

Мартынова Людмила Викторовна

Магистрант НАЧОУ ВПО СГА

Направление: Юриспруденция

Магистерская программа: Гражданское право, семейное право, международное частное право

Торги как институт гражданского права в условиях современной рыночной экономики России

Аннотация. В статье рассматривается порядок заключения договоров на публичных торгах и особенностей их исполнения.

Ключевые слова: торги, договор, товар, конкурс, публичные торги, государственные и муниципальные нужды.

Смена экономической системы планового хозяйствования на принципы свободного рынка не могла не затронуть основные механизмы заключения гражданско-правовых договоров хозяйствующими субъектами. Одним из самых сложных, но при этом максимально эффективных способов заключения договора являются торги. Практика их использования расширяется год от года, торги стали применяться в различных сферах общественных отношений. Характерно, что торги активно используются в публичных сферах: исполнительное производство, размещение государственного (муниципального) заказа, приватизация, продажа квот, предоставление земельных участков для строительства, лесопользование и проч. Укрепление системы заключения договоров на торгах происходит и в частных отношениях (продажа имущества в процессе банкротства, рекламные торги, подрядные торги, биржевые торги, торги при реализации предмета залога). Сейчас ни одна из крупных корпоративных структур не обходится без использования процедуры торгов для выбора своих контрагентов. В любом случае торги минимизируют многие риски при заключении договоров.

Участие в аукционе – мероприятие, связанное с совершением юридических действий, которые направлены на получение высокой прибыли, при наличии значительной доли коммерческого риска.

В России торги можно условно разделить на пять разновидностей.

1. Продажа кредитором имущества, находящегося в залоге, по согласованию с должником.

2. Торги по продаже имущества в рамках исполнительного производства.

3. Торги в ходе внешнего управления и конкурсного производства.

4. Продажа на торгах государственного и муниципального имущества и предоставляемых государством льгот: акций приватизируемых предприятий, объектов незавершенного строительства, квот на вылов рыбы и др.

5. Иные экзотические виды аукционов:

– продажа объектов незавершенного строительства,

– реализация на торгах антиквариата и иного эксклюзивного имущества по инициативе собственника или законного владельца,

– объектов культурного наследия

– земельных участков особого правового статуса

и некоторые другие случаи [1, с. 77].

Для участия в торгах заинтересованным лицам необходимо представить продавцу следующие документы:

1. Заявку на участие в торгах по установленной форме.

2. Копию платежного документа, подтверждающего внесение задатка.

3. Иные документы, установленные организатором торгов. Заявителю может быть отказано в участии в торгах в случаях, если лицо, подавшее заявку, не представило в срок указанные документы [1, с. 96].

Если лицу, подавшему заявку на участие в торгах и внесшему задаток, отказано в участии в торгах, задаток подлежит возврату в трехдневный срок со дня принятия решения об отказе.

В действующем законодательстве предусмотрена возможность применения задатка, исполняющего фактически две функции –

доказательственную и обеспечительную. В соответствии с п. 4 ст. 448 ГК при проведении торгов на право заключения договора участники торгов вносят задаток в размере, в сроки и в 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. При этом в п. 5 ст. 448 ГК говорится, что лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола утрачивает внесенный им задаток. Организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан вернуть задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка [3, с. 31].

Очевидно, что задаток, предусмотренный ст. 448 ГК, направлен на обеспечение обязательства, в силу которого участник и организатор обязаны в случае победы участника в торгах заключить договор. Внесение участником торгов задатка и, соответственно, его принятие организатором торгов служат доказательством существования названного обязательства. Утрата задатка участником или выплата двойного размера задатка организатором в случаях нарушения обязательства по заключению договора являются проявлением обеспечительной функции задатка.

Задаток, предусмотренный ст. 448 ГК, не несет платежной функции, так как в случае заключения договора участником, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному на торгах договору, т. е. в счет исполнения иного обязательства, отличного от обеспечиваемого. Вследствие этого сумма, внесенная как задаток с целью обеспечения исполнения обязательств по участию в торгах, будучи засчитанной в счет исполнения обязательств, вытекающих из заключенного на торгах договора, трансформируется в аванс [2, с. 112].

