять ограничения на размещение Торгов, наложенные письмами Московского УФАС России от 10.11.2023 № НП/47983/23.

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