

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль)/специализация)

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

на тему «Заключение договора в обязательном порядке и на торгах»

Обучающийся

Е.М. Сергеева

(Инициалы Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Б.П. Николаев

(ученая степень (при наличии), ученое звание (при наличии), Инициалы Фамилия)

Тольятти 2023

Оглавление

Введение.....	3
Глава 1. Общая характеристика гражданско-правового договора.....	6
1.1 Принцип свободы договора как предпосылка к его заключению	6
1.2 Стадии заключения договора. Оферта и акцепт оферты	19
Глава 2 Особенности заключения договора в обязательном порядке.....	26
2.2 Обязательность заключения публичного договора	26
2.2 Проблемы заключения договора в обязательном порядке.....	32
Глава 3 Особенности заключения договора на торгах	38
3.1 Подготовка к торгам, извещение о проведении торгов.....	38
3.2 Протокол о результатах торгов и заключение договора.....	49
3.3 Нарушение правил проведения торгов и признание торгов недействительными	51
Заключение.....	60
Список используемых источников и используемой литературы	64

Введение

За последние годы увеличилось число коммерческих сделок, которые заключаются путем проведения аукционов, конкурсов или торгов. Такие процедуры все чаще используются как эффективный способ выбора поставщиков, подрядчиков и партнеров. Понимание правовых аспектов заключения договоров на торгах позволяет участникам сделки защитить свои интересы и обеспечить соблюдение договорных обязательств.

Исследование на данную тему актуально с практической точки зрения. Понимание процесса заключения договора на торгах и основных аспектов этой процедуры может помочь предпринимателям, юристам и специалистам по договорной работе преуспеть в своей профессиональной деятельности. Знание правил и регуляций заключения договоров на торгах позволяет снизить риски, связанные с неправильным заключением или неисполнением договорных обязательств.

Заключение договоров на торгах может быть осложнено различными правонарушениями. Сфера государственных и муниципальных закупок, осуществляемых через электронные торги, не исключение. В таких случаях возможны разнообразные нарушения, как сознательные, так и вызванные некомпетентностью и незнанием закона, как со стороны организатора, так и со стороны участников. Одним из распространенных правонарушений является неправомерный допуск лиц к участию в онлайн-торгах или, наоборот, отказ в участии без обоснования. Это может быть связано с недобросовестными действиями организатора или участников торгов, нарушением прозрачности и равноправия между участниками торгов. Также не редкость манипуляции со стороны ответственных лиц за распределение государственных заказов, которые предпочитают проводить запросы котировок или другие формы, уклоняясь от электронных торгов. Такие действия могут быть совершены с целью сокрытия информации или привилегирования определенных участников закупок.

Очевидно, что такие нарушения и ошибки могут повлечь серьезные последствия, включая непропорциональное распределение государственных средств, фаворитизм, коррупцию и нарушение конкуренции на рынке. В результате, это может негативно сказываться на развитии экономики, обществе и доверии к государственным и муниципальным органам.

Для устранения этих недостатков требуется совершенствование законодательной базы.

На сегодняшний день правовая база торгов продолжает развиваться как современный механизм правового регулирования отношений по организации и проведению торгов. Так, конструктивным изменениям был подвергнут п. 4 ст. 447 ГК РФ, в котором впервые на законодательном уровне закреплены торги, проводимые в электронной форме. Особо стоит отметить, что свершившееся реформирование гражданского законодательства в 2014 году не поспособствовало разрешению вопроса относительно понятия торгов, законодатель оставил его без должного внимания. Следует отметить, что законодатель также не раскрыл понятие и электронных торгов, оставив этот вопрос для самостоятельного толкования.

Вопрос определения торгов является актуальным и требует дальнейшего исследования и разработки в правовой области. Торговля является важным элементом современного общества, и правовые аспекты этой деятельности должны быть ясно определены. в цифровой экономике, где ключевую роль играют технологии и интернет-платформы, определение торгов может быть расширено или дополнено. Например, цифровая торговля может быть определена как продажа товаров или услуг через интернет или с использованием цифровых платформ. Важно отметить, что в связи с быстрым развитием цифровой экономики, законодательство может не всегда быстро следовать за технологическими изменениями и появлением новых видов торговли. В таких случаях, исследователи и специалисты в правовой сфере должны активно вносить предложения по разработке и совершенствованию правового механизма регулирования цифровой торговли.

Цель работы – исследовать особенности заключения договора в обязательном порядке и на торгах, выявить недостатки законодательства и пути его совершенствования.

Данная цель определяет постановку следующих задач:

- рассмотреть принцип свободы договора как предпосылку к его заключению;
- изучить стадии заключения договора, оферту и акцепт оферты;
- обозначить обязательность заключения публичного договора;
- охарактеризовать проблемы заключения договора в обязательном порядке;
- исследовать подготовку к торгам, извещение о проведении торгов;
- описать протокол о результатах торгов и заключение договора;
- исследовать ответственность за нарушение правил проведения торгов и признание торгов недействительными.

Объект исследования – общественные отношения, возникающие при заключении договора в обязательном порядке и на торгах.

Предмет исследования – правовые нормы гражданского законодательства, регулирующие особенности и порядок заключения договора в обязательном порядке и на торгах.

Методология. При написании работы использовались следующие методы научного познания: метод анализа и обобщения, логический, формально-юридический методы исследования.

Структура. Курсовая работа состоит из введения, трех глав и семи параграфов, заключения, списка используемых источников и используемой литературы.

Глава 1 Общая характеристика гражданско-правового договора

1.1 Принцип свободы договора как предпосылка к его заключению

Прежде чем приступить к рассмотрению понятия свободы договора, рассмотрим что же такое договор в гражданском праве. Конституция Российской Федерации гарантирует свободное экономическое пространство, свободное перемещение финансовых средств, оказание услуг и самостоятельность экономической деятельности. Для этого законодатель обеспечивает существование и защиту государственной, муниципальной, частной и иных форм собственности [15].

