

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

«Инвест МСК»

Юридический адрес: 115162, г. Москва, ул. Шухова, д. 14, оф. 104, sd@i-msk.ru, тел. +7914-547-54-65
ОГРН: 1197746746856; ИНН 9725027126; КПП 772501001.

Исх. № 0204-т/нкт от 02.04.2021г.

**Управление Федеральной антимонопольной
службы России по гор. Москва**

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1
+7 (495) 784-75-05, e-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель жалобы (участник торгов)

ООО "Инвест МСК" ИНН 9725027126,
адрес: 115162, г. Москва, ул. Шухова, д.14, оф.104,
тел. +7 (924) 309-12-70, E-mail: as@i-msk.ru,

Организатор торгов: (Лицо, чьи действия обжалуются):

ООО «НОВЫЕ КОНКУРЕНТНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ», ИНН 7730254628,
Адрес: 125222, г.МОСКВА, ул. ГЕНЕРАЛА БЕЛОБОРОДОВА, 18,
ЭТ/ПОМ/КОМ 1/П/5, ОФИС 27Л
Тел. 8 (800) 505-42-78, e-mail: 7730254628@mail.ru

Оператор электронной площадки (ЭТП): АО «ТЭК-Торг, ИНН: 7704824695

адрес: 119021, г. Москва, ул. Тимура Фрунзе, дом 4, комната 31,
адрес в сети интернет: <https://tektorg.ru>

ТУ Росимущества в г. Москве, ИНН 7708701670

Адрес: 107139, г. Москва, Орликов пер., д. 3, корп. «Б»
тел.: +7 495 608-12-59, e-mail: tu77@rosim.ru

**Жалоба
на действия организатора торгов**

при проведении торгов в форме аукциона, открытого по составу участников и
по форме подачи предложений по цене имущества, на torgi.gov.ru:

извещение №090321/39918719/01 от 09.03.2021 (продажа арестованного заложенного
имущества, должник: **Лот № 1:** Квартира ОП 38,3 кв.м., по адресу: г.
Москва, ул. Маршала Кожедуба, д. 8, кв.51, к/н 77:04:0004029:7694.

Информация о торговой процедуре на ЭТП «ТЭК-Торг»: **№ 4452-ОАОФАИ**

1. Суть жалобы: Заявитель ООО "Инвест МСК" считает, что Организатор торгов:

1.1. Необоснованно отклонил поданную заявку, чем создал незаконное
преимущество другому участнику торгов, у которого ценовое предложение было
меньше, чем у ООО "Инвест МСК".

1.2. Нарушил условие государственного контракта, заключенного с ТУ
"Росимущества по г.Москва".

2. Фактические обстоятельства дела

Прием документов на участие в торгах осуществлялся с даты опубликования и по 22.03.2021г до 15:00 час время мск, включительно.

ООО «Инвест МСК», ознакомившись с данным извещением о проведении торгов по реализации имущества, подало 22.03.2021г заявку №5938, выполнив требования по оформлению заявки в соответствии с извещением о торгах и приложениями к нему.

Вместе с заявкой был подан пакет документов, который соответствует требованиям аукциона и действующему законодательству.

До окончания торгов, в личном кабинете ООО «Инвест МСК» на ЭТП «статус заявки» не был определен.

После окончания торгов на ЭТП были опубликованы Протоколы:

- определения участников торгов № 4452–ОАОФАИ/1/1 от 24.03.2021 (Приложение 3),
- о результатах проведения торгов в электронной форме по лоту №1 от 24.03.2021 №4452-ОАОФАИ/2/1 (см приложение 4 к жалобе).

ПРОТОКОЛОМ № 4452–ОАОФАИ/1/1 подтверждается, что 22.03.2021 в 14 ч. 36 мин. 51 сек. была зарегистрирована заявка от ООО «Инвест МСК». Согласно данному протоколу, Организатором торгов принято решение о недопуске ООО «Инвест МСК» к участию в торгах по лоту №1, причина в протоколе не указана.

