

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10495/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.06.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителей, ООО «Южная коммерческая система», ООО Консалтинговая группа «М-Лигал»,

рассмотрев жалобу (далее — Заявитель) на действия оператора торговой площадки ООО «Южная коммерческая система» (далее — Оператор торговой площадки, Оператор, Торговая площадка) при проведении ООО Консалтинговая группа «М-Лигал» (далее — Организатор торгов, Организатор) аукциона по реализации имущества должника (извещение № 160421/34705371/01, лот 2) (далее — Аукцион);

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 торговой площадки при проведении Организатором торгов Аукциона по реализации имущества должника.

Из жалоб следует, что при проведении Аукциона Организатором торгов нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Оператор не смог обеспечить бесперебойную работу торговой площадки.

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 части 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 Аукциона 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.

Извещение о проведении торгов № 160421/34705371/01 размещено 16.04.2021г. на официальном сайте <https://torgi.gov.ru>, а также на сайтах Организатора торгов <http://www.tenderliga.ru> и электронной торговой площадки ООО «Южная коммерческая система» <https://www.ucs-torg.ru>.

Дата начала подачи заявок: 16.04.2021.

Дата окончания подачи заявок: 26.05.2021.

Дата проведения торгов: 31.05.2021 в 12:00.

Как указывают Заявитель в составе жалобы, им на участие в процедуре была подана соответствующая заявка, которая в последующем была допущена до торгов.

В установленное время Заявитель (находился по месту жительства в г. Новосибирске (+4 часа к московскому времени)) получил доступ, стал принимать участие в Аукционе, неоднократно осуществлял ставки.

Однако начиная с 12:29 минут фактически возможность осуществления ставок

прекращена – при нажатии кнопки страница в интернете перезагружалась, при этом иные кнопки, как то - обновить/актуализировать были доступны, что подтверждается видеозаписями, фиксирующими данные попытки заявителя.

Заявителем было предпринято несколько попыток входа на электронную площадку, при этом, Заявитель отметил, что на сайте электронной площадке никаких уведомлений о неработоспособности последней не было.

Окончание торгов по данному лоту аукциона произошло в 12:39, победителем определена с предложенной ценой 5 058 000,00 рублей, ставка сделана 31.05.2021 12:29:42.

31.05.2021 в 16:34 (местное время, 12:34 по Москве) Заявитель обратился в техническую поддержку по вопросу ошибки, однако впервые дозвонился и сообщил оператору в 12:52 по Москве. В это время торги уже были завершены.

По причине сбоя в работе сайта Оператора Заявитель, по его мнению, был ограничен в возможности подачи ценового предложения, при этом из представленного видео видно, что никаких сообщений, надписей не появлялось, операторы службы поддержки также в последствии никаких причин нестабильной работы площадки не назвали.

Рекомендации по настройке программного обеспечения полностью соблюдены, работа велась в браузере Internet Explorer, его версия и настройки технологии JavaScript были выполнены в соответствии с рекомендациями по настройке программного обеспечения, размещенными на сайте Оператора. Вместе с тем, Заявителем в видео не представлена информация о действующих настройках браузера.

Кроме того, Заявителем была пройдена успешная проверка электронной цифровой подписи (далее – ЭЦП) на сайте Оператора во время проведения Аукциона.

По мнению Заявителя, сам факт авторизации Заявителя с помощью ЭЦП на сайте Оператора, а также то, что Заявителем ранее делались ставки на данной торговой площадке, говорит о том, что никакой ошибки в настройках не было, ошибка не могла возникнуть по вине Заявителя, так как подписание (авторизация с помощью ЭЦП на сайте Оператора) уже произошло и дальнейшие сбои при подписании последующих действий на сайте Оператора технически не возможны, за исключением блокировки действий участников Аукциона со стороны системных (технических) администраторов сайта Оператора или в связи со сбоем программного обеспечения сайта Оператора.

Организатор торгов по доводам, изложенным в жалобах пояснил, что сопровождение функционирования электронной торговой площадки и непрерывный мониторинг работоспособности программного обеспечения торговой площадки обеспечивает ЭТП «ЮКС».

Регламент работы ЭТП ООО «ЮКС» размещен в открытом доступе на сайте Оператора по адресу <https://www.ucs-torg.ru/Common/UserAgreement> (далее — Регламент).

В силу статьи 428 Гражданского кодекса Российской Федерации Регламент

является публичным договором присоединения.

Регламентом работы ЭТП предусмотрено, что 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 в соответствии с правами, предоставленными указанным лицам согласно законодательству Российской Федерации (пункт 7.4).

Согласно пункту 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 настоящем Регламенте.