Гражданский оборот – это совокупность товарно-денежных отношений, которые юридически выражаются в отдельных действиях субъектов по отчуждению, присвоению или передаче имущества, а также по оказанию услуг. Все действия, отображающие гражданский оборот, оформляются договором.

Договором регулируются хозяйственные связи, так как собственники имущества по собственной воле направляют движение товара, определяют условия его присвоения или отчуждения, строят алгоритм реализации своих прав в отношении своего имущества. Если субъектом гражданского оборота является товаропроизводитель, то он самостоятельно планирует производство и сбыт своих товаров или услуг путем заключения договоров с контрагентами или потребителями, и в этом заключается сущность экономического оборота. В большинстве случаев условия гражданско-правовых договоров определяются самими сторонами со взаимным соблюдением прав друг друга, установления баланса интересов сторон и с учетом конкретной экономической ситуации [2, с.54].

Таким образом, хозяйствующие субъекты самостоятельно регулируют экономические отношения, которые возникают между ними в процессе распоряжения своим имуществом. В части 1 статьи 421 Гражданского кодекса

Российской Федерации (ГК РФ) законодатель выражает основной принцип свободы договора: «граждане и юридические лица свободны в заключении договора» [3].

Свобода договора не безграничная, так как стороны в своих действиях опираются на правовые нормы, которыми определяются рамки поведения. Сила закона обеспечивается публичной властью [4, с.43].

Органы государственной власти, призванные обеспечивать силу закона и его исполнение, не могут произвольно ограничивать действия хозяйствующих субъектов, не могут исключать или допускать по своему усмотрению заключение договора в любой из сфер экономики. Если учесть степень возможного вмешательства государства в деятельность хозяйствующих субъектов, то гражданско-правовой договор можно определить как экономико-правовую категорию, в которой получает свое выражение и закрепление акт товарообмена.

Большинство цивилистов при определении понятия и сущности гражданско-правового договора основываются на правоустанавливающем характере договора, но другие специалисты с таким подходом не соглашались и при определении понятия ссылаются на сущность самих договорных отношений и на согласие сторон по условиям сделки [6, с.33].

Сама возможность существования договорных отношений предопределяет наличие гражданско-правового договора в гражданском обороте, его специфику и правовое регулирование. Ю.А. Суханов рассматривает договор как форму товарообмена, которая развивается и усложняется по мере того, как развивается и усложняется сам гражданский товарооборот.

В римском праве на раннем этапе развития договорных правоотношений различались понятия «соглашение» и «договор». Соглашение рассматривалось как совместное волеизъявление сторон, а договор считался основой для возникновения и реализации обязательственных отношений между сторонами. Однако стороны и

соглашения, и договора назывались контрагентами. У римлян различались такие категории как «формальное соглашение» и «неформальное соглашение». Римским гражданским правом признавалась первая категория, поэтому и обеспечивалась исковой защитой, а вторая категория такой защитой не обеспечивалась. Древнеримские юристы определяли договор не конкретной формулировкой, а через его признаки, в качестве которых называли следующие: взаимное волеизъявление двух и более сторон на совершение определенного действия; стороны устанавливают взаимное обязательство, основанное на праве; соглашение сторон на совершение акта хозяйствования не должно противоречить закону; волеизъявление облекается в форму, установленную законом [9, с.3].

В российском гражданском праве само значение гражданско-правового договора стало многозначным. Во-первых, под договором понимается соглашение двух и более сторон, достигаемое для установления, изменения или прекращения определенного правоотношения, характеризуемого взаимными правами и обязанностями. В этом значении договор упоминается в части 2 статьи 307 ГК РФ, где он рассматривается в виде юридического факта, из которого возникают обязательства. Следовательно, всякая двухсторонняя или многосторонняя сделка являются договорами, поэтому к договору применяются все правила о сделке, предусмотренные гражданским законодательством.

Во-вторых, «договор рассматривается как правоотношения, которые возникли в результате заключения сделки, так как в ней реализуются права и обязанности, отраженные в договоре. Если речь идет о договорных связях, об исполнении и об ответственности за неисполнение договора, то имеются ввиду договорные обязательства, к которым применяются положения части 3 статьи 420 ГК РФ» [4].

В-третьих, договор рассматривается как документ, в котором отражаются условия сделки, права и обязанности сторон сделки. В советском праве некоторые исследователи в своих определениях гражданско-правового

договора совмещали все три вышеупомянутых значения.

В части 1 статьи 307 ГК РФ под обязательством понимаются сами действия, которые должно совершить лицо, участвующее в договорных правоотношениях: передать имущество, предоставить услугу, уплатить деньги и др. Следовательно, договор – это сделка, на основании которой возникают обязательственные правоотношения.

Г.Ф. Шершеневич в свое время указывал, что договор не может ассоциироваться с обязательством, так как договор является не самим обязательством, а основанием для возникновения обязательства.

Для легального определения договора ключевым понятием является «соглашение», так как без согласия сторон не может возникнуть договора и договорных правоотношений. Если сравнивать положения статьи 421 ГК РФ и исследования ГФ Шершеневича и других дореволюционных цивилистов, то можно заметить, что значение договора как документа со временем не изменилось [14, с.4].

Институт договора используется различными субъектами гражданских правоотношений, при этом договорные правоотношения в зависимости от категории субъектов имеют свои различия и особенности. В договорном праве выделяются три большие группы правоотношений: договорные правоотношения между предпринимателями; правоотношения с участием граждан; внешнеторговые договорные правоотношения.