В личном кабинете на ЭТП 26.03.21г в 15:39ч появился статус заявки «отказ» и комментарий:

«Ваша заявка отклонена. Причина: Согласно формы "Согласие на предоставление и обработку персональных данных" Приложения №2 к извещению о торгах требуется указание сведений согласно п. 1 ч. 4 ст. 9 Федерального закона №152-ФЗ, однако 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 орган. (см приложение

При этом не указано, чье именно согласие (какого лица) из поданных Согласий на предоставление и обработку персональных данных (далее по тексту применяемое сокращение - Согласие на ПиОПД) не соответствует форме.

Вместе с тем, с заявкой нами были поданы: Согласие на ПиОПД Селеговского Д.С. (см приложение 6), и Согласие на ПиОПД (приложение 7).

3. Обоснование незаконности действий Организатора по отклонению заявки.

Форма Согласия на ПиОПД, разработанная Организатором торгов **как оператором персональных данных** (приложение к заявке вместе с анкетой физ.лица) должна соответствовать **пунктам 1-8 ч.4 ст.9 №152-ФЗ (далее Закон)** и содержать следующие данные:

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

2) 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);

«3) наименование или фамилию, имя, отчество **и адрес** оператора, получающего согласие субъекта персональных данных;

4) цель обработки персональных данных;

5) перечень персональных данных, на обработку которых дается согласие субъекта персональных данных;

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

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

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

Выделим основные элементы в этой форме «согласия» от Оператора, предусмотренные пунктами 1-8 ч.4 ст.9 Закона:

«В соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» даю свое согласие Обществу с ограниченной ответственностью «НОВЫЕ КОНКУРЕНТНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ» (далее – Общество - п.3 ч.4 ст.9-отсутствует адрес оператора) на представление, а также дальнейшую обработку (в т.ч. автоматизированную - п.7 ч.4 ст.9) персональных данных, указанных мною в настоящей Анкете (п.5 ч.4 ст.9), с соблюдением конфиденциальности с целью последующего заключения со мной сделки с имуществом (далее – Договор)- п.4 ч.4 ст.9».

Обращаем внимание на то, что в конце бланка имеются 3 строки, идущих одна за одной:

Сведения согласно п. 1 ч. 4 ст. 9 Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 152-ФЗ "О персональных данных":

Владелец персональных данных _____

Дата составления _____,

Видно, что после двоеточий отсутствуют строки, куда необходимо вписывать данные, предусмотренные п.1 ч.4 ст.9 Закона, поэтому эти данные были вписаны выше.

При этом, обращаем внимание комиссии УФАС, что все эти данные, требуемые пунктом 1 ч.4 ст.9 Закона и являются теми персональными данными, согласие на обработку которых получает Оператор, и они содержатся в Анкете физ.лица, в т.ч. адрес места жительства, паспортные данные и т.д.

При этом лицо, выступающее оператором ОПД, согласно ст.3 Закона является организатором процесса обработки, и, следовательно ответственным за правильное составление формы такого согласия. Но оператор сам не указал свои полные данные.

Считаем что решение Организатора торгов по недопуску заявки ООО «Инвест МСК» к участию в данных торгах является незаконным и необоснованным, ограничивающим конкуренцию, причиняющим убытки взыскателю и должнику, поскольку принято исходя из сугубо формального толкования положений извещения о проведении Торгов и ФЗ «О персональных данных», что свидетельствует об отсутствии у Организатора торгов ориентированности на достижение целей правового регулирования соответствующей сферы, таких как расширение круга участников конкурентных процедур,

Согласно имеющейся практики УФАС, например решение от 30.12.2020 по делу № 077/07/00-23106/2020, формальное отклонение заявки за непредставление предусмотренных сведений не может являться безусловным основанием для отклонения заявки участника, если Организатором торгов не доказано реальное несоответствие такого участника требованиям.

Указанная позиция антимонопольного органа неоднократно поддержана судебной практикой (Решение Арбитражного суда г. Москвы от 11.03.2020 по делу № А40-323823/19-17-2571, Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 29.09.2020 № 09АП-23576/2020 данное решение оставлено без изменения; Решение Арбитражного суда г. Москвы от 20.03.2019 по делу № А40-277406/18-17-2934, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 12.09.2019 N Ф05-14992/2019 данное решение оставлено без изменения).

