



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Саратовской области

ул. Вольская, 81, г. Саратов, 410012
тел.: (845-2) 27-96-42, факс: (845-2) 27-93-14
e-mail: to64@fas.gov.ru

штамп
регистрации

№ _____

На № _____ от _____

Заключение

Лузик И.В.
1 Весенний проезд, д.3, кв. 35, г.
Саратов, 410017
Larisa.Luzik@yandex.ru

ООО "РегионТорг"
пр. Ленина, д. 146, корпус 1, офис 20, г.
Кемерово, Кемеровская область, Россия,
650000
region.torgi.rf@gmail.com

Территориальное управление
Росимущества в Саратовской области
ул. Советская, 60, г. Саратов, 410056
tu64@rosim.ru

ИП Гаврилову А.А.
г. Саратов, ул. Ново-Астраханская, д. 38,
к. 1
arest2021@yandex.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 064/01/17-1464/2021

29 марта 2022 года

г. Саратов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

1. Кошманов П.Э. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
2. Авдеева К.Ю. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии,
3. Шевелева Л.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело № 064/01/17-1464/2021 в отношении ИП Гаврилова А.А. (ИНН 5111382902) по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии на заседании:

Какуриной Е.В. – представителя Территориального управления Росимущества в Саратовской области (доверенность №22-д от 13.01.2022);

Сбитневой А.Д. – представителя ООО «РегионТорг» (доверенность №2 от 11.01.2022), руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,



2022-1995

У С Т А Н О В И Л А:

В Саратовское УФАС России поступило заявление Лузика И.В. (далее – Заявитель) на действия ИП Гаврилова А.А. по замене электронной торговой площадки.

В ходе анализа представленных документов и материалов установлено следующее.

Согласно пункту 5.5 раздела II Постановления 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.

Как указывает Заявитель, в ходе исполнения обязанностей организатора торгов ИП Гавриловым А.А. были внесены 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 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.

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 пунктам 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 пунктам 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 п. 11.4 Регламента участники, прошедшие процедуру регистрации и присоединившиеся к Регламенту, но не имеющие необходимые для блокировки денежные средства гарантийного обеспечения платежа на виртуальном счете в соответствии с тарифом, указанным в Приложении №1 к настоящему Регламенту, не допускаются к Торгу даже после принятия решения в виде протокола заседания комиссии по подведению итогов приема и регистрации Заявок на участие в публичных Торгах. Допуск Участников возможен только после пополнения виртуального счета в соответствии с Тарифами, указанными в Приложении №1 к настоящему Регламенту.

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 участников 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 по реализации арестованного имущества, 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.

В ходе рассмотрения дела установлены следующие обстоятельства.

Согласно пояснениям оператора ЭТП доступ участников ЭТП к подаче заявок на торги не ограничивается отсутствием обеспечительного платежа. Гарантийное обеспечение применяется всеми ЭТП на рынке РФ, в том числе из перечня, установленного распоряжением Правительства РФ от 12.07.2018 N 1447-р «Об утверждении перечней операторов электронных площадок и специализированных электронных площадок, предусмотренных Федеральными законами от 05.04.2013 N 44-ФЗ, от 18.07.2011 N 223-ФЗ».

Оператор ЭТП указывает, что ООО «РегионТорг» предоставляет возможность подать заявку участникам, ее рассмотрение не зависит от наличия или отсутствия средств на их

виртуальном счете. В случае проигрыша денежные средства возвращаются оператором ЭТП на виртуальный счет участника, которыми он может распорядиться по своему усмотрению, в том числе вывести денежные средства.

Кроме того, оператор ЭТП указывает, что наличие обеспечительного платежа – это условие, которое распространяется на всех участников торгов и не предоставляет преимуществ тому или иному субъекту.

В соответствии с п. 1 ст. 381.1 ГК РФ денежное обязательство, в том числе обязанность возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора, и обязательство, возникшее по основаниям, предусмотренным пунктом 2 статьи 1062 настоящего Кодекса, по соглашению сторон могут быть обеспечены внесением одной из сторон в пользу другой стороны определенной денежной суммы (обеспечительный платеж). Обеспечительным платежом может быть обеспечено обязательство, которое возникнет в будущем.

При наступлении обстоятельств, предусмотренных договором, сумма обеспечительного платежа засчитывается в счет исполнения соответствующего обязательства.

Данный довод является необоснованным в связи с тем, что действующее законодательство не предусматривает взимание платы в размере 1% от суммы возврата средств гарантийного обеспечения.

Довод оператора ЭТП относительно ошибочной квалификации действий ЭТП РегионТорг по ст.17 Закона о защите конкуренции не может быть принят во внимание ввиду следующего.

Согласно п. 37 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» в соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений (далее для целей данного раздела - процедуры определения поставщика, процедуры) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе координация организаторами или заказчиками процедур определения поставщика деятельности их участников, создание участнику (участникам) преимущественных условий участия, нарушение порядка определения победителя, участие организаторов и (или) заказчиков, их работников в процедурах определения поставщика.