С 1 июня 2015 года законодатель внес изменения в гражданское законодательство, в соответствии с которыми к числу предпринимателей относятся не только индивидуальные предприниматели, но и коммерческие организации, т.е. законодатель расширил круг субъектов договорных отношений.

Таким образом, договор в современном российском праве рассматривается как сделка, документ и юридический факт.

«Первые упоминания о свободе договора были отнесены к моменту, когда появился договор. Ведь это основной аспект договора, без которого

невозможны выгодные хозяйственные отношения. Так, как позоывает анализ исторические события, свобода договора всегда имела степень развития в зависимости от ситуации сложившейся в государственном регулировании (диктатура, либерализм и.т.д.).

Принцип свободы договора – один из основополагающих принципов гражданского законодательства РФ, провозглашенный в ст. 1 ГК РФ. В соответствии со ст. 421 ГК РФ, граждане и юридические лица свободны в заключении договора» [1, с. 123-125].

Современное понимание принципа свободы договора основывается на нормах ст. 1 и ст. 421 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ).

Так, в соответствии со ст. 1 ГК РФ свобода договора является «основным началом гражданского законодательства», с одной стороны, способом реализации субъективных гражданских прав – с другой.

Содержание указанного принципа в общих чертах раскрыто в п. 2 этой же статьи: «Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора» [4, с.44].

Статья 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) содержит нормы, которые конкретизируют принцип свободы договора. Этот принцип говорит о том, что стороны договора вправе свободно выбирать своих контрагентов, выражать свою волю при заключении договора и определять условия договора в соответствии со своими предпочтениями, за исключением случаев, предусмотренных законом. Это означает, что стороны договора могут сами определить условия, например, цену, сроки выполнения работ, ответственность сторон и т.д., если эти условия не противоречат закону или общепринятым правилам. Некоторые исследователи подчеркивают, что свобода договора является основной особенностью рыночного хозяйства. Это связано с тем, что в экономической сфере стороны имеют возможность

свободно согласовывать условия договоров, что способствует развитию предпринимательства, конкуренции и эффективному распределению ресурсов.

В рамках принципа свободы договора также вписываются так называемые смешанные и непоименованные договоры. Это договоры, которые не имеют чёткой правовой регламентации, но активно применяются в гражданском обороте. Например, каршеринг, вендинг, краудфандинг и другие новые формы экономической деятельности.

«Отдельные авторы, рассматривая свободу договора с точки зрения философии, указывал на то, что она есть возможность не связанного ни с чем и независимого ни от кого выбора либо решения, иными словами, представляет собой разновидность «свободы в целом».

Другие обозначают, что свобода договора предполагает свободу его заключения, свободу определения его условий и свободу выбора его вида.

Как показал анализ цивилистической литературы, в понятии принципа свободы договора выделяют два аспекта: содержательный и процедурный. Содержательный аспект, главным образом, реализуется в праве его участников определять факультативные и существенные условия заключаемого договора самостоятельно. Процедурный же аспект предполагает право принятия решения о заключении договора и выбора контрагента» [30, с.90].

«В российской юридической литературе превалирует мнение о существовании положительного и отрицательного содержания рассматриваемого принципа. Отрицательная сторона состоит в признании автономии воли при заключении сделок, а положительная - выражена в наличии у субъектов права на заключение договоров с любым содержанием, которое не противоречит законодательству.

Согласно наиболее признанной позиции, содержание принципа свободы договора представлено тремя элементами. Первый элемент - это свобода заключения договора. Так, субъекты гражданских правоотношений

могут по своему усмотрению, независимо друг от друга и от государства решать вопрос о вступлении в договорные связи. Вторым элементом - свобода определения вида заключаемого договора. Это означает, что стороны вправе заключать любые договоры, предусмотренные и не предусмотренные законом. Единственное требование к сторонам состоит в том, что избранная ими модель договора не противоречила действующему гражданскому законодательству. И третий элемент - свобода определения контрагентами условий заключаемого ими договора. Важно отметить, что здесь условия договора должны быть сформулированы так, чтобы не возникало никаких противоречий закону и иным нормативным правовым актам» [10, с.267].

Обозначенные выше элементы принципа свободы договора в своей совокупности необходимы и достаточны для реализации участниками имущественного оборота своей экономической независимости и имущественной самостоятельности.

«Некоторые авторы, помимо данных элементов выделяют также свободу выбора контрагентов. Основным аргументом, приводимым ими в пользу этого, выступает тот факт, что данный элемент имеет важнейший экономический смысл: выбор контрагента, предлагающего наилучшие по сравнению с другими условия договора, позволяет сохранять конкурентность рынка и производить некий естественный отбор в среде предпринимателей.

В доктрине гражданского права нередко встречается позиция о необходимости более широкого и глубокого понимания принципа свободы договора.

Некоторые авторы выделяют в содержании дополнительные элементы, которые можно сгруппировать следующим образом:

К первой группе будут отнесены те элементы, которые определяют сам процесс заключения договора, а именно: свобода заключения договора;

- свобода выбора вида договора; равенство сторон при заключении договора;
- свобода выбора контрагента по договору; свобода выбора формы

договора;

- свобода выбора места и времени заключения договора

Ко второй группе относятся элементы, которые характеризуют, непосредственно, содержание заключаемого договора:

- установление
- различных форм гражданско-правовой ответственности;
- свобода определения условий договора, в том числе возможность их изменения или отмены.

К третьей группе относятся права контрагентов, которые возникают из свободы изменения и расторжения договоров» [16, с.78].

