

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9587/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.09.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу <...> (далее — Заявитель) на действия ООО «СТЭП» (ЭТП), ООО «Конкурентные технологии» (далее — Организатор торгов) при проведении торгов по продаже имущества должника (извещение № 190819/32541799/20) (далее — Аукцион, 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 Оператора электронной площадки, мотивированная ненадлежащим обеспечением доступа к функционалу площадки в ходе проведения процедуры Торгов, в связи с чем Заявитель не сумел подать ценовое предложение.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Оператора электронной площадки при проведении Аукциона выразилось в невозможности участия в оспариваемой процедуре ввиду создания искусственных препятствий при подаче ценового предложения.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с частью 1 статьи 89 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее — Закон об исполнительном производстве) реализация на торгах имущества должника, в том числе имущественных прав, производится организацией или лицом, имеющими в соответствии с законодательством Российской Федерации право проводить торги по соответствующему виду имущества.

Согласно части 2 статьи 90 Закона об исполнительном производстве порядок проведения торгов устанавливается ГК РФ, настоящим Федеральным законом, иными федеральными законами и постановлениями Правительства Российской Федерации.

В составе жалобы Заявитель ссылается, что Оператором электронной торговой площадки при проведении Организатором торгов Аукционов были совершены действия, направленные на создание препятствий для участия в торгах, выразившиеся в блокировке входа в личный кабинет, в связи с чем Заявитель не смог подать ценовое предложение в установленном в Извещении срок и тем самым принять участие в процедурах.

На заседании Комиссии представитель ЭТП пояснил, что блокировка доступа к личному кабинету Заявителю была осуществлена на основании подпункта 9 пункта 15.2 Регламента электронной площадки.

Согласно подпункту 9 пункта 15.2 Регламента электронной площадки для обеспечения работы, бесперебойного функционирования, сохранения персональных данных пользователей ЭП EL-TORG в соответствии с законодательством Российской Федерации, Оператор электронной площадки обязан осуществлять блокировку доступа согласно требованиям законодательства Российской Федерации и, в том числе в случае обнаружения двух и более авторизаций разных пользователей с одного сетевого адреса.

Представитель торговой площадки пояснил, что в адрес Заявителя было направлено письмо: «Уважаемый пользователь ЭТП El-torg! Наша система безопасности обнаружила использование одного ip-адреса совместно с другим пользователем системы. Аккаунт временно заблокирован за нарушение регламента ЭТП El-torg. Возможно нарушение связано с настройками провайдера и предоставлением доступа к интернету. Свяжитесь со своим поставщиком услуг для решения проблемы. Спасибо за понимание!».

Согласно письменным пояснениям ЭТП обоснованием включения в регламент электронной электронной торговой площадки подпункта 9 пункта 15.2 является требование Федеральной службы по техническому надзору и экспортному контролю (далее — ФСТЭК).

В свою очередь, из представленных представителем ЭТП скриншотов с сайта ФСТЭК, не следует, что оператор электронной торговой площадки имеет право блокировать аккаунт пользователя в связи с обнаружением использования одного ip-адреса с другим пользователем.

Оператором торгов не дано пояснений относительно невозможности входа Заявителя в личный кабинет, не представлено пояснений относительно разблокировки доступа к торгам только после проведения Аукциона, а также предпринятых действий для устранения допущенной блокировки Заявителя на электронной площадке.

Кроме того, действующим законодательством, регламентирующем порядок проведения публичных торгов, не предусмотрены указанные основания для блокировки участников процедуры, а факт совпадения ip-адресов может являться основанием для проверки антимонопольным органом действий участников торгов, но не может автоматически препятствовать участию в торгах.

Таким образом, из представленных Оператором электронной площадки документов и заявленных возражений не подтверждена правомерность действий электронной площадки, выразившихся в блокировке доступа в личный кабинет Заявителю.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Следует также отметить, что Комиссия, оценивая основания для блокировки аккаунтов пользователей, указанные в пункте 15.2 Регламента электронной торговой площадки, считает что они не предусматривают возможности администрирования достоверности действий электронной торговой площадки, что может предусматривать возможность злоупотребления своим правом со стороны электронной торговой площадки в нарушение статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации. Кроме того, данный пункт Регламента электронной торговой площадки содержит слова, предполагающие лишь потенциальную возможность наступления негативных последствий и, как следствие, не соотносящихся с угрозами и последствиями от действий участников, например, «при подозрительной активности», при подозрении». Указанные абстрактные формулировки оставляют за ЭТП возможность манипулирования итогами процедуры путем блокировки неугодных участников без достаточной доказательной базы и оснований, что подтверждается, в том числе, тенденциозностью действий ЭТП. Так, например, на аналогичные нарушения ЭТП ссылались различные заявители в рамках рассмотрения Московским УФАС России дел № 077/07/00-9588/2019, 077/07/00-9695/2019, 077/07/00-9591/2019, 077/07/00-9866/2019.

Кроме того, в регламенте электронной торговой площадки отсутствует подробный порядок и сроки разблокировки аккаунтов пользователей, что также может привести к злоупотреблению со стороны ЭТП.

