

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13688/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.08.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Фонд
недвижимости»; ООО «БЕЛЫЙ ВЕТЕР»; ООО «СТЭП»;

рассмотрев жалобу ООО «Фонд недвижимости» (далее — Заявитель) на действия
оператора торговой площадки ООО «СТЭП» (далее — Оператор ЭТП) при
проведении ООО «БЕЛЫЙ ВЕТЕР» (далее — Организатор торгов) аукционов по
реализации имущества должников (извещения № 120721/51048754/03 лот 1, №
050721/51048754/01 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Оператора
ЭТП при проведении Организатором торгов аукциона по реализации имущества
должника.

Из доводов жалобы следует, что при проведении Аукциона Организатором торгов
нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку функционал
электронной торговой площадки не позволил подать участнику ценовое
предложение.

В качестве документов, подтверждающих заявленные доводы Заявителем
представлена видеозапись.

Оператор ЭТП и Организатор торгов с доводами жалобы не согласись,
представили письменные возражения.

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.

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 Закона 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. Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 56 Федерального закона от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» (далее - Закон об ипотеке) имущество, заложенное по договору об ипотеке, на которое по решению суда обращено взыскание в соответствии с Законом об ипотеке, реализуется путем продажи с публичных торгов, за исключением случаев, предусмотренных указанным законом.

Таким образом, проведение Аукционов является обязательным в силу Закона об исполнительном производстве и Закона об ипотеке, 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.

Комиссией установлено, что извещение о проведении торгов № 050721/51048754/01, лот 1 было опубликовано 09.07.2021 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (www.torgi.gov.ru) (далее — Официальный сайт).

Дата окончания срока подачи заявок — 22.07.2021.

Предметом Торгов являлось имущество должника: Квартира общ.пл. 51,8 кв.м., по адресу: г.Москва, ул.Хабаровская, д.8, кв.4, к.н. 77:03:0002019:7402.

Также, извещение о проведении торгов № 120721/51048754/03, лот 1 было опубликовано 12.07.2021 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (www.forgi.gov.ru) (далее — Официальный сайт).

Дата окончания срока подачи заявок — 22.07.2021.

Предметом Торгов являлось имущество должника: квартира общ.пл. 37,5 кв.м., по адресу: г.Москва, б-р Осенний, д.15, кв.154: к.н. 77:07:0001002:13170.

Как указывает Заявитель, в требованиях электронной торговой площадки E1-torg.net принадлежащей ООО «СТЭП» предусматривается установка на компьютер программы ELTORGASSIT расположенной по ссылке.

При этом в 11:21 с сервера ЭТП поступает команда через ELTORGASSIT на отключение сетевого подключения на компью Заявителя, вследствие чего отключается интернет.

В 11:22 Заявитель подключил резервную сетевую карту к компьютеру что бы восстановить сетевое подключение и возобновить доступ в интернет для подачи ценовых предложений.

В промежутке с 11:22 до 11:23 Заявитель возвращается на ЭТП и пытается подать ценовые предложения, а именно нажимает кнопку на ЭТП «ПОВЫСИТЬ СТАВКУ» далее вводит ценовое предложение, нажимает кнопку «ПОВЫСИТЬ» и подписывает цифровой подписью предложение о цене нажатием кнопки «ОК», при этом ЭТП не отвечает на запросы о подаче предложений о цене. Совершив несколько попыток подать предложение ЭТП не отреагировала ни ошибкой подачи предложения, ни его принятием.

В 11:23 с сервера ЭТП снова поступает команда через ELTORGASSIT на отключение сетевого подключения на компьютер Заявителя, вследствие чего отключается интернет.

В 11:25 Заявитель включил сетевую карту к компьютеру что бы восстановить сетевое подключение и возобновить доступ в интернет. После восстановления сетевого подключения и доступа в сеть интернет, с сервера ЭТП поступает команда через ELTORGASSIT на принудительную перезагрузку компьютера. ELTORGASSIT передал команду посредством встроенной по умолчанию в операционную систему службы для управления компьютером «Инструментарий управления Windows (WMI).

Также Заявитель указывает, что после того, как компьютеры были перезагружены и Заявитель смог войти в личный кабинет на ЭТП, то обнаружили что торги по данным лотам были завершены.

Так, Заявитель указывает, что неизвестный собственник электронной торговой площадки расположенной по адресу <https://el-torg.net> удаленно управляет компьютерами с установленной по их требованию программой ELTORGASSIT, отключает интернет, перезагружает компьютеры, что напрямую влияет на ход

абсолютно всех торгов проводимых на ЭТП <https://el-torg.net>.

В соответствии с Регламентом ЭТП, Оператор ЭТП обеспечивает бесперебойное функционирование предназначенных для проведения торгов ЭТП и программно-аппаратного комплекса (пункт 3.4.1.).

Пунктом 3.4.2. Регламента предусмотрено, что Оператор ЭТП обеспечивает непрерывность проведения торгов, функционирование программных и технических средств, используемых для проведения торгов, а также равный доступ Пользователей к участию в торгах.

В соответствии с пунктом 3.4.3. Регламента, в ходе торгов, начиная от времени начала торгов до времени подведения результатов торгов, Оператор ЭТП обеспечивает техническую поддержку Организаторов торгов, при использовании пользовательского функционала ЭТП.

