

Васильев Алексей Владимирович
Студент магистратуры 2 курса ФГБОУ ВО
«Российский Государственный Университет Правосудия»
Россия, г. Москва

РЕАЛИЗАЦИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА ПРИ ПРОВЕДЕНИИ ТОРГОВ

***Аннотация:** Конкурентная сущность торгов как процедуры заключения договора обуславливает диспозитивность формирующихся между сторонами правоотношений, поскольку в их основе лежит принцип свободы договора. Тем не менее, значимость данного принципа в реальных рыночных отношениях по организации и проведению торгов в настоящее время подвергается обоснованной критике, указывающей на постепенное изменение правоприменительной практики. Следовательно, реальная роль принципа свободы договора нуждается в актуальном духу времени анализе и проведении новых исследований.*

***Ключевые слова:** торги, конкурентные процедуры, свобода договора, принципы права, договорное право, гражданское законодательство, толкование права.*

***Annotation:** Competitive basis of auction and tender in Russian system of law is founded on principle of freedom of contracts. But now the appropriateness of this principle in topical enforcement practices can be called into question. Consequently, the real place of the principle of freedom of contracts requires additional research.*

***Key words:** auction, tender, competitive procedures, freedom of contract, principles of law, contract law, civil legislation, interpretation (construction) of legal rules.*

В содержание принципа свободы договора традиционно включается три важнейших элемента: свобода в заключение договора, свобода заключения договора любого вида и свобода в определении условий заключаемого договора. Некоторые правоведы выделяют большее число элементов, но не все из них проявляются в правоотношениях, возникающих при проведении торгов. Поэтому мы уделим внимание тем аспектам данного принципа, которые явно выражены в нормах материального права и значимость которых признана специалистами.

Стоит учитывать, что принцип свободы договора по-разному проявляется в различных правоотношениях. Конкретизации положений о свободе договора для их практического применения посвящено постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах». Хотя непосредственно о торгах данное постановление упоминает только один раз, оно определяет общие критерии, по которым любые нормы, регулирующие конкретные правоотношения, могут быть отнесены к императивным или диспозитивным. Применение данных критериев к регулированию торгов означает, что торги подлежат преимущественно императивному регулированию. Собственно, привнесённое данным постановлением толкование принципа свободы договора некоторые правоведы восприняли как фактический отказ от использования принципа свободы договора в целом.¹

Однако, что означает данное толкование общеправового принципа применительно к правоотношениям, возникающим при проведении торгов? В данном контексте статья 447 Гражданского Кодекса в редакции Федерального закона от 08.03.2015 № 42-ФЗ неоднократно подвергалась критике за императивный характер содержащихся в ней норм. Так, например, А. А. Диденко и его соавторы утверждает, что «правила о торгах не могут обезличивать правила, установленные для других конкурентных способов

¹ Вольфсон В.Л. После ВАС: Доктрина свободы договора в современном российском правоприменении. // Закон — 2016. № 9 [Электронный ресурс]. URL: <https://dlib.eastview.com/browse/doc/47433826>

заключения договора. В противном случае происходит ущемление прав граждан и юридических лиц в части свободы усмотрения при выборе своего контрагента. Это не что иное, как посягательство на один из основополагающих принципов гражданского права – свободы договора».²

Приведённая выше точка зрения достаточно обоснована, но её безоговорочное принятие будет означать долговременные последствия, фактически — постепенную, но неостановимую эрозию важной части Договорного права. Представляется более последовательным и продуктивным воспринимать своеобразие законодательства о заключении договора на торгах не как отступление от «общей парадигмы» гражданско-правового регулирования, а в виде особенности торгов как способа заключения договора. Следуя данной логике, специальные правила, которые применяются к заключению некоторых видов договоров, можно охарактеризовать как локальные и не нарушающие общей структуры договорного права изъятия.

В связи с этим Л. В. Губаева справедливо отмечает, что «суть указанных правил – в предоставлении дополнительных гарантий лицам, в интересах которых введено специальное ограничение свободы договора».³ Ключевые особенности проявления принципа свободы договора в правоотношениях, возникающих при проведении торгов, мы рассмотрим далее.

