

ЮРИДИЧЕСКОЕ ПОНЯТИЕ ТОРГОВ В СОВРЕМЕННОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

Вышутина Екатерина Валерьевна

магистрант ФГБОУ ВПО «Самарский государственный экономический университет», Россия, г. Самара

Хохлов Вадим Аркадиевич

научный руководитель, д-р юрид. наук, профессор кафедры гражданского и предпринимательского права, Россия, г. Самара

В целях определения понятия торги, рассмотрим определения термина торги, которые определяют современные исследователи и законодательство.

Гражданский кодекс Российской Федерации (далее — ГК РФ), в частности статья 447, определяющая, что договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов, не раскрывает содержание понятия «торги».

«ГОСТ Р 51303-2013. Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения» определяет торги (тендер), как форму торговли, характеризующуюся заключением на торгах договора купли-продажи с победителем, предложившим условия, наиболее полно отвечающие требованиям организаторов конкурса (тендера).

Беляева О.А., характеризуя торги как специальную процедуру, посредством которой заключается договор, указывает на отличие ее от торга между единичным покупателем (заказчиком) и продавцом (подрядчиком), выражающееся в возможности изменять цену предлагаемых товаров (работ, услуг), используя механизм конкуренции между многочисленными претендентами. Кроме того, торги — это специальная юридическая процедура, опосредующая процесс предоставления какого-либо права, включая право на заключение договора [3].

Л.Ф. Гатаулина определяет торги, как специфический способ заключения гражданско-правового договора, преследующим цель выявления претендента, способного предложить максимально высокую цену (аукцион) или другие наилучшие условия договора (конкурс) и тем самым с большей вероятностью удовлетворить интересы, как организатора торгов, так и победителя [4].

Фоминых О.М. определяет торги, как специальный способ заключения договора, позволяющий организатору торгов выбрать наиболее выгодные условия благодаря конкуренции между, как минимум, двумя контрагентами [11].

Андреева Л.В. рассуждая над сущностью торгов для государственных нужд, определяет их, как систему, состоящую из нескольких элементов, которые взаимосвязаны и функционирование их подчинено единой цели — удовлетворению государственных нужд. Государственные нужды — это потребности в товарах, работах, услугах, необходимые для осуществления функций и полномочий государства и государственных заказчиков [1]. Федеральным законом 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) закупки определяются, как совокупность действий, направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка охватывает весь спектр действий поставщика и контрагента от определения поставщика до

исполнения обязательств по договору.

Таким образом, рассмотрев вышеизложенные определения, можно определить две функции торгов: экономическую и юридическую. При чем первая заключается в установлении цен на товар, а вторая — как способ заключения договора [2].

В рамках подготовки торгов определяется цена товаров, работ или услуг. Под ценой договора понимается размер денежных средств, подлежащих уплате одним участником договора другому [7], согласованная между продавцом и покупателем в ходе заключения договора [5].

Экономическая природа формирования цены предусматривает: нижний предел цены, ниже которого продавец не может снизить цену и продать товар, т. г. полученный от продажи доход не компенсирует вложенных в производство (приобретение) средств и верхний предел, обусловленный платежеспособностью покупателя и его готовностью купить товар.

Таким образом, посредством торгов устанавливается цена, компромиссно удовлетворяющая интересы обоих контрагентов.

Необходимо отметить, что сами торги не являются сделкой, так как представляют собой сложный юридический состав, включающий в себя последовательный ряд юридически значимых действий. Так проведение торгов включает в себя: опубликование извещения о проведении торгов, подачу заявок на участие в них, определение победителя и заключения с ним договора. Таким образом, торги представляют собой гражданско-правовой институт — способ заключения гражданско-правового договора, а также как определенный юридический факт, влекущий возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений [8].

В целях заключения любых договоров, направленных на продажу имущества, а также прав, можно применять торги, за исключением случаев, когда природа договора не совместима с сущностью торгов, это, к примеру, договор дарения, издательский договора, договор о совместной деятельности.

Основной задачей торгов является выявление лица, предлагающего наилучшие условия заключения договора для заказчика, который оказывается победителем торгов.

При проведении торгов возникают правоотношения между заказчиком и участниками. Таким образом, у заказчика возникает обязанность провести торги, выявить победителя, подписать протокол по итогам торгов, а у участников возникает обязанность подписать протокол торгов, причем только у одного из них — победителя [2].