Таким образом, Комиссия находит в целом любую блокировку на основании пунктов 15.2 Регламента электронной торговой площадки неправомерной.

Комиссия обращает внимание, что на иных электронных торговых площадках (например ЗАО «Сбербанк-АСТ», ООО «РТС-тендер») нет соответствующих оснований для блокировки аккаунтов пользователей, в связи с чем действия ЭТП не соответствуют обычаям делового оборота. В свою очередь приказ Минэкономразвития России от 23.07.2015 № 495 «Об утверждении Порядка проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, Требований к операторам электронных площадок, к электронным площадкам, в том числе технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам, необходимым для проведения торгов в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, внесении изменений в приказ Минэкономразвития России от 05.04.2013 № 178 и признании утратившими силу некоторых приказов Минэкономразвития России», регламентирующий проведение схожих торгов по продаже имущества должников (банкротов) не содержит указаний на возможность у электронных торговых площадок блокировки доступа участникам торгов, а равно обратное, предусматривает требование об обеспечении открытого доступа к электронной площадке через информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет».

В соответствии с пунктом 3.4.2 Регламента электронной площадки Оператор электронной площадки обеспечивает непрерывность проведения торгов, функционирование программных и технических средств, используемых для проведения торгов, а также равный доступ участников к участию в торгах.

Согласно пункту 3.4.5 Регламента электронной площадки Оператор электронной площадки обеспечивает свободный круглосуточный бесперебойный доступ к электронной площадке через сеть «Интернет» в течение всего времени проведения торгов Организаторам торгов, лицам, представившим заявки на участие в торгах, а также участникам торгов.

Как следует из представленных материалов, указанная обязанность Оператором электронной площадки надлежащим образом не исполнена, в связи с чем не было надлежащим образом обеспечено право Заявителя на участие в торгах.

Кроме того, Комиссия отмечает, что Организатор торгов при проведении торгов обязан использовать информационные системы, обеспечивающие свободный круглосуточный бесперебойный доступ к электронной площадке через сеть «Интернет» в течение всего времени проведения торгов.

Таким образом, Организатор торгов несет ответственность за действия выбранной им электронной площадки в части обеспечения бесперебойного доступа всех заинтересованных лиц к участию в торгах.

Комиссия отмечает, что в данном случае Организатор торгов, ввиду отсутствия предусмотренного действующим законодательством запрета, злоупотребил своими гражданскими правами при реализации имущества должника на торгах, выбрав площадку, не способную обеспечить свободный бесперебойный доступ к электронной площадке в течение всего времени проведения торгов.

В связи с вышеизложенным, Комиссия пришла к выводу о признании доводов, изложенных в жалобе, обоснованными.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Оператора электронной площадки при проведении Торгов обоснованной.
2. Установить в действиях Оператора электронной торговой площадки нарушения подпункта 3.4.5 пункта 3.4 Регламента электронной площадки «EL-TORG».
3. Установить в действиях Организатора торгов нарушения публичного порядка Российской Федерации, определенного законодательством об исполнительном производстве и положениями законодательства, регулирующего проведение публичных торгов.
4. Выдать Оператору электронной торговой площадки и Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-9587/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.09.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия),

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения 19.09.2019 по делу № 077/07/00-9587/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Конкурентные технологии» (далее - Организатор торгов) и ООО «СТЭП» (далее – Оператор ЭТП) устранить нарушения, допущенные при проведении ООО «Конкурентные технологии» (далее - Организатор торгов) торгов по продаже имущества должника (извещение № 190819/32541799/20, далее — Аукцион), а именно:

1.

1. Организатору торгов отменить протокол результатов торгов по Аукциону.
2. Оператору ЭТП внести изменения в регламент электронной площадки в части исключения из него пункта 15.2 с учетом решения комиссии 19.09.2019 по делу № 077/07/00-9587/2019.
3. Организатору торгов после внесения изменений в регламент используемой электронной торговой площадки предоставить всем участникам, подавшим заявки на участие в торгах возможность повторного внесения задатка, в случае, если задатки были возвращены, уведомить участников о возможности повторного внесения задатка, при этом отклонение участников, не предоставивших задаток на участие в Аукционе не допускается в случае, если Организатором торгов не доведена до участников торгов информация о возможности повторного направления задатка.
4. Организатору торгов назначить новую дату проведения Аукциона и уведомить о дате и времени его проведения допущенных участников.
5. Организатору торгов провести Аукцион и завершить процедуру с учетом сложившегося круга участников.
6. Оператору электронной торговой площадки — ООО «СТЭП», обеспечить возможность исполнения настоящего предписания Заказчиком.
7. Организатору торгов разместить информацию о вышеуказанных изменениях в источниках, предусмотренных для размещения информации о торгах законодательством Российской Федерации.
8. Организатору торгов, Оператору ЭТП исполнить настоящее предписание в срок до **18.12.2019**.
9. Организатору торгов, Оператору ЭТП о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до **20.12.2019** включительно с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).