Проведение торгов имеет своей основной целью определение победителя торгов – то есть лица, предложившего цену или иные условия, в наибольшей степени соответствующие требованиям, которые были предусмотрены организатором торгов. Таким образом, принцип свободы договора приобретает дополнительное экономическое содержание, особенно важное при заключении договора на торгах, поскольку торги как способ заключения договора направлены на обеспечение конкуренции.

² Диденко А.А., Артемов А.В. Понятие и формы торгов в гражданском праве // Научный журнал КубГАУ (Scientific Journal of KubSAU). — 2015. № 110. [Электронный ресурс]. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-i-formy-torgov-v-grazhdanskom-prave>

³ Губаева Л. В. Принцип свободы в теории договорного обязательства // Проблемы экономики и юридической практики — 2012 — № 5 [Электронный ресурс]. URL: <https://dlib.eastview.com/browse/doc/42273732>

Тем не менее, уже М.И. Брагинским и В.В. Витрянским было справедливо отмечено, что «при оценке учета позиций, которые занимают или будут занимать стороны в заключенном ими договоре, следует иметь в виду, что экономическая и юридическая свобода заключения договора не всегда совпадают. По этой причине не исключено, что одна из сторон под воздействием различных факторов экономического характера вынуждена соглашаться на предлагаемые ей контрагентом условия. И это несмотря на право, предоставленное ей законом, не принимать предложение».

В данном случае свобода договора истолковывается в самом широком смысле – в том числе как «свобода не заключения» конкретного договора. Данный аспект принципа свободы договора выражается в том, как стороны сделки оценивают условия предполагаемого договора, условия проведения самой процедуры торгов, условия сложившейся (или прогнозируемой) ситуации на рынке и иные факторы, влияющие на их дееспособность, а также в том, какие они предпринимают действия для исполнения своих прав и реализации обязанностей. Таким образом, «свобода договора заключается не только в определении сторонами по собственному усмотрению договорных условий, но и прежде всего в свободном определении лицом того, вступать ему в договорные отношения с конкретным контрагентом или нет».⁴ Следует заметить, что такое понимание привносит в договорные правоотношения оттенок процессуальности, особенно в случаях, когда преддоговорная работа затягивается и стороны сталкиваются с непредугаданным изменением экономической ситуации.

Если же предполагаемый участник всё-таки решит участвовать в проведении торгов, остаётся возможность, что не все их условия он сочтёт подходящими. Достаточно часто возникает ситуация, что победитель торгов постфактум ссылается на то, что не имел возможности повлиять на условия торгов. Следует

⁴ Карапетов А.Г., Фетисова Е.М. Практика применения арбитражными судами постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах» // Вестник экономического правосудия Российской Федерации — 2015. — № 12. С. 184. [Электронный ресурс]. URL: http://www.m-logos.ru/img/file/1656772560_statya_a._karapetova_i_e._fetisovoi_o_praktike_primeniya_postanovleniya_plenuma_va_s_o_svobode_dogovora.pdf

добавить, что «такой порядок заключения договора прямо вытекает из положений закона о заключении договоров на торгах (ст. 447 и 448 ГК РФ), которые не могут быть истолкованы как ограничивающие автономию воли участников торгов и возможность осуществления ими своих прав собственной волей и в своем интересе». Следовательно, до подачи заявки на участие в торгах их предполагаемые участники должны оценить предлагаемые условия, руководствуясь принципом автономии воли и принципом ответственности.

Тем не менее, факт участия в торгах свидетельствует о том, что их участник потенциально готов заключить договор, поскольку ему известны существенные условия, заблаговременно перечисленные организатором торгов в извещении о проведении торгов. Согласно статье 448 Гражданского Кодекса, данное извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества, о порядке проведения торгов, определении лица, выигравшего торги, сведения о начальной цене, а так же, что не менее важно, условия договора, заключаемого по результатам торгов.