Суть свободы договора проявляется, главным образом, в предоставленной государством свободы непосредственно на вступление в договорные отношения. И воля на вступление в договорные отношения не должна быть навязана кем-либо. Она должна исходить из внутреннего желания лиц, которые впоследствии намереваются заключить договор по собственной инициативе, реализуя тем самым свое право на вступление в договорные отношения.

«Представление о принципе свободы договора, его практические проявления находятся в прямой зависимости от уровня развития права, экономики и общества на определенном историческом этапе. Данный принцип прошел долгий исторический путь своего становления и развития, прежде чем получил признание в качестве основополагающего начала гражданского права. Принцип свободы договора связан с договорными отношениями в целом, потому что успешное функционирование договорных механизмов не представляется возможным без его реализации.

Эффективному функционированию рыночной экономики способствует закрепление идеи опровержимой презумпции принципа свободы договора, состоящей в предоставлении субъектам гражданского оборота возможности по собственной воле заключать любые договора с любыми субъектами на любых условиях.

Таким образом, за принципом свободы договора закреплено определяющее место среди основных начал гражданского законодательства, регулирующих гражданско-правовые отношения, возникающие между субъектами гражданского права. Этот принцип имеет особое значение в договорных отношениях, способствует развитию рыночной экономики и правовой основы конкуренции» [22, с.67].

Проблема соотношения принципа свободы договора с нормами закона является одной из важных в современной цивилистике. При анализе этой проблемы необходимо учесть, что законодательство ограничивает свободу договора в целях обеспечения общественных интересов, защиты более уязвимой стороны, а также предотвращения злоупотреблений.

В цивилистике принято выделять два основных типа норм: диспозитивные и императивные. Диспозитивные нормы позволяют сторонам свободно определить условия договора и распоряжаться своими правами и обязанностями, если они не противоречат принципам общепризнанным нормам поведения и не нарушают интересы третьих лиц. Такие нормы считаются распорядительными и дают возможность сторонам учесть свои специфические обстоятельства и потребности.

С другой стороны, императивные нормы накладывают на стороны обязанность заключать договоры в соответствии с определенными правилами и ограничивают их свободу договора. Такие нормы защищают более слабую сторону и обеспечивают общественные интересы.

Неоднозначность терминов "свобода", "справедливость", "добросовестность" может вызывать разные толкования и приводить к спорам при применении законодательства и установлении обязательств сторон. Для разрешения таких ситуаций существуют различные критерии и принципы толкования норм, такие как буквальное, целесообразное, системное и иные.

«Исследуя принцип свободы договора, некоторые авторы рассматривают свободу как «закреплённую возможность лица

осуществлять действия на собственное усмотрение, не нарушая свободу иных субъектов». Безусловно, пределы реализации своих субъективных прав сторонами при заключении договора должны соблюдаться на основании ст. 10 ГК РФ, стороны должны действовать при этом добросовестно.

Одним из элементов принципа свободы договора является право контрагентов включать в договор любые условия, не противоречащие императивным нормам закона или иным правовым актам.

В связи с этим возникает проблема определения характера правовой нормы, устанавливающей договорные условия, а также права и обязанности сторон» [3, с. 97].

«Следующая проблема реализации принципа свободы договора непосредственно связана с предыдущей – проблема ограничения этой самой свободы сторон при заключении договора. Отметим, что ограничение свободы договора устанавливается путём вмешательства государства, которое, с одной стороны, имеет целью защитить слабую сторону договора, а, с другой стороны, может быть не всегда оправданным» [5, с.87]. Ограничение принципа свободы заключения договора сформировалась в гражданском законодательстве по объективным причинам. Как подчеркивается в судебной практике, любое ограничение свободы договора, являясь государственным вмешательством, должно отвечать принципам соразмерности и справедливости, поскольку всякое ограничение свободы договора является одновременно ограничением конституционных прав и свобод, прежде всего свободы экономической деятельности [7, с.54]. При этом стоит обратить внимание, что произвол государственной власти не может рассматриваться как установление законодателем пределов ограничения свободы договора.

Стоит отметить, что «в последнее время прослеживается явно выраженная тенденция изменения самого подхода к квалификации правовых норм, регулирующих договорные отношения, как императивных или диспозитивных. В связи с этим можно наблюдать определенные проблемы в практике их применения. Одной из таких проблем является, например,

проблема определения характера нормы п. 3 ст. 614 ГК РФ. Дефиниция данной статьи состоит в том, что, арендная плата может изменяться по соглашению сторон, но не чаще, чем один раз в год. Исходя из сложившейся договорной и судебной практики, если данные условия прописаны в договоре, то арендодатель считает их императивными и не соглашается на изменения» [10].

«Данное обстоятельство было обусловлено как минимум двумя причинами: во-первых, норма п. 3 ст. 614 ГК РФ содержит явно выраженный запрет на изменение арендной платы чаще, чем один раз в год; во-вторых, явно прослеживается цель такого законодательного регулирования арендных отношений – обеспечить защиту имущественных интересов арендатора, как зависимой стороны в переговорном процессе» [4, с.267].

Вопросы справедливости, морали и нравственности могут оказывать влияние на ограничения свободы договора. Но их неопределенный и оценочный характер создает трудности при применении таких ограничений.

Понятия справедливости и морали могут варьироваться в зависимости от культурных, религиозных и этических убеждений различных людей и обществ. Что одно общество может считать справедливым и моральным, может отличаться от взглядов другого общества. Это усложняет универсальное определение "разумности и справедливости" в контексте заключения договоров.

Также, при определении моральных и нравственных принципов, возникает вопрос о том, чьи моральные и нравственные убеждения должны быть определяющими. В разнополярных обществах мнения об этом вопросе могут серьезно отличаться, что затрудняет установление общепринятого стандарта. Исходя из этих неопределенностей, сложно установить конкретные ограничения или оправдать условия договора на основе справедливости и морали. К тому же, неопределенность понятий может привести к различным толкованиям и несправедливым решениям в конкретных ситуациях.