При этом в силу 5.9. Регламента, 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:

1) наличие программно-технических ограничений и настроек, которые содержались в компьютерной технике Пользователя электронной площадки, что не позволило Пользователю полноценно работать на электронной площадке;

2) 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);

3) недостатки в работе сетевых систем и ограничения, введённые Пользователем электронной площадки в их настройки, а также сбои в работе аппаратно-технического комплекса Пользователя электронной площадки, 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;

4) недостатки в работе сетевых систем и ограничения, введённые региональным провайдером (компанией, предоставляющей Пользователю электронной площадки доступ во всемирную компьютерную сеть Интернет), а также сбои в работе аппаратно-технического комплекса у регионального провайдера Пользователя электронной площадки, которые привели к нерегламентированным и непредвиденным временным отключениям Пользователя от всемирной сети Интернет и не позволили Пользователю полноценно работать на электронной площадке;

5) отсутствие у Заявителя компьютерной техники с необходимым набором программно-технических возможностей, удовлетворяющих требованиям Регламента.

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 электронной площадке и размещенных на электронной

площадке.

Заявителем на заседании Комиссии были предоставлены видеозаписи, в которых Заявитель пытается сделать ставку на сайте Оператора, но при нажатии на кнопку, страница перезагружается, таким образом Заявитель хотел показать, что у него не было возможность осуществить подачу ценового предложения в связи с техническими проблемами на сайте Оператора торговой площадки.

Вместе с тем представленные Заявителем видеоматериалы не являются надлежащими доказательствами, поскольку содержат исключительно фрагмент записи, при этом невозможно однозначно установить действия Заявителя, которые предшествовали началу записи, в том числе не были ли сбиты Заявителем настройки браузера и иных настройки устройства, с которого Заявитель осуществлял вход. Также Оператор пояснил, что подача ценовых торгов завершилась в соответствии с установленным в Регламенте порядком. Более того, из видео не представляется возможным установить, что у Заявителя функционировал браузер на других сайтах.

Таким образом, из представленных пользователем сведений невозможно сделать вывод о соответствии программно-технических средств Пользователя требованиям площадки.

Так, например, отсутствуют сведения, что работа на Площадке пользователем осуществлялась на лицензионном программном обеспечении (операционной системе), о том в каком браузере (а также в какой версии браузера) пользователем осуществляется работа в системе, не установлены ли у пользователя в браузере приложения, которые влияют на его работу, и так далее.

На заседании Комиссии Оператор представил запись телефонного обращения, из которого следует, что у Заявителя был некорректно настроен браузер, с которого осуществляется работа на сайте Оператора торговой площадки.

В силу пункта 5.3 Регламента, Пользователь отвечает за соблюдение требований настоящего Регламента, пользовательской документации, руководств и инструкций, определяющих работу на ЭТП и размещенных на ЭТП, таким образом, пользователь сам несет риск наступления неблагоприятных последствий вследствие неверной настройки программного обеспечения, иных технических ошибок.

Представитель Оператора торговой площадки на заседании Комиссии представил Журнал активности сайта за 31.05.2021, из которого следует, что во время проведения Аукциона сайт работал корректно, пользователи беспрепятственно подавали ценовые предложения по указанному в жалобе лоту.

По мнению электронной торговой площадки, довод Заявителя о невозможности подачи ценового предложения подтверждает факт некорректной работы или настройки рабочего места Заявителя, поскольку Заявитель не уделил должного внимания настройке своего рабочего места или не обеспечили корректную работу его программно-технических средств в нарушение пользовательских инструкций.

Комиссия критически оценивает доводы Заявителя о преднамеренном

техническом сбое, поскольку при наличии сбоя у торговой площадки, так как надлежащих доказательств не представлено. Кроме того, сообщений об аналогичных проблемах в адрес Оператора торговой площадки от других пользователей не поступало.

В рассматриваемом случае, Комиссией установлено, что в период проведения Аукциона, 31.05.2021 торговая площадка работала без технических сбоев, оператор электронной площадки обеспечивал функционирование электронной площадки согласно п. 7.4. Регламента проведения торгов ЭТП «ЮКС».

Оператором торговой площадки был обеспечен равный доступ участников торгов к процедуре подачи ценового предложения, включая надежное функционирование используемых программно-аппаратных средств электронной площадки, во время проведения торгов торговая площадка 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.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лица, участвующие в деле, обязаны вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства.

Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Оператора торговой площадки 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).

В этой связи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу на действия Оператора торговой площадки при проведении Организатором торгов Аукциона по реализации имущества должника необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные на проведение процедур, письмами Московского УФАС России от 18.06.2021 № ЕО/35610/21, от 28.06.2021 № ЕИ/37634/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.