



ТОРГОВО-ПРОМЫШЛЕННАЯ ПАЛАТА РОСТОВСКОЙ ОБЛАСТИ
CHAMBER OF COMMERCE AND INDUSTRY OF ROSTOV REGION

Россия, 344022, г. Ростов-на-Дону, пр. Кировский, 40А, тел./факс: +007 (863) 2687600, 2687601
40A Kirovskiy ave., Rostov-on-Don, 344022, Russia, tel./fax: +007 (863) 2687600, 2687601
E-mail: tpp@tppro.ru www.tppro.ru

№ 875/08

«26» сентября 2012 г.

Комитет
по охране окружающей среды
и природных ресурсов
Ростовской области

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

на проект постановления Правительства Ростовской области
«О внесении изменений в постановление
Правительства Ростовской области от 29.03.2012 №248»

Торгово-промышленной палатой Ростовской области (аккредитована в качестве независимого эксперта, уполномоченного на проведение экспертизы на коррупциогенность распоряжением Министерства юстиции Российской Федерации от 1 сентября 2009 г. № 3176-р) в соответствии со статьей 12 Закона Российской Федерации «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации», статьей 6 Федерального закона "О противодействии коррупции", статьей 5 Федерального закона «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов» проведена независимая экспертиза проекта постановления Правительства Ростовской области «О внесении изменений в постановление Правительства Ростовской области от 29.03.2012 №248» (далее – проект постановления).

Поводом для производства экспертизы явилось размещение проекта постановления на сайте Правительства Ростовской области (<http://www.donland.ru/EventScheduler/EventSchedulerViewPost.aspx?pageid=90180&ItemID=39643&mid=84019>).

Проектом постановления (пункт 1) вносятся изменения в приложение № 1 к постановлению Правительства Ростовской области от 29.03.2012 № 248 «Об утверждении Порядка предоставления недр в пользование, а также пользования недрами, оформления, переоформления, государственной регистрации и выдачи лицензий на пользование участками недр» (далее – Порядок предоставления недр).

Порядок предоставления недр дополняется пунктом 17.8., который предусматривает, в частности, что «сумма внесённого задатка при участии в аукционе подлежит возврату всем участникам аукциона, кроме победителя. Подлежащие возврату суммы внесённого задатка возвращаются участникам аукциона в тридцатидневный срок со дня его проведения».

В соответствии с п. 1, 4 ст. 447 ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. Торги проводятся в форме аукциона или конкурса.

Согласно п. 4 ст. 448 ГК РФ участники торгов вносят задаток в размере, сроки и 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.

Таким образом, с момента проведения аукциона и определения победителя торгов денежные суммы, внесенные иными участниками торгов, утрачивают свою обеспечительную функцию (п. 1 ст. 380 ГК РФ) и подлежат возврату (п. 4 ст. 448 ГК РФ). Указанное в законе требование о возврате задатка сформулировано императивно.

Следовательно, с этого момента у организаторов торгов возникает и гражданско-правовая обязанность по возврату задатка. В статьях 309 и 310 ГК РФ установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательств и требованиями закона; односторонний отказ от исполнения обязательств не допускается, за исключением случаев, предусмотренных договором.

В силу требований п. 2 ст. 314 ГК РФ в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

По смыслу Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" возврат денежных сумм, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в торгах, производится в течение 5 дней (п. 5 ст. 21, п. 9, 12 ст. 25, п. 4 ст. 33, п. 9 ст. 35 и другие).

Именно такой срок и следует признавать в качестве срока, необходимого для возврата внесенных участниками сумм задатка.

Следует учитывать, что в извещении о проведении торгов определяются размер, сроки и порядок внесения задатка (п. 4 ст. 448 ГК РФ). Конституция РФ (пункт «о» ст. 71) и действующее федеральное законодательство не предоставляют права субъектам федерации вводить собственное правовое регулирование сроков исполнения обязательств.

Установление 30-ти дневного срока для возврата внесенного задатка приводит к отвлечениям на длительный период денежных средств участников аукциона, обуславливает необходимость компенсации выбывших оборотных средств, в том числе и посредством кредитов банков, влечет за собою неосновательное обогащение организатора аукциона за счет его участников (ст. 1102 ГК РФ).

Помимо прочего в отмеченной части Порядок проведения торгов содержит коррупциогенные факторы: возможность произвольного возврата сумм задатка в пределах 30-ти дневного срока, принятие акта с превышением компетенции (в части), возложение на хозяйствующих субъектов обременительных требований, приводящих к причинению им ущерба (подп. «б», «д» пункта 3, подп. «а» пункта 4 Методики проведения антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов, утв. Постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2010 года № 96).

Президент
Торгово-промышленной палаты
Ростовской области



Н.И.Присяжнюк