Межрегиональное территориальное управление Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Республике Мордовия, Республике Марий Эл, Чувашской Республике и Пензенской области 430005, РМ, г. Саранск, ул. Коммунистическая, 50

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большая Якиманка, 23, Москва г., 119180

РЕШЕНИЕ

по результатам внеплановой проверки соблюдения законодательства

Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок

01.03.2019 г. г. Саранск,

пр. Ленина, 14

Инспекция Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) по контролю в сфере закупок (далее – Инспекция) в составе:

руководитель Инспекции:

– начальник отдела контроля закупок Мордовского УФАС России;

члены Инспекции:

- ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок Мордовского УФАС России;

– ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок Мордовского УФАС России,

– специалист-эксперт отдела контроля закупок Мордовского УФАС России;

в результате проведения внеплановой проверки в период с 26 февраля по 04 марта 2019 года электронного аукциона № 0109100002019000010 на «оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решение об обращении взыскания на имущество (Пензенская область)» (далее – Аукцион), в соответствии с ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 15, п. 2 ч. 22 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), на основании приказа Мордовского УФАС России № 29-од от 25.02.2019 года «О проведении внеплановой проверки» и обращения ООО «Строительная Сфера» от 20.02.2019 г.

УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России поступила жалоба от ООО «Строительная Сфера» (вх. № 918 от 20.03.2019 г.) на положения документации при проведении электронного аукциона

№ 0109100002019000010 на «оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решение об обращении взыскания на имущество (Пензенская область)», а именно об установлении Заказчиком в техническом задании документации Аукциона в п. 7, условия исполнения контракта о том, что исполнитель обязан размещать информацию о реализуемом имуществе на электронной торговой площадке www.rts-tender.ru, в связи с чем Исполнителю необходимо пройти аккредитацию на данной площадке. По мнению Заявителя, организатор торгов должен самостоятельно выбирать форму проведения аукциона при реализации имущества,

однако Заказчиком данное право ограничено путем установления требования по проведению торгов в электронной форме.

Руководствуясь пунктами 1, 2, 3 части 11 статьи 105 Закона о контрактной системе, жалоба возвращена обществу с ограниченной ответственностью «Строительная Сфера», в связи с тем, что подана по истечении срока, предусмотренного частью 4 статьи 105 Закона о контрактной системе.

В результате осуществления внеплановой проверки в соответствии со статьей 99 Закона о контрактной системе Инспекция Мордовского УФАС России установила следующее.

В результате проведения в соответствии с п. 2 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки инспекция Мордовского УФАС России установила следующее.

Извещение и документация о проведении Аукциона размещены Межрегиональным территориальным управлением Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Республике Мордовия, Республике Марий Эл, Чувашской на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: http://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 04.02.2019 г.

Начальная (максимальная) цена контракта: 343333, 33 рублей.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 12.02.2019 года.

В силу статьи 8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться в том числе следующими правилами:

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Предметом рассматриваемого Аукциона является «оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решение об обращении взыскания на имущество (Пензенская область)».

В соответствии с п. 7 под. 7.1. технического задания документации Аукциона Заказчиком установлены следующие общие требования к оказанию услуг: организация и проведение торгов по продаже имущества в соответствии с требованиями Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», Федерального закона от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», Гражданского кодекса Российской Федерации на электронной торговой площадке **www.rts-tender.ru**. Исполнитель должен иметь аккредитацию на данной электронной торговой площадке или получить аккредитацию в течение 14 дней с момента заключения Контракта.

Согласно п. 5.5 Положения о Федеральном агентстве по управлению государственным имуществом, утв. постановлением правительства РФ от 05.06.2008 № 432, функции по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, а также функции по реализации конфискованного имущества осуществляет Федеральное агентство по управлению государственным имуществом.

Из анализа действующего законодательства РФ следует, что порядок реализации арестованного имущества, в том числе обремененного залогом, регламентируется рядом следующих нормативных правовых актов: при реализации недвижимого имущества, обремененного залогом, организатор торгов руководствуется ст. 448 - 449 Гражданского кодекса Российской Федерации, Федеральным законом от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», Федеральным законом от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», Постановлением Правительства от 10 сентября 2012 г. № 909 «Об определении официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «интернет» для размещения информации о проведении торгов и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», методическими рекомендациями по вопросам организации продажи имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым представлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, утвержденными заместителем руководителя Росимущества Бобровской В.Е. от 11.04.2014 г.

Согласно ч. 3 ст. 87 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее – Закон об исполнительном производстве) реализация недвижимого имущества должника, ценных бумаг (за исключением

инвестиционных паев открытых паевых инвестиционных фондов, а по решению судебного пристава-исполнителя - также инвестиционных паев интервальных паевых инвестиционных фондов), имущественных прав, заложенного имущества, на которое обращено взыскание для удовлетворения требований взыскателя, не являющегося залогодержателем, предметов, имеющих историческую или художественную ценность, а также вещи, стоимость которой превышает пятьсот тысяч рублей, включая неделимую, сложную вещь, главную вещь и вещь, связанную с ней общим назначением (принадлежность), осуществляется путем проведения открытых торгов в форме аукциона.

В соответствии с ч. 3 ст. 90 Закона об исполнительном производстве извещение о проведении торгов размещается на официальном сайте Российской Федерации в сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, и на официальном сайте Федеральной службы судебных приставов в сети "Интернет". Информация о проведении торгов должна быть доступна для ознакомления всем заинтересованным лицам без взимания платы.

В соответствии с п. 1 постановления «Об определении Официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Правительством Российской Федерации: определ адрес сайта www.torgi.gov.ru в качестве адреса официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации.