Однако, хотя торги по своей сути направлены на обеспечение свободной конкуренции, победитель торгов в определённой степени становится зависим от принятого им предложения. «Представляется, что коммерсант, заключивший договор по итогам торгов, может апеллировать к ст. 428 ГК РФ, если докажет, что у него были ограничены возможности заключить аналогичный договор с третьим лицом. Так, количество доступных предложений в сфере государственных закупок может быть достаточно ограничено, и коммерсант, ведущий коммерческую деятельность в соответствующей сфере, часто испытывает затруднения в поиске иного заказчика, готового предложить более сбалансированные условия».⁵ Это наиболее ярко проявляется в тех случаях,

⁵ Карпетов А. Г., Фетисова Е. М. Практика применения арбитражными судами постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах» // Вестник экономического правосудия Российской Федерации — 2015. — № 12. С. 184. [Электронный ресурс]. URL: http://www.m-logos.ru/img/file/1656772560_statya_a._karapetova_i_e._fetisovoi_o_praktike_primeniya_postanovleniya_plenuma_va_s_o_svobode_dogovora.pdf

когда победитель торгов вынужден ожидать заключения с ним договора или ждать оплаты после исполнения своей части контракта, что нередко ставит его на грань банкротства. «Если же ограниченность выбора не доказана, судам не следует проявлять излишний патернализм в отношении коммерсантов. Участвуя в тендере в отношении государственных закупок, сторона всегда может ознакомиться с содержанием предлагаемого контракта и оценить свои риски по его заключению».⁶

Но не только экономическая необходимость связывает победителя и организатора торгов. Статья 448 Гражданского Кодекса прямо предусматривает обязанность этих лиц исполнить принятые ими по договору обязательства, если торги были единственным способом заключения данного договора. Если организатор торгов уклоняется от подписания протокола, победитель торгов вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возместить убытки от уклонения, а победитель торгов в свою очередь не вправе уступать права (за исключением требований по денежному обязательству) и осуществлять перевод долга по обязательствам, следующим из договора. Так что можно сделать вывод о том, что соблюдение принципа свободы договора во многом зависит от того, будут ли субъекты договорных отношений действовать законно, добросовестно осуществлять свои права и исполнять обязанности. Здесь будет уместным в очередной раз напомнить слова классиков отечественного Договорного права: «нет сомнений в том, что свобода договоров превратится в фикцию, если только все другие основные принципы не будут реализованы в гражданском законодательстве и практике его применения».⁷

Таким образом, в правоотношениях, возникающих при проведении торгов, свобода договора выступает как надстройка над первичными общеправовыми принципами и находит самостоятельно выражение преимущественно в тех

⁶ Там же.

⁷ Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга первая. Издание 3-е, стереотипное. // М.: 2014.

случаях, когда в правовом регулировании специально сохранено место для диспозитивности и проявления свободной воли обеих сторон.

Список использованной литературы.

Научные работы:

Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая.

Издание 3-е, стереотипное. // М.: 2014. 479 стр. Текст предоставлен

СПС «Консультант Плюс»

Периодические издания, статьи:

Губаева Л.В. Принцип свободы в теории договорного обязательства // Проблемы экономики и юридической практики — 2012 — № 5 [Электронный ресурс]. URL: <https://dlib.eastview.com/browse/doc/42273732>

Карапетов А.Г., Фетисова Е.М. Практика применения арбитражными судами постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах» // Вестник экономического правосудия Российской Федерации. — 2015. — № 12. С. 184. [Электронный ресурс]. URL: http://www.m-logos.ru/img/file/1656772560_statya_a._karapetova_i_e._fetisovoi_o_praktike_primeniya_postanovleniya_plenuma_vas_o_svobode_dogovora.pdf

Диденко А.А., Артемов А.В. Понятие и формы торгов в гражданском праве // Научный журнал КубГАУ — Scientific Journal of KubSAU. — 2015. № 110. [Электронный ресурс]. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-i-formy-torgov-v-grazhdanskom-prave>

Вольфсон В.Л. После ВАС: Доктрина свободы договора в современном российском правоприменении. // Закон — 2016. № 9 [Электронный ресурс]. URL: <https://dlib.eastview.com/browse/doc/47433826>