ГК РФ не устанавливаются специальные правила к торгам, в соответствии со сферами деятельности. Между тем в настоящее время существуют различия между общими правилами проведения торгов, установленными ГК РФ и правилами, определенными Законом о контрактной системе. Так Андреева Л.В. отмечает, что Закон о контрактной системе предусматривает наличие торгов покупателя, при которых обеспечивается закупка товаров, работ, услуг, а не их продажа, при этом правила о торгах не совпадают с нормами ГК РФ.

Андреева Л.В., как и Беляева О.А. в качестве предмета торгов определяет не товар (работу, услугу), а право на приобретение (продажу) товаров (работ, услуг), опосредованное заключением договора.

Рассматривая, субъекты торгов, в частности для государственных и муниципальных нужд, Л.В. Андреева выделяет две основные группы: заказчики и поставщики.

Закон о контрактной системе определяет государственных, муниципальных заказчиков, а также бюджетные учреждения, которые могут осуществлять закупки.

Функции государства, как заказчика в соответствии со статьей 125 ГК РФ могут обеспечивать органы государственной власти, а также государственные корпорации, органы (учреждения) управления государственным внебюджетными фондами, а функции муниципального

заказчика, соответственно, органы местного самоуправления.

Государственными заказчиками могут также выступать и иные получатели бюджетных средств [1].

Участником закупки в соответствии с Законом о контрактной системе может выступать любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. Таким образом, участником закупки могут быть не только коммерческие организации, но и государственные унитарные предприятия, казенные учреждения и некоммерческие организации. При этом особое положение при участии в закупках устанавливается для учреждений уголовно-исполнительной системы [9] при производстве определенного перечня товаров (работ, услуг) и для субъектов малого предпринимательства [10].

В действующем законодательстве момент приобретения юридическим лицом статуса участника конкурса определен довольно не четко.

Так Федеральным законом «Об организованных торгах» участником торгов является лицо, которое допущено к участию в организованных торгах.

ГК РФ понятие участника торгов не раскрывает, определяя, что участники торгов вносят задаток в размере, в сроки и в порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов, следовательно, можно предположить, что статус участника торгов присваивается уже на момент подачи заявки на участие в конкурсе, подкрепленной денежными средствами в форме задатка.

Л.В. Андреева отмечает, что претендент, имея намерения стать поставщиком товара (работы, услуги) для государственных нужд проходит определенные стадии изменения своего статуса: участник размещения заказа, участник конкурса (аукциона и т.п.), победитель конкурса, поставщик товаров (работ, услуг) для государственных нужд [1].

Список литературы:

1. Андреева Л.В. Закупки товаров для федеральных государственных нужд: правовое регулирование. М.: Волтерс Клувер, 2009.
2. Байметов А.А. Понятие, юридическая природа и принципы торгов земельными участками: Пробелы в российском законодательстве 2008.
3. Беляева О.А. Торги: теоретические основы и проблемы правового регулирования: автореферат. М.:2012.
4. Гатаулина Л.Ф.: Правовое регулирование организации и проведения торгов. Автореф. дисс. на соиск. уч.степ. к.ю.н. — Краснодар, 2007.
5. «ГОСТ Р 51303-2013. Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения /Правовой сервер «Консультант плюс»/ [Электронный ресурс] /Режим доступа: [www/consultant.ru](http://www.consultant.ru).
6. Гражданский Кодекс Российской Федерации: офиц. Текст/Правовой сервер «Консультант плюс»/ [Электронный ресурс] /Режим доступа: [www/consultant.ru](http://www.consultant.ru).
7. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Ч. I: учеб.-практич. коммент. (постатейный) // под ред. А.П. Сергеева. — М.: Проспект, 2010 // СПС «КонсультантПлюс».
8. Кукла М.Е. Заключение договора на торгах: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. — М., 2007.
9. О порядке предоставления учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы преимуществ в отношении предлагаемой ими цены контракта: Постановление Правительства РФ от 14.07.2014 № 649.
10. О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации: Федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ.
11. Фоминых О.М. Признания недействительными торгов и заключенных на них договоров:

автореферат. М.:2014.