Постоянные дебаты и разногласия в отношении справедливости и морали стимулируют анализ и развитие законодательства. Законодательные органы общества должны учитывать различные мнения и находить компромиссы, чтобы обеспечить баланс интересов сторон и достижение справедливости при заключении и исполнении договоров.

Одним из подходов, который устанавливает рамки для ограничений свободы договоров на основе морали и справедливости, является общественный порядок. Законы и нормы общества, которые обеспечивают общественный порядок и защищают интересы общества в целом, могут являться основой для ограничений договорных условий. В конечном итоге, решение о том, какие ограничения следует применять, принимается судами на основе юридической интерпретации законов и норм общества.

Важно отметить, что свобода договора также не является безусловной. Законы и правовые нормы могут устанавливать обязательные условия договора, например, при защите более слабых сторон, как это может наблюдаться в договорах потребительского права или трудовых договорах.

В целом, справедливость, мораль и нравственность являются сложными и многогранными концепциями, которые требуют осторожного рассмотрения при применении ограничений договоров. Они подвержены субъективным оценкам и различным интерпретациям, что создает сложности по обеспечению единообразного применения норм и объективного правосудия. Однако, законы и правила общества пытаются учесть эти проблемы и создать более сбалансированный и справедливый контекст для заключения договоров.

Таким образом, реализация принципа свободы договора свидетельствует о диспозитивном начале правового регулирования экономики. Однако сравнительно небольшой опыт существования этого фундаментального отраслевого принципа вызывает немало проблем как правового, так и экономического характера, которые требуют разрешения для стабилизации гражданского оборота. В завершении следует отметить, что

принцип свободы договора в гражданском праве более прочно закрепил регулирование договорных отношений. Однако при столкновении принципа свободы и принципа добросовестности приоритет должен отдаваться последнему, так как именно он способен обеспечить баланс между правами и обязанностями сторон договора.

1.2 Стадии заключения договора. Оферта и акцепт оферты

Переговорное правоотношение возникает при наличии воли контрагентов к ведению переговоров и заключению договора.

Само участие в переговорах не порождает правовых последствий для контрагентов, таких как:

- обязанность направления оферты;
- сторона, ознакомившаяся с рекламой контрагента, не имеет обязанности заключить договор с рекламодателем.

Переговорное правоотношение – это в большей части процессуальное правоотношение, содержанием которого является порядок проведения переговоров и юридические факты, которые порождают некоторые правовые последствия для участников переговоров. Переговорное правоотношение, будучи правоотношением организационного характера, либо не влечет никаких последствий, либо влечет правовые последствия, но только для одной стороны. Однако отмечают, что для проведения переговоров может быть заключено соглашение, в котором будут определены процедурные нюансы переговоров. Также высказываются предложение о дополнении Главы 27 ГК РФ правовыми нормами, касающимися процедуры проведения переговоров и самого определения этого соглашения с его содержанием [23, с.5].

С данным мнением можно согласиться только отчасти, так как стороны переговоров, вступая в переговорное правоотношение, все же несут обязанность, которая и является правовым последствием для сторон. Стороны обязаны добросовестно вести себя при ведении переговоров, и за неисполнение этой обязанности они несут ответственность. Преддоговорные правоотношения еще недостаточно проработаны в российской цивилистике, но немецкие специалисты подробно изучили регламентацию данного вида правоотношений.

Обязательственное правоотношение на стадии переговоров между

сторонами возникает при вступлении в переговоры. Тогда стороны обязаны совершать какие-либо действия или, наоборот, бездействовать по отношению друг к другу. К.В. Гнищевич в качестве основания такого обязательственного правоотношения называет одностороннюю сделку – приглашение вступить в переговоры.

Немецкие цивилисты преддоговорные обязательства рассматривали не только с правовой точки зрения. Например, Г. Зибер говорит о подготовительном договоре, когда лицо заходит в магазин. Возникает обязательственное правоотношение, аналогичное договорному. Г. Гаупт говорит о том, что правоотношение сожжет возникнуть не только на основании договора, но и на основании социального контакта [32, с.44].

К действиям, которые свидетельствуют о намерении вступить в переговоры, могут относиться такие:

- выразить согласие на участие в переговорах и ознакомиться с рекламой предлагаемых товаров;
- наведение справок о деятельности потенциального партнера;
- определить полномочных лиц на ведение переговоров;
- получение консультации от специалистов в отношении предлагаемых товаров или услуг [33].

Это говорит о том, что лицо должно совершить одно или несколько волевых действий, чтобы у другой стороны возникла уверенность в том, что переговоры состоятся. Преддоговорное правоотношение должно иметь свою цель. Стороны, участвующие в переговорах, стремятся достигнуть следующего: получить информацию, которая сформировала бы волю сторон на заключение договора; найти информацию о потенциальном партнере; определить намерения партнера; обсудить возможные условия договора; предложить собственные условия договора, которые могут отличаться от предлагаемых, но все же были бы выгодными обеим сторонам.

В Главе 28 Гражданского кодекса РФ законодатель устанавливает, что для заключения договора необходимы оферта и акцепт, в связи с чем в теории

и на практике выделяются две стадии в процедуре заключения договора: выдвижение предложения (оферта) и принятие предложения (акцепт). На обязательность этих стадий указывали цивилисты XVIII века. Так, И. Кант указывал, что для заключения договора или соглашения должны быть объединены две воли, которые могут быть объединены с помощью двух актов – «promissum» и «acceptation» – оферты и акцепта [35, с.43].