По смыслу взаимосвязанных положений части 1 статьи 1, частей 1 и 4 статьи 17, части 5 статьи 18 Закона о защите конкуренции антимонопольный контроль допускается в отношении процедур, обязательность проведения которых прямо предусмотрена законом и введена в целях предупреждения и пресечения монополистической деятельности, формирования конкурентного товарного рынка, создания условий его эффективного функционирования (далее - обязательные процедуры), например конкурентных процедур определения поставщика в соответствии со статьей 24 Закона о контрактной системе.

Равным образом, исходя из требований части 5 статьи 17 Закона, частей 2 - 3.1 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) в их взаимосвязи правила статьи 17 Закона применяются к конкурентным закупкам товаров, работ, услуг, осуществляемым в соответствии с Законом о закупках (далее для целей данного раздела - конкурентные закупки). Действия хозяйствующих субъектов при осуществлении закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика согласно положению о закупке, принятому в соответствии с Законом о закупках, не могут быть рассмотрены на предмет

нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Иные торги, проведенные с нарушением положений, установленных законом, к сфере антимонопольного контроля по правилам статьи 17 Закона не относятся, что не исключает предъявление заинтересованными лицами исков о признании таких торгов и сделок, заключенных по их результатам, недействительными и о применении последствий недействительности (например, на основании пункта 1 статьи 449 Гражданского кодекса, статей 61.8, 139 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Поскольку торги по реализации арестованного имущества являются обязательными в силу закона, в связи с чем возможно признание нарушения по ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно письму ФАС России (исх. № 22/1376/21 от 14.01.2021) действия лиц по заключению ограничивающего конкуренцию соглашения на торгах квалифицируется по п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Дело № 064/01/17-1464/2021 по признакам нарушения ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции было возбуждено в отношении организатора торгов ИП Гаврилова А.А., а не оператора ЭТП.

Довод оператора ЭТП о выходе Комиссии Саратовского УФАС России за пределы рассмотрения жалобы заявителя и установлении нарушения, не приведенного в жалобе, является необоснованным ввиду следующего.

В соответствии с ч. 4, 5, 8, 9 ст. 44 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает заявление или материалы в течение одного месяца со дня их представления. В случае недостаточности или отсутствия доказательств, позволяющих антимонопольному органу сделать вывод о наличии или об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, антимонопольный орган для сбора и анализа дополнительных доказательств вправе продлить срок рассмотрения заявления или материалов, но не более чем на два месяца. О продлении срока рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган уведомляет в письменной форме заявителя.

При рассмотрении заявления или материалов антимонопольный орган:

- 1) определяет, относится ли рассмотрение заявления или материалов к его компетенции;
- 2) устанавливает наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства и определяет нормы, которые подлежат применению.

По результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- 1) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 2) об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 3) о выдаче предупреждения в соответствии со [статьей 39.1](#) настоящего Федерального закона.

Антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела в следующих случаях:

- 1) вопросы, указанные в заявлении, материалах, не относятся к компетенции антимонопольного органа;
- 2) признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют;
- 3) по факту, явившемуся основанием для обращения с заявлением, материалами, дело возбуждено ранее;
- 4) по факту, явившемуся основанием для обращения с заявлением, материалами, имеется вступившее в силу решение антимонопольного органа, за исключением случая,

если имеется решение антимонопольного органа об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с [пунктом 2](#) настоящей части или решение о прекращении рассмотрения дела в соответствии с [пунктом 2 части 1 статьи 48](#) настоящего Федерального закона и заявитель представляет доказательства нарушения антимонопольного законодательства, неизвестные антимонопольному органу на момент принятия такого решения;

5) по факту, явившемуся основанием для обращения с заявлением, материалами, истекли сроки давности, предусмотренные [статьей 41.1](#) настоящего Федерального закона;

6) отсутствие нарушения антимонопольного законодательства в действиях лица, в отношении которого поданы заявление, материалы, установлено вступившим в законную силу решением суда или арбитражного суда;

7) устранены признаки нарушения антимонопольного законодательства в результате выполнения предупреждения, выданного в порядке, установленном [статьей 39.1](#) настоящего Федерального закона.

Таким образом, антимонопольный орган устанавливает признаки нарушения антимонопольного законодательства в ходе рассмотрения поступившего заявления так как в соответствии с п. 3 ч.1 ст. 44 Закона о защите конкуренции заявление должно содержать описание нарушения антимонопольного законодательства, обязанности указывать статью Закона о защите конкуренции действующее законодательство не предусматривает.

В соответствии с п. 52 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» при рассмотрении данной категории споров судам необходимо учитывать, что по смыслу положений [частей 1 и 2 статьи 44](#) Закона на стадии возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган не рассматривает по существу вопрос о наличии нарушения, но анализирует, приведены ли в заявлении обстоятельства, которые могут свидетельствовать о наличии в действиях конкретного лица признаков нарушения антимонопольного законодательства, и представлены ли в подтверждение этих обстоятельств доказательства (либо указано на невозможность представления определенных документов и лицо, у которого они могут быть истребованы). Антимонопольный орган также не связан квалификацией указанных в заявлении действий, которую дает заявитель, а самостоятельно дает им квалификацию, в том числе на стадии возбуждения дела, исходя из содержания заявления и приложенных к нему доказательств.