Согласно пункту 3.4.4. Регламента, Оператор ЭТП обеспечивает техническую возможность представления заявки на участие в торгах и прилагаемых к ней документов, их копий в форме электронных документов.

Оператор ЭТП обеспечивает свободный круглосуточный бесперебойный доступ к ЭТП через сеть "Интернет" в течение всего времени проведения торгов: Организатору торгов, Пользователям, подавшим в качестве заявки на участие в торгах, Пользователям признанным, Организатором торгов участником торгов (3.4.5.).

Как пояснил на заседании Комиссии Оператор ЭТП, программа El Assist, в силу технической особенности, не может принимать и передавать команды из вне компьютера пользователя используя удаленный доступ и команды с сервера торговой площадки, не может отключать сетевое оборудование и интернет, также её невозможно контролировать через удаленный доступ.

Однако, ООО «СТЭП» предприняла аналогичные действия по проверки программы El Assist через сертифицированный центр АО «Лаборатория Касперского», метод проверки фиксировался с помощью программы захвата экрана, в реальном, одномоментном времени. Результат проверки подтверждает отсутствия вредоносного кода в программе, вирусов и возможности удаленного управления.

Согласно журналу активности пользователей, Заявитель имел возможность пользоваться интерфейсом ЭТП, о чем свидетельствует записи об открытии страниц и его активности.

Кроме того, следует отметить, что интерфейс – общая граница между отдельными системами, через которую они взаимодействуют, совокупность средств и правил, обеспечивающих взаимодействие отдельных систем, при этом существует значительное разнообразие интерфейсов, обеспечивающих определенного рода взаимодействие.

Комиссия отмечает, что представленный Заявителем видеоматериал не является надлежащим доказательством, поскольку содержит исключительно фрагмент записи, при этом невозможно однозначно установить действия Заявителя которые предшествовали началу записи, в том числе не были сбиты Заявителем настройки браузера и иных настроек устройства, с которого Заявитель осуществлял вход.

Также Комиссией не представляется возможным сделать однозначный вывод о том, кем именно осуществляется видеозапись, идентифицировать лицо, осуществившего вход в личный кабинет на электронной площадке от имени Заявителя также невозможно.

Комиссия критически оценивает довод Заявителя о неизвестном собственнике электронной торговой площадки расположенной по адресу <https://el-torg.net>, который удаленно управляет компьютерами с установленной по их требованию программой ELTORGAS SIT, отключает интернет, перезагружает компьютеры, что напрямую влияет на ход абсолютно всех торгов проводимых на ЭТП <https://el-torg.net>, поскольку доказательств в обоснование данного довода Заявителем не представлено.

В рассматриваемом случае, Комиссией установлено, что в период проведения Торгов ЭТП работала без технических сбоев, оператор электронной площадки обеспечивал функционирование электронной площадки в соответствии с положениями Регламента.

Оператором ЭТП был обеспечен равный доступ участников торгов к процедуре подачи ценового предложения, включая надежное функционирование используемых программно-аппаратных средств электронной площадки, во время проведения торгов ЭТП работала в штатном режиме, торги проведены корректно, сбоев в работе ЭТП не зафиксировано, что подтверждается предоставленным журналом активности пользователей, где отражены действия пользователей за заявленный в жалобе временной период, согласно которому пользователи беспрепятственно просматривали лоты, загружали документы, входили в систему.

Комиссия отмечает, что в силу отсутствия необходимых знаний, а также технического оснащения (оборудования) лишена возможности проверки данных видеозаписей на предмет «вырезания видеофрагментов», «вставки иных видеофрагментов», «склейки видеофрагментов» и т.д.

Вместе с тем ввиду ограниченности сроков на рассмотрение жалобы (максимальное количество рабочих дней для рассмотрения жалобы в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции составляет 14 дней) Комиссия лишена возможности направления соответствующих запросов в организации, специализирующихся на проверке видеоматериалов.

Также статья 18.1 Закона о защите конкуренции не предусматривает возможности привлечения Комиссией экспертов, специалистов для участия в рассмотрении жалобы с целью проведения экспертиз.

Помимо этого в соответствии со статьями 102, 103 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате нотариус осуществляет процедуру обеспечения доказательств.

Основанием необходимости совершения нотариальных действий является снижение вероятности представления недостоверных или незаконных доказательств.

В свою очередь представленная Заявителем видеозапись не заверена в установленном законодательством порядке.

Ввиду вышеизложенного Комиссия не может сделать однозначный вывод о достоверности данных видеозаписей.

Комиссия отмечает, что 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 не были представлены документы, подтверждающие факт корректной работы электронного устройства (персонального компьютера, ноутбука и т.д.), с которого осуществлялся вход на ЭТП для участия в оспариваемых Торгах, в том числе подтверждающих факт надлежащей настройки программного обеспечения, бесперебойного подключения к сети Интернет, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Организатора торгов и оператора ЭТП нарушений, 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, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Фонд недвижимости» на действия Оператора ЭТП ООО «СТЭП» при проведении ООО «БЕЛЫЙ ВЕТЕР» Торгов - необоснованной.
2. Снять ограничения на проведение Торгов, наложенные письмами Московского УФАС России от 13.08.2021 № ЕО/48847/21 и от 18.08.2021 № ЕО/49713/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех

месяцев со дня его принятия .