Позднее Г.Ф. Шершеневич также указывал, что «для заключения договора необходимо, чтобы одна потенциальная сторона изъявила заключить договор и направила оферту другой стороне, выразив свою волю, а другая сторона должна выказать свою волю для заключения договора, приняв оферту соответствующим образом» [36].

Современные юристы отрицают значимость и необходимость стадий оферты и акцепта в институте заключения договора. Например, что оферта и акцепт не обеспечивают правового регулирования для института заключения гражданско-правового договора, а больше добавляют неясности в процессы, которые и так до сих пор не урегулированы в полной мере.

По мнению отдельных авторов, во время переговоров, когда происходит обмен письмами и сообщениями между потенциальными сторонами сделки, очень трудно определить, какое из сообщений является офертой, а какое – акцептом. А это весьма важно определить, так как обе названных правовых категории имеют серьезные юридические последствия для сторон переговоров в отношении будущей сделки.

В статье 435 ГК РФ устанавливается правило в отношении оферты. Это не просто предложение стать партнером, это выражение стремления лица заключить сделку именно с получателем оферты. Если отправитель оферты передумает по каким-то причинам, он не может просто промолчать, он должен официально отправить извещение об отзыве оферты. Также оферент не может отозвать свое предложение в любое время. Соответственно, если оферент передумает и решит отказаться от собственного предложения, то он, по общему правилу, обязан будет возместить убытки, которые получатель

оферты понесет. Например, получатель оферты, согласившись на предложение, выезжает в другой город или в другую страну, он терпит имущественные расходы.

Основываясь, на правовом регулировании институтов оферты и акцепта, делаются выводы, что эти институты не вписываются в жесткие рамки правового регулирования заключения гражданско-правового договора. Если при заключении договора субъекты получают определенные обязательства, то при обмене офертами и акцептами практически никаких правовых последствий не возникает, а сам этот процесс напоминает формальный обмен мнениями двух хозяйствующих субъектов.

С мнением А.Н. Кучер полностью согласуется точка зрения В.Г. Полякевич, которая указывает на трудность в различении, где высказывается оферта, а где – акцепт, и приводит в пример легкость установления момента, когда стороны приходят к согласию по существенным условиям договора.

Отечественные цивилисты объясняют свое неприятие к оферте и к акцепту тем, что в отличие от процесса согласования существенных условий договора, оферта и акцепт не отличаются последовательностью и строгой организованностью.

Однако, судя по правовому регулированию, для законодателя важны эти стадии заключения гражданско-правового договора. Соответственно, необходимо понять их значение для правового регулирования института заключения гражданско-правового договора. Начать надо с того, что на преддоговорной стадии наибольший приоритет имеет намерение сторон заключить договор, но выявить это намерение без стадий оферты и акцепта практически невозможно.

При заключении договора каждый субъект обладает автономией воли, самостоятельностью, независимостью, поэтому он имеет право на вступление в договорные отношения в зависимости от своей воли, своего усмотрения, своего имущественного положения и социального статуса.

Намерение субъекта может быть выражено в направлении оферты или в

принятии оферты. Законодатель связывает субъекта гражданского оборота офертой, и другая сторона уже уверена в том, что намерение оферента твердо, а она является тем адресатом, который был выбран из многих [42].

Оферент сознательно ограничивает свою свободу договора, так как в период действия оферты он не имеет права на заключение договора с другим субъектом гражданского оборота. У оферента и потенциального акцептанта возникает не правовая, но юридическая связь, при которой и получатель оферты имеет некоторые обязательства перед оферентом.

Законодатель устанавливает обязательность юридической связи между сторонами, которые желают заключить договор. Эта юридическая связь выражается в виде преддоговорного правоотношения. Само направление оферты выступает в качестве юридического факта, который порождает преддоговорное правоотношение. Следовательно, выполнения субъектами объективных волевых действий, свидетельствующих о намерении заключить договор, не достаточно, чтобы выразить это намерение. В праве субъективные категории работают слабо, поэтому твердость намерения должна быть подтверждена документально, а оферта является идеальным способом высказать свои экономические и хозяйственные ожидания.

Если говорить о законодательном закреплении процедуры заключения гражданско-правового договора, то законодатель не называет перечня действий, которые должны быть объективно выполнены, чтобы был юридический эффект в поведении потенциальных сторон договора.

Однако законодатель определил форму оферты, которая и является тем способом выражения намерения заключить договор, который имеет юридический эффект. Других способов выражения своего намерения законодательно не установлено.

Доводы о невозможности выделения в ходе переговоров оферты и акцепта, выдвинутые в научной литературе, представляются надуманными, поскольку и в рамках переговоров можно выделить как оферту, так и акцепт. Переговоры как способ заключения договора проходят по-разному, т.е.

существуют различные виды переговоров, поэтому могут быть выработаны различные способы закрепления оферты и акцепта в зависимости от вида переговоров. При переговорах, когда каждая из сторон предлагает готовый вариант договора, оферту и акцепт легко обнаружить. В приведенном случае либо стороны принимают один из готовых вариантов, либо совместно вырабатывают окончательный вариант договора, взяв за основу одно из сделанных предложений в форме оферты. Если окончательный вариант вырабатывает одна из сторон, при каждом предоставлении нового варианта договора в соответствии со статьей 443 ГК РФ предоставляется новая оферта. Соответственно акцептом будет действие по принятию последнего варианта договора.