Согласно п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

4. Организатор торгов ООО «НКТ» нарушает условия государственного контракта, заключенного с ТУ «Росимущества по г.Москва» на оказание услуг по продаже арестованного имущества.

По имеющимся у нас данным, в гос.контракте ООО «НКТ» и ТУ «Росимущества по г.Москве» указано, что Исполнитель (организатор торгов) имеет право организовывать продажу арестованного имущества на ЭТП, на которых не взимают плату с участников торгов.

В регламенте привлеченной организатором торгов ЭТП «ТЭК-Торг» по процедуре фз-229 четко указано, что требуется пополнять лицевой счет на площадке с целью блокировки определенной суммы при проведении торгов для оплаты услуг Оператора ЭТП, согласно указанным в нем тарифам, если вы выиграли торги.

Но здесь есть одно НО!

Если у вас как у претендента до подачи заявки не будет должной суммы на лицевом счете, то ЭТП не сможет ее заблокировать и соответственно вы не сможете подать заявку на участие в торгах через личный кабинет на сайте ЭТП «ТЭК-Торг» - команда «подать заявку» не будет исполняться и вы не станете участником.

В качестве примера см приложение 5 к жалобе (файл состав заявки №5938), там указана сумма **221 850 руб (4,5% от НЦ 4 930 000 руб)**, которую оператор ЭТП заблокировал при подачи заявки.

Следовательно, эти действия можно квалифицировать как **Запрещенные Росимуществом (гос.органом) ограничения на участие в торгах** по продаже арестованного имущества, которые распространяются на неограниченный круг претендентов.

Выдвигаемый Оператором ЭТП Аргумент «Мы берем плату с победителя, а не участника» является несостоятельным, так как: **Победитель - это тот же участник**, который был претендентом, и у которого предварительно, еще в момент подачи заявки, сразу заблокировали сумму, когда он еще не имеет статуса участника. И по этой причине многие отказываются участвовать в торгах.

Если обратиться к регламенту, то увидим, что все тарифы построены в % от стоимости имущества на торгах: **4.5%** комиссия оператора площадки от НЦ торгов.

Действия оператора ЭТП можно назвать **«изъятием доли дохода потенциального победителя»**, и в этом есть тоже ограничение.

Это инвестиционный рынок, все считают свою доходность, следовательно, такие условия по оплате комиссий ЭТП многих не устраивают, и круг потенциальных участников сужается.

Если бы это были услуги, предлагаемые на свободном рынке, то у меня как участника тогда было право выбора – эта площадка или другая.

Но оператор ЭТП не оказывает участникам торгов какие-либо услуги, за которые он мог бы брать комиссию в 4,5 % от стоимости имущества, он лишь организывает место (электронную среду - программный продукт) для проведения электронных торгов, и не оказывает какие-либо маркетинговые, рекламные и иные услуги покупателям имущества.

Если ЭТП и оказывает услуги, то только Организатору торгов, они между собой заключили договор, место где пройдут торги – это выбор только Организатора, но не участника. Организатор исполняет гос.контракт.

Данные торги поэтому и называются публичными, потому что они проводятся во исполнение решений Судов и регулируются Федеральными законами.

Полагаем, если тарифы и имеют место быть, **то размер тарифов ЭТП и порядок их взимания должен быть установлен законом и в любом случае утверждаться уполномоченным на то государственным органом**, в связи с тем, что:

1) торги являются публичными - Организатору торгов и ЭТП передаются часть публичных государственных функций, связанных с принудительным исполнением решений Судов в части обращения взыскания на имущество должника;

2) Законом (нормы ГК и ФЗ «Об исполнительном производстве» установлено, что Организатор торгов имеет право компенсировать свои расходы в исполнительном производстве. Должен предъявить их судебному приставу-исполнителю;

3) претендентов/участников торгов обязывают против их воли уплачивать тариф ЭТП, если они хотят купить какое-либо имущество, при этом никаких услуг им ЭТП не оказывает;

4) крупные ЭТП, такие как АО «РАД», АО «Сбербанк-АСТ», ООО «Фабрикант.ру», ООО «Коммерсант», ООО «Контур» и др. ничего не берут с участников торгов, напротив, Организаторы им выплачивают абон.плату исходя из количества проведенных торгов. Например, Коммерсант на своей площадке берет 1000 руб за продажу 1 лота.