Торги проводятся жюри, формируемым продавцом.

Торги начинаются с представления распорядителем торгов предмета торгов, объявления его начальной цены и величины шага торгов, установленного жюри.

Система проведения торгов должна быть изложена в регламенте торгов. Как правило, торги в форме открытого аукциона проводятся по голландской системе, при которой торги стартуют с начальной цены, после чего цена поднимается пошагово (шаг также установлен организатором торгов в регламенте).

В п. 5 ст. 448 ГК РФ разграничиваются два вида протоколов о результатах торгов: протокол, который имеет силу договора, и протокол, после составления которого должен быть подписан договор. Иными словами, протокол может быть тождествен договором, а может ему лишь предшествовать. В последнем случае широко распространена характеристика протокола как некоего предварительного договора, в котором предусмотрены все существенные условия будущего основного договора и срок для его заключения. При уклонении одной из сторон от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения в соответствии с ч. 2 п. 5 ст. 448 ГК РФ.

В соответствии со ст. 449 ГК РФ торги, произведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица. Признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги. Публичные торги, проведенные в порядке, установленном для исполнения судебных актов, могут быть признаны недействительными по иску заинтересованного лица в случае нарушения правил проведения торгов, установленных законом. Споры о признании таких торгов недействительными рассматриваются по правилам, установленным для признания недействительными оспоримых сделок. Статьей 166 ГК РФ установлено, что требование о применении последствий недействительности

ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом, требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено лицами, указанными в ГК РФ. Таким образом, иск о признании торгов недействительными вправе предъявить не любое заинтересованное лицо, а лишь лицо, чьи права и охраняемые законом интересы затронуты проведенными торгами.

Необходимое направление развития правового регулирования, в том числе законодательства об административных правонарушениях, – усовершенствование норм, регулирующих вопросы исполнения и оспаривания принятых антимонопольными органами актов.

Отмеченное выше позволяет сделать следующие выводы.

1. Видимо, законодателю следует внести в КоАП РФ нормы об ответственности должностных лиц заказчиков за заключение государственных (муниципальных) контрактов в нарушение предусмотренных Законом о контрактной системе заказов процедур, а именно без проведения конкурсов, при закупках более 250 тыс. рублей и без проведения запроса котировок, при закупках от 60 тыс. рублей до 250 тыс. рублей.

2. Необходимо предусмотреть административную ответственность заказчика за заключение контракта ранее указанного в пункте 16 ч. 4 ст. 22 срока подписания проекта контракта победителем, в соответствии с которым такой срок не должен составлять менее 10 дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок.

Указанный 10-дневный срок законодателем предусмотрен для обжалования действий заказчика. Заключение контракта ранее этого срока приводит к тому, что процедура обжалования, предусмотренная Федеральным законом о контрактной системе, в этом случае не работает, в том числе право антимонопольного органа требовать приостановления размещения заказа. Антимонопольный орган в таких случаях может лишь зафиксировать факт нарушения без выдачи предписания (поскольку в случае заключения контракта оспорить размещение заказа можно только в суде).

4. Другим важным направлением развития законодательства, контроль за соблюдением которого возложен на антимонопольные органы, является исключение дублирующих положений Закона о защите конкуренции и федерального закона о контрактной системе либо их унификация по срокам подачи жалоб и по процедуре рассмотрения дел, связанных с ограничением конкуренции при размещении заказов.

5. Правительству РФ необходимо инициировать скорейшее принятие порядка оценки заявок, в целях предотвращения злоупотреблений со стороны заказчиков правами. Отсутствие указанного нормативного акта ведет к произвольному установлению заказчиком критериев и их значимости. А следствием таких действий заказчиков является перерасход бюджетных средств и дискредитация системы закупок.

Литература

1. Беляева О.А. Аукционы и конкурсы: комментарий судебно-арбитражной практики. М.: Слово, 2014.
2. Пиляева В.В. Гражданское право. М.: Кнорус, 2013.
3. Садиков О.Н. Гражданское право России. М.: Юридическая литература, 2014.