При совместном формировании условий договора в ходе переговоров происходит постепенное согласование отдельных условий. В таком случае на долю одной из сторон переговоров выпадает действие по предложению последнего несогласованного существенного условия договора или нескольких недостающих существенных условий, согласование которых должно привести к достижению окончательного соглашения, необходимого для порождения договора. Лицо понимает возможность возникновения соглашения, поэтому у него возникает необходимость связать себя сделанным предложением, взяв на себя обязанность заключить договор и перейти в положение ожидания. В противном случае, ни у одной из сторон переговоров не возникнет обязанности заключить договор. Поэтому если в рамках переговоров лицо делает предложение по недостающим существенным условиям или оставшегося для согласования последнего существенного условия и при этом изъявляет волю считать соглашение состоявшимся, если условие будет принято другой стороной, то это лицо, во-первых, делает предложение заключить договор, а во-вторых, определяется в выборе контрагента, реализовав предоставленную ему правом свободу выбора контрагента.

По данному порядку вынесения предложений об условиях договора

видно, что лицо, даже несмотря на уверенность в том, что предлагаемые условия будут приняты, все же обязано предложить и ранее согласованные условия. Это объясняется тем, что стороны дают согласие по каждому условию отдельно, и это согласие является предварительным. Окончательным согласие может быть тогда, когда все условия договора будут рассмотрены в совокупности. В рамках переговоров сторона, делающая последнее предложение с недостающими условиями, должна также понимать, принимает ли вторая сторона все условия без изменения или все же с намерением изменить ранее согласованные условия. Известно, что условия договора являются связанными, что делает невозможным окончательное принятие одних условий без учета других.

Поэтому следует сделать вывод, что «для возникновения соглашения необходимо согласие сторон договора не на каждое условие в отдельности, а на всю их совокупность. Соответственно оферта дается в тот момент, когда одна из сторон делает предложение с редакцией «последнего» существенного условия или нескольких недостающих условий. Офертой в такой ситуации действия считаются потому, что лицо: изъявило волю, определив будущего контрагента; предлагает заключить договор и предпринимает все меры, необходимые для заключения договора» [9].

Действия другой стороны, выраженные в обсуждении и принятии предложенных условий, являются акцептом и приводят к тому, что факт достижения сторонами соглашения по условиям договора, приобретает значение юридического факта, порождающего договорное обязательство.

Таким образом, подведем итоги первой главы. В гражданском законодательстве свобода договора установлена как основа, которая определяет ее содержание и ограничение. Несмотря на законодательство в настоящее время нет общего мнения между цивилистами и правоведами по поводу принципа свободы: его понятия и содержания.

Глава 2 Особенности заключения договора в обязательном порядке

2.1 Обязательность заключения публичного договора

«Одним из основополагающих принципов гражданского законодательства является принцип свободы гражданско-правового договора, а это подразумевает, что стороны свободны в своем решении заключать договоры. Стороны договора самостоятельно решают вопрос заключить или нет договор, свободны в выборе своих контрагентов и в определении содержания конкретного договора.

Вместе с тем в некоторых случаях, для того чтобы защитить интересы государства, общества и отдельно взятой личности, для обеспечения реализации субъектами права на заключение договора и для придания договорным правоотношениям сторон стабильности законом предусмотрены самостоятельные основания заключения гражданско-правовых договоров, отдельные из которых носят для одной из сторон обязательный характер.

Понятия обязательных оснований заключения договора в доктрине гражданского права не приводится. Представляется, что это такие основания или обстоятельства, с которыми гражданское законодательство прямо связывает возникновение обязанности одной стороны договора заключать его в обязательном порядке и на четко определенных условиях» [12]. Таким образом, учитывая обязательность таких оснований можно говорить о том, что они некоторым образом свободу договора ограничивают, однако, как верно указывает М.И. Брагинский, такого рода ограничения являются позитивными [4, с. 161]. Однако автор верно отмечает, что «ограничения могут носить не только позитивный, но и негативный характер. Позитивными являются ограничения связанные с обязанностью лица заключить тот или иной договор и включение в него определенных условий. К негативным автор относит ограничения, связанные со специальным субъектным составом

договора и установление в законе преимущественного права на заключение определенных договоров» [4].

Для понимания, почему такие основания следует называть обязательными, обратимся к их классификации. Прежде всего, в силу ст. 421 ГК РФ обязательные основания заключения гражданско-правового договора могут быть разделены по источнику установления и подразделяются на:

- «предусмотренные гражданским законодательством;
- предусмотренные гражданским законодательством, но заключаемые в соответствии с добровольным принятием обязательства;
- заключаемые по соглашению сторон» [3].

Таким образом, это могут быть основания, которые прямо предусмотрены в Гражданском кодексе Российской Федерации и основания, которые будущим контрагентом принимаются как обязательные. Исходя из такой классификации, Н.В. Кузнецова выделяет «следующие обязательные основания заключения гражданско-правового договора, предусмотренные в ГК РФ:

- заключение публичного договора (ст. 426 ГК РФ). Публичный договор – это договор, заключаемый субъектами предпринимательства или другой деятельности, которая приносит доход, на основании которого устанавливается обязанность одной стороны продать товар, выполнить работу или предоставить услугу, если в силу своей деятельности лицо должно осуществить данные действия в отношении каждого лица, кто к нему для этой цели обращается. Как пример можно привести розничную куплю-продажу или перевозку пассажира в транспорте общего пользования, гостиничное обслуживание граждан и др.;
- заключение предварительного договора (ст. 429 ГК РФ). На основании данной договорной конструкции стороны договора принимают на себя обязательство на будущее заключить основной договор по передаче имущества, выполнению работ либо оказанию

услуг, в соответствии с условиями, которые сторонами определены в рамках предварительного договора;

