

ТОРГИ ПРОДАВЦА И ТОРГИ ПОКУПАТЕЛЯ

М. А. Гамазина

(Учреждение образования «Могилевский государственный университет имени А. А. Кулешова»,
кафедра юриспруденции)

Материал связан с рассмотрением проблемы разграничения торгов по видам в зависимости от цели их проведения: продажа или покупка чего-либо. Отмечается, что торги согласно буквальному содержанию ст. 417-419 Гражданского кодекса Республики Беларусь направлены на продажу принадлежащего заказчику торгов имущества или передачи права на его имущество. В связи с тем, что огромное количество торгов проводится как раз не для продажи, а с целью приобретения имущества или прав, предлагается изменить сами нормы о заключении договора на торгах таким образом, чтобы они регламентировали как «торги продавца», так и «торги покупателя». Суть этих изменений обусловлена конструкцией торгов как универсального способа предоставления прав, включая право на заключение договора.

В Гражданском кодексе Республики Беларусь регламентирован лишь один вид торгов, а именно торги продавца. Хотя огромное количество торгов проводится как раз не на продажу, а на приобретение товаров (работ, услуг). В частности, для заключения государственного контракта проводятся именно торги покупателя. Другое их название – торги «со скидкой», при которых предельная цена фиксируется в объявлении о торгах, а оференты предлагают свою скидку. Есть мнение, что «торги покупателя» выпали из сферы регулирования Гражданского кодекса Республики Беларусь потому, что во время разработки Общей части ГК Республики Беларусь они в хозяйственной сфере практически не проводились, и теперь нет возможности применения ст. 417-419 ГК Республики Беларусь к подобным торгам.

В современном обиходе понятие «торги» зачастую используется в неразрывной связи с термином «закупка». Термин «закупка» постепенно, но уверенно проникает в наше законодательство. Так, «государственная закупка» выступает центральным понятием Закона Республики Беларусь от 13 июля 2012 г. № 413-З «О государственных закупках товаров (работ, услуг)». Согласно ст. 1 данного Закона «государственная закупка – приобретение товаров (работ, услуг) полностью или частично за счет бюджетных средств и (или) средств государственных внебюджетных фондов получателями таких средств, а также отношения, связанные с исполнением договора государственной закупки». Несколько уже «закупки» трактуются в Соглашении «О государственных (муниципальных) закупках» от 9 декабря 2010 г., заключенном между Правительствами Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации.

Вместе с тем, очевидно, что оснований для отождествления закупки с торгами нет, поскольку торги могут выступать лишь как средство выбора контрагента для целей заключения с ним договора (контракта) на одном из этапов закупочного процесса.

В мировой практике управление закупками товаров, работ и услуг на конкурсной основе носит название «прокьюремент». Прокьюремент (англ. procurement) определяется также как наука об организации системы общественных, государственных и муниципальных закупок. Прокьюремент является инструментарием, с помощью которого осуществляются «конкурентные процедуры» государственных и муниципальных закупок. Это более общее понятие, чем собственно торги на право заключения государственного (муниципального) контракта. В широком смысле речь идет о совокупности практических методов и приемов, инструментов, используемых в процессе организации государственных закупок, распределения государственных заказов, предоставления объектов в аренду, концессию с целью рационализации процедур, облегчения их для участников, соблюдения справедливости, предотвращения коррупции; а также о форме управленческой технологии. В основе прокьюремента лежит соблюдение принципов открытости (гласности), равноправия претендентов, эффективности заключаемых сделок, ответственности сторон – участников контракта. Прокьюремент означает также деятельность, обеспечивающую поиск и соединение компаньонов будущей сделки, заключение договоров, соглашений [2, с. 123].

По мнению автора, буквальное содержание ст. 417-419 ГК Республики Беларусь не оставляет выбора в толковании: торги направлены на продажу принадлежащего заказчику торгового имущества или же передачу права на его имущество (например, права аренды). Однако представляется, что перемещение этих статей в другие главы Гражданского кодекса Республики Беларусь неоправданно (например, в главу, посвященную договору купли-продажи). Целесообразно изменить сами нормы о заключении договора на торгах таким образом, чтобы они регламентировали как «торги продавца», так и «торги покупателя». Сущность этих изменений обусловлена конструкцией торгов как универсального способа предоставления прав, включая право на заключение договора. В качестве предмета торгов не следует рассматривать, например, какое-либо имущество само по себе, но право на приобретение этого имущества, опосредованное заключением соответствующего договора.

Литература

1. О государственных закупках Республики Беларусь [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 13 июля 2012 г., № 419-З : в ред. Закона Республики Беларусь от 17 июля 2018 г. № 136-З // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.
2. Кичик, К. В. К вопросу о понятиях «прокьюремент» и «закупки» // Институты гражданского права и модернизация отечественной экономики : Материалы V Ежегодных научных чтений памяти профессора С. Н. Братуся (Москва, 25 октября 2010 г.) / Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. – Москва. – С. 123–125.