

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13287/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.08.2021 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии ..., представителей от ООО «Фиттбер», ООО «Южная коммерческая система»,

рассмотрев жалобу ... (далее — Заявитель) на действия ООО «Южная коммерческая система» (далее - ЭТП), ООО «Фиттбер» (далее - Организатор) при проведении аукциона по реализации имущества должника (извещение № 050721/49176128/02, 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 и Оператора торговой площадки при проведении Торгов.

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 июля 2011 года № 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» 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.

Извещения о проведении Торгов размещены на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru.

Местом проведения Торгов является электронная торговая площадка ООО «Южная коммерческая система» (адрес в сети «Интернет» - www.ucs-torg.ru) (далее - ЭТП).

Регламент работы ЭТП размещен в открытом доступе на сайте ЭТП по адресу <https://www.ucs-torg.ru/Common/UserAgreement#reglament.r1> (далее — Регламент).

Начало приема заявок 06.07.2021

Дата окончания приема заявок 20.07.2021 до 20:00.

Дата проведения торгов 23.07.2021 в 12:00.

Заявитель в своей жалобе указывает, что 23.07.2021 в день торгов в 12:00 Заявитель принимала участие в торгах, но когда делал ценовое предложение у него появлялась ошибка № 404.

Заявитель обратился в техподдержку ЭТП, где специалист консультировал его по настройке рабочего места, в момент настройки произошел выброс из личного кабинета, после чего Заявитель уже не мог зайти под своим логином и паролем.

Техподдержка ЭТП не смогла помочь Заявителю решить проблему работы на сайте оператора.

После окончания Торгов Заявитель вновь смог зайти на площадку, по словам Заявителя сайт некорректно работал только во время проведения торгов.

Таким образом Заявитель не смог принять участия в торгах, так как сайт оператора торговой площадки работал некорректно.

На заседании Комиссии Заявителем была представлена видеозапись работы на сайте в момент проведения торгов, а также запись разговора с техподдержкой ЭТП.

Организатор торгов и Оператор торговой площадки с доводами жалобы не согласились, и на заседании Комиссии пояснили следующее.

Торги проведены в соответствии с поручением ТУ Росимущества в Московской области № 69-1 от 05.03.2021. Сопровождение функционирования электронной

торговой площадки и непрерывный мониторинг работоспособности программного обеспечения ЭТП обеспечивает ООО «Южная коммерческая система».

В силу положений статьи 428 ГК РФ Регламент торговой площадки является договором присоединения и влечет за собой возникновение взаимных обязанностей для сторон.

В соответствии с пунктом 5.2. Регламента Оператор не несет ответственность за какой-либо ущерб, потери и прочие убытки, которые понес Пользователь по причине несоответствия программно-технических средств Пользователя требованиям, указанным в Регламенте.

В силу пунктом 5.3. Регламента Пользователь отвечает за соблюдение требований настоящего Регламента, пользовательской документации, руководств и инструкций, определяющих работу на ЭТП и размещенных на ЭТП. Оператор не несет ответственность за какой-либо ущерб, потери и прочие убытки, которые понес Пользователь по причине ненадлежащего исполнения Регламента, несоблюдения пользовательской документации, руководств и инструкций, определяющих работу на ЭТП и размещенных на ЭТП.

Пунктом 5.9. Регламента предусмотрено, что Оператор электронной площадки не несёт ответственность за какой-либо ущерб, потери и прочие убытки, которые понёс Пользователь по причине наличия у Пользователя проблем с аппаратно-техническим комплексом, обусловленных следующими причинами:

- наличие программно-технических ограничений и настроек, которые содержались в компьютерной технике Пользователя электронной площадки, что не позволило Пользователю полноценно работать на электронной площадке;
- невозможность работы Пользователя на электронной площадке по причине заражения компьютерной техники Пользователя электронной площадки вирусами (в этом случае электронная площадка не пропускает информацию, поступающую из компьютеров Пользователя);
- недостатки в работе сетевых систем и ограничения, введённые Пользователем электронной площадки либо провайдером пользователя в их настройки, а также сбои в работе аппаратно-технического комплекса Пользователя электронной площадки либо провайдера пользователя, которые привели к нерегламентированным и непредвиденным временным отключениям Пользователя электронной площадки от всемирной компьютерной сети Интернет и не позволили Пользователю электронной площадки полноценно на ней работать;

Таким образом, пользователь сам несет риск наступления неблагоприятных последствий вследствие неверной настройки программного обеспечения, иных технических ошибок.

По словам представителя ЭТП в период проведения торгов 23.07.2021 площадка работала без технических сбоев, оператор электронной площадки обеспечивал функционирование электронной площадки согласно пункту 7 Регламента.

На заседании Комиссии представитель ЭТП предоставил журнал активности пользователей, где отражены действия пользователей за заявленный в жалобе временной период, согласно которому пользователи беспрепятственно

просматривали лоты, загружали документы, входили в систему.

Данный журнал активности подтверждает отсутствие какого-либо технического сбоя на ЭТП во время проведения оспариваемого торга.

В ходе изучения видеозаписи Заявителя установлено следующее.

На представленной Заявителем видеозаписи под названием «запись торгов по Домодедово» продолжительностью 16 минут 59 секунд зафиксировано, что специалистом службы технической поддержки ЭТП в ответ на обращение Заявителя, поступившее на ЭТП 23.07.2021 в 12 часов 01 минуту, в телефонном режиме были обеспечены поиск и устранение причин возникновения технических проблем со стороны Заявителя.

Техподдержка ЭТП озвучивал пошаговый алгоритм действий, которые необходимо предпринять Заявителю, разъяснив причину ошибки 404 и уточнив, все ли ненужные для участия в торгах программы, приложения и браузеры кроме Internet Explorer закрыты.

Заявитель ответил утвердительно, тем самым сообщил специалисту технической поддержки ЭТП недостоверные сведения, поскольку в это время на компьютере Заявителя было открыто 14 активных вкладок, не имеющих отношения к торгам, включая приложения Telegram и WhatsApp, открытых в браузере Google Chrome, во время торгов Заявителем ведется переписка в мессенджере WhatsApp.

Таким образом Заявитель не выполнял указания специалиста технической поддержки ЭТП.

На основе анализа видеозаписи идентифицировать Комиссией сторонний сайт, используемое программное обеспечение, включая браузер, не представляется возможным.

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.

Кроме того Комиссия 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 в соответствии со статьей 14.1 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.

Помимо этого в соответствии со статьями 102, 103 Основ законодательства

Российской Федерации о нотариате нотариус осуществляет процедуру обеспечения доказательств.

В свою очередь Заявителем на заседании Комиссии представлены видеозаписи, не заверенные 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 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).

На основании вышеизложенного, изучив представленные в материалах дела документы и доказательства в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора, ЭТП при проведении Торгов необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Торгов, наложенные письмами Московского УФАС России от 29.07.2021 № ЕО/45162/21, от 05.08.2021 № ЕО/46635/21, от 11.08.2021

№ ЕО/47936/21.

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