5) оператор ЭТП ТЭК-Торг, присутствующий в правительственном списке, также не берет комиссии с участников торгов по процедурам фз-127 (продажа имущества лиц, признанных банкротами).

Реализация имущества должника на открытых торгах проводится с целью получения максимальной цены, и как следствие, наибольшего удовлетворения требований взыскателей и погашения должником задолженности в наибольшем размере. Достичь этой цели можно привлечением максимального количества участников торгов. Но те, кому поручена реализация имущества, наоборот делают все возможное, чтобы имущество было реализовано по минимальной цене (1, 2 шага).

Операторы ЭТП в 2021 году «не сговариваясь» кратно повысили свои тарифы. В частности, на ЭТП «ТЭК-Торг» тариф повысили с 2 до 4,5% от НЦ имущества.

В связи с вышеизложенным, прошу комиссию Управления ФАС по г.Москве:

1. Принять настоящую жалобу к рассмотрению, уведомить ООО «Инвест МСК» о дате, времени и месте рассмотрения жалобы по существу.

2. Приостановить проведение торгов: извещение №090321/39918719/01 от 09.03.2021, процедура №4452–ОАОФАИ/1/1, в части заключения договора-купли продажи на **Лот № 1**: Квартира ОП 38,3 кв.м., по адресу: г. Москва, ул. Маршала Кожедуба, д. 8, кв.51, к/н 77:04:0004029:7694.

3. Признать жалобу обоснованной, в том числе отменить / признать недействительными: протокол от 24.03.2021 № 4452–ОАОФАИ/1/1 определения участников торгов и протокол от 24.03.2021 №4452-ОАОФАИ/2/1 о результатах проведения торгов в электронной форме по лоту №1;

4. Выдать организатору торгов - ООО «НОВЫЕ КОНКУРЕНТНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ» обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов **в соответствии с принятыми решениями УФАС по пункту 3**, в том числе:

Внести изменения в извещение №090321/39918719/01 от 09.03.2021 и повторно организовать проведение торгов в электронной форме по лоту №1 Квартира ОП 38,3 кв.м., по адресу: г. Москва, ул. Маршала Кожедуба, д. 8, кв.51, к/н 77:04:0004029:7694, но на другой ЭТП, из правительственного списка, которая не взимает плату с участников торгов (если оператор ЭТП ТЭК-Торг сам не отменит взимание платы с участников торгов до вынесения решения по делу).

Ходатайство заявителя после возбуждения дела по данной жалобе:

в Комиссию УФАС г.Москвы

Прошу:

- запросить у ООО «НКТ» и у ТУ «Росимущества по г.Москва» заключенный между ними государственный контракт с сроком действия на 2021 год; и

- предоставить возможность ознакомиться с материалами дела, в т.ч. с данным контрактом (с целью проверки подтверждения указанного нарушения в публичной сфере), с возражениями причастных лиц, с целью уточнения наших требований по жалобе.

Приложение копий и электронных образов документов:

1. Извещение о торгах № 4452–ОАОФАИ на ЭП <https://tektorg.ru> – 1 л.
2. Извещение №090321/39918719/01 от 09.03.2021 на torgi.gov.ru-1л.
3. Протокол определения участников торгов от 24.03.2021 № 4452–ОАОФАИ/1/1- 3л.
4. Протокол о результатах проведения торгов от 24.03.2021 №4452-ОАОФАИ/2/1- 3л.
5. Состав заявки №5938 и комментариев к отказу -1л.
6. Согласие на ПиОПД – 1л.
7. Согласие на ПиОПД – 1 л.

Всего приложение 7 документов на 11 листах.

Представитель ООО «Инвест МСК»
По доверенности №77/1934-н/77-2021-5-81
От 08.02.2021г. Подписано УКЭП.