Согласно пояснениям ИП Гаврилова А.А., первое извещение о проведении аукциона в электронной форме по реализации арестованного имущества было опубликовано ИП Гавриловым А.А. 12.02.2021, что подтверждается информацией размещенной на официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru извещение №110221/48817739/01, на электронной торговой площадке – ООО «РегионТорг» <https://regiontorgi.ru/>. Последующие аукционы по продаже арестованного имущества также проходили на ЭТП ООО «РегионТорг». ИП Гаврилов А.А. изначально публикуя извещения о проведении торгов на площадке ООО «РегионТорг», не проводил изменения по замене электронной торговой площадки с ООО «РТС-тендер» на ООО «РегионТорг».

Довод организатора торгов, что Лузик И.В. никогда не принимал участие в торгах ИП Гаврилова А.А. и не является заинтересованным лицом, которое не наделено правом обжалования действий организатора торгов при их проведении не может быть принят во внимание ввиду следующего.

В соответствии с п. 3.3 - 3.6 Приказа ФАС России от 25.05.2012 №339 "Об 2022-1995

утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации" 3.3. Заявитель - юридические и (или) физические лица, подавшие в антимонопольный орган заявление, государственный орган, орган местного самоуправления, направившие в антимонопольный орган материалы.

Заявитель вправе подать заявление, материалы в произвольной письменной форме или в форме электронного документа.

Заявление, материалы, направляемые с использованием информационно-технологической и коммуникационной инфраструктуры, в том числе портала государственных и муниципальных услуг (функций), заполняется в автоматическом режиме путем заполнения электронной формы.

Заявление, материалы, а также прилагаемые к нему документы направляются в антимонопольный орган следующими способами:

- доставка заявителем лично;
- доставка курьером под расписку;
- направление заказным письмом с уведомлением о вручении;
- с использованием информационно-технологической и коммуникационной инфраструктуры, в том числе портала государственных и муниципальных услуг (функций);
- через многофункциональный центр.

Заявление должно содержать следующие сведения:

- сведения о заявителе, в том числе:
 - для физического лица - фамилия, имя, отчество (при наличии), адрес места жительства;
 - для юридического лица - наименование юридического лица, адрес места нахождения;
- имеющиеся у заявителя сведения о лице, в отношении которого подано заявление;
- описание нарушения антимонопольного законодательства со ссылкой на нормативные правовые акты;
- существо требований, с которыми заявитель обращается;
- перечень прилагаемых документов.

Кроме того, Закон о защите конкуренции в Главе 9 не устанавливает ограничения относительно лиц, имеющих право на подачу в антимонопольный орган заявлений о нарушении антимонопольного законодательства.

Следовательно, требование организатора торгов уплаты гарантийного обеспечения в размере 1 % от суммы возврата средств гарантийного обеспечения, 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 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Доводы об отсутствии в законодательстве запрета на взимание в качестве обеспечения платы, которая подлежит уплате оператору электронной площадки победителем торгов, необоснованны исходя из того, что уплата такого платежа носит обязательный характер и его невнесение влечет недопуск к участию в торгах. При этом обязанность по внесению такого платежа на участников торгов законодательством не установлена. Более того, Закон о защите конкуренции предусматривает недопустимость возложения дополнительных препятствий, ограничивающих участие в торгах.

Статья 17 Закона о защите конкуренции определяет антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений. В части 1 названной статьи установлен запрет на осуществление при проведении торгов таких действий,

которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Признаки ограничения конкуренции определены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, антимонопольным органом был установлен факт создания организатором торгов – ИП Гавриловым А.А. условий для взимания платы со всех участников торгов за участие в торгах, а не только с победителя. При этом последующий возврат денежных средств участникам торгов не исключает вывода антимонопольного органа об ограничении участия в торгах ввиду самого факта наложения дополнительных имущественных обременений на участников торгов путем обязательства внести обязательный платеж (вознаграждение оператора), без которого участие в торгах невозможно.

Установив указанные обстоятельства, такие действия организатора торгов в данном случае могут повлечь за собой необоснованное ограничение конкуренции, ввиду того, что выбор площадки, требующей вознаграждение за пользование услугами и функциональными возможностями, может привести к ограничению количества потенциальных участников торгов.

Условия участия в торгах, созданные организатором торгов приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Требование о внесении денежных средств, в качестве гарантийного обеспечения для участия в торгах создает преимущественные условия для участников закупки, которые имеют больший объем финансовых ресурсов для участия в таких торгах, для которых приобретение имущества с торгов должников и последующая их продажа по рыночным ценам является предпринимательской деятельностью.

Создание условий для взимания с участников торгов со стороны организатора торгов 1 % от суммы возврата средств гарантийного обеспечения 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.

Исходя из изложенного, Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ИП Гаврилова А.А. по ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

П.Э. Кошманов

К.Ю. Авдеева

Л.А. Шевелева