Пунктом 2 Правил направления информации о торгах по продаже заложенного недвижимого имущества в ходе исполнительного производства для размещения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» определено, что информация о торгах направляется организатором торгов для ее размещения на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Согласно ч. 5 ст. 57 Федерального закона «Об ипотеке» (залоге недвижимости)» установлено, что присутствие на публичных торгах по продаже заложенного имущества не участвующих в них лиц может быть ограничено только органами местного самоуправления в интересах поддержания общественного порядка. На публичных торгах во всяком случае имеют право присутствовать лица, имеющие права пользования продаваемым имуществом или вещные права на это имущество, а также залогодержатели по последующим ипотекам.

Инспекция Мордовского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы, пришла к выводу, что порядок реализации арестованного имущества, в том числе обремененного залогом, регламентируется рядом нормативных правовых актов, однако установление требования по размещению информации и аккредитации Исполнителя на электронной торговой площадке www.rts-tender.ru, а также установления требования к Исполнителю о проведения торгов только в электронной форме не регламентировано действующим законодательством Российской Федерации. Действия Заказчика нарушают п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Согласно ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Инспекция Мордовского УФАС России делает вывод, что техническое задание аукционной документации может содержать признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в связи с чем материалы дела необходимо передать по подведомственности в отдел контроля товарных рынков и органов власти для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении Закона о защите конкуренции.

2. Согласно ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком

В соответствии с п. 6.2 проекта контракта в случае просрочки исполнения Исполнителем своих обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, Заказчик направляет Исполнителю требование об уплате неустойки (пени). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлено правило расчета пени, тогда как расчет пени согласно ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе должен производиться исходя из ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации. В связи с чем, Заказчиком нарушена ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе.

2. В соответствии с п. 6 ч. 5 ст. 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе, наряду с предусмотренной частью 1 названной статьи информацией, содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 7.1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В силу п.п. 11 ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе: отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации.

Данные положения п. 11 ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе внесены Федеральным законом «О внесении изменений в Федеральный закон о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 31 декабря 2017 №504-ФЗ, применимы с 01 июля 2018 года.

Согласно представленным материалам дела, в пункте 32 информационной карты документации Аукциона, установлены обязательные требования к участникам закупок. При этом, аукционная документация не содержит таких требований, предусмотренных п. п. 7.1, 11 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

С учетом вышеизложенного, неуказание в информационной карте Аукциона Заказчиком вышеуказанных обязательных требований, установленных законодательством Российской Федерации, является нарушением требований ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе, образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

3. В соответствии с ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 3.2 проекта контракта указано, что оплата по Контракту осуществляется по безналичному расчету в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней со дня подписания сторонами Акта приема-сдачи услуг по форме, приведенной в Приложении № 3, путем перечисления Заказчиком платежным поручением причитающейся суммы на расчетный счет Исполнителя, указанный в настоящем Контракте, при наличии счета и счета-фактуры Исполнителя (если Исполнитель является плательщиком НДС).

Пунктом 3.3. проекта контракта предусмотрено, что оплата цены Контракта осуществляется в течение 10 банковских дней со дня подписания Сторонами Акта приема-сдачи Услуги путем перечисления Заказчиком платежным поручением причитающихся сумм на расчетный счет Исполнителя.

Согласно ч. 6 ст. 6.1 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) срок, определенный днями, исчисляется в рабочих днях, если срок не установлен в календарных днях. При этом рабочим днем считается день, который не признается в соответствии с законодательством Российской Федерации выходным и (или) нерабочим праздничным днем.

В настоящее время законодательством РФ не закреплено определение термина банковского дня. Зачастую, понятие «банковский день» отождествляется с понятием «операционного дня».

В соответствии с п. 1.3 Положения о Плане счетов бухгалтерского учета для кредитных организаций и порядке его применения (утв. Банком России 27.02.2017 № 579-П) кредитная организация самостоятельно определяет продолжительность операционного дня, представляющего собой операционно-учетный цикл за соответствующую календарную дату, в течение которого все совершенные операции оформляются и отражаются в бухгалтерском учете по балансовым и внебалансовым счетам с составлением ежедневного баланса.

Операционный день включает в себя операционное время, в течение которого совершаются банковские операции и другие сделки, а также период документооборота и обработки учетной информации, обеспечивающий оформление и отражение в бухгалтерском учете операций, совершенных в течение операционного времени, календарной датой соответствующего операционного дня, и составление ежедневного баланса в сроки, установленные пунктом 2.2 данной части.

Согласно абз. 2 ч. 1 ст. 194 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) если действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

Следовательно, понятия «банковский» и «рабочий» дни не являются тождественными (одинаковыми).

Таким образом, Заказчиком в документации об Аукционе ненадлежащим образом установлен срок оплаты, что является нарушением ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе и образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

На основании изложенного и руководствуясь ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 15, п. 2 ч. 22 ст. 99 Закона о контрактной системе, Инспекция

РЕШИЛА:

1. Признать действия Межрегионального территориального управления Федерального агентства по управлению

государственным имуществом в Республике Мордовия, Республике Марий Эл, Чувашской при проведении электронного аукциона № 0109100002019000010 на «оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решение об обращении взыскания на имущество (Пензенская область)» нарушением ч. 7 ст. 34, п. 1 ч. 1, ч. 3 ст. 64, ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе.

2. Выдать Межрегиональному территориальному управлению Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Республике Мордовия, Республике Марий Эл, Чувашской обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений требований законодательства о контрактной системе.

3. Передать материалы дела по подведомственности в отдел контроля товарных рынков и органов власти для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

4. Передать материалы настоящей проверки соответствующему должностному лицу Мордовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Руководитель Инспекции

Члены Инспекции