- опцион на заключение договора (ст. 429.2 ГК РФ). В соответствии с опционом одна сторона в соответствии с безотзывной офертой дает право второй стороне заключить один либо несколько договоров на прямо предусмотренных опционом условиях. В силу самого опционного договора его сторона на условиях прямо предусмотренных в договоре, в установленный срок имеет право требовать совершить действия, предусмотренные договором, но когда управомоченная сторона не заявит в указанный срок требования, договор прекращается» [5];
- «заключение договора страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств. Если следовать Федеральному закону «Об обязательном страховании ответственности владельцев транспортных средств» под данным договором понимается договор страхования, где страховщик за установленную плату при наступлении события, установленного договором, обязан возместить причиненный потерпевшему вред или вред его имуществу или оплатить восстановительный ремонт транспорта в пределах суммы, прямо предусмотренной договором. Следует обратить внимание, что обязательность этого договора состоит не только в том, что владелец транспортного средства обязан страховать свои риски, но и в том, что данный вид договора законом прямо предусмотрен как публичный, то есть регулируется он, в том числе и положениями ст. 426 ГК РФ;
- заключение договора с субъектами естественных монополий. Например, в соответствии со ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции», организация, если на рынке она имеет монопольное положение, включая субъектом естественных монополий, несет

обязанность по заключению договоров, если есть установленные технические или экономические условия для этого;

- заключение договора банковского счета в порядке п. 2 ст. 846 ГК РФ. Банк несет обязанность заключать с клиентом, который обратился с предложением открыть счет, договор на условиях, объявленных банком и в соответствии с банковскими правилами» [5].

В то же время опцион на заключение договора и предварительный договор, в том числе будут обязательными основаниями заключения договора, в соответствии с добровольным принятием на себя обязательства.

Если рассматривать обязательные основания по сфере распространения, их можно разделить на:

- общие;
- специальные.

«Общими являются основания, которые распространяют свое действия на большую часть договоров. Как пример, можно указать на предварительный договор, заключение договора на аукционе или при проведении конкурса.

Специальные основания характерны для публичных договоров или могут предусматриваться только для конкретного договора, к примеру, договор банковского счета, заключаемый в порядке п. 2 ст. 846 ГК РФ.

В зависимости от того, каким образом в рамках договора распределяются права и обязанности его сторон, обязательные основания могут быть подразделены на:

- односторонние;
- двусторонние.

Односторонним является опцион на заключение договора, государственный или муниципальный контракт. Как следует из ст. 426 ГК РФ, то право заключить договор имеет только сторона, которая не обязана к его заключению, а в соответствии со ст. 429.2 ГК РФ обязанность заключать договор возлагается на сторону, которая опцион предоставила.

К двусторонним основаниям заключить договор относится заключение предварительного договора, так как в соответствии с гражданским законодательством в предварительном договоре предусмотрено обязательство обеих сторон в будущем заключить основной договор. Однако в юридической литературе обращается внимание, что вовсе нельзя говорить о том, что не может быть предварительного договора, где обязательство на себя принимает только одна сторона, хотя бы договор и был двусторонне обязывающим» [6, с. 144].

«Содержание договоров, в отношении которых установлены обязательные основания их заключения будут заранее предусмотренными, например, правилами, установленными в типовых договорах или правилами, исходящими от Правительства России, как пример можно указать на Правила продажи отдельных видов товаров или на Правила бытового обслуживания населения и пр. Если, к примеру, говорить о заключении договора на основании торгов, то его условия формируются в ходе проведения самого конкурса либо аукциона. Если же мы говорим о предварительном договоре, то содержание основанного договора определяются в ходе заключения предварительного договора. Следует обратить внимание, что до того, как в 2015 г. в ч. 3 ст. 429 ГК РФ внесли изменения все существенные условия необходимо было согласовать в предварительном договоре. Это давало возможность судам понять существенные условия основного договора, принимая во внимание согласованные сторонами условия предварительного договора. Сегодня же редакция данной статьи требует, чтобы стороны между собой согласовали только предмет договора и условия, в отношении которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение, однако в этом случае судам, с нашей точки зрения, стало намного сложнее определять условия основного договора. К примеру, когда стороны не достигли в предварительном договоре, точнее не указали в нем цену договора о купле-продаже недвижимости, то необходимо проводить экспертную оценку объекта недвижимого имущества, а если мы имеем дело с договором

подряда, необходимо установить начальный и конечный срок выполнения работ и пр. Следовательно, вполне обосновано и правильно вернуться к прежней редакции п. 3 ст. 429 ГК РФ для единства правоприменения» [6].

Таким образом, предлагаем обязательными основаниями заключения гражданско-правового договора считать обстоятельства, ограничивающие свободу заключения договора с которыми гражданское законодательство прямо связывает возникновение обязанности одной из сторон договора заключить его в обязательном порядке и на условиях, четко определенных законом или сторонами договора.

Заключение договора в обязательном порядке представляет собой заключение договора обязательное хотя бы для одной из сторон. Здесь допустимы два варианта. Первый вариант, когда оферту обращает сторона, для которой заключение договора не представляется обязательным. Тогда другая сторона, для которой заключение договора представляется обязательным, обязана на протяжении тридцати дней с момента принятия оферты рассмотреть эту оферту и обратиться другой стороне: первое – оповещение об акцепте. Тогда договор значится заключенным на тех условиях, которые значились в оферте. Второе, что может предпринять вторая сторона, если она не согласна с условиями оферты, она формирует протокол несогласий и обращает другой стороне.

Протокол разногласий – это документ, который складывается из двух частей. В первой части оговариваются те условия договора, которые представлены в оферте. Во второй части то, что представляет акцептант по тем пунктам договора, с которыми акцептант не согласен.

Договор будет считаться заключенным, если предложенные акцептантом условия, содержащиеся в протоколе разногласий, принимаются offerentом. Если он не согласен с такими условиями, то offerent может на протяжении тридцати дней передать спор, который возник на рассмотрение суда, и суд установит, на каких условиях будет заключен договор. Если

оферент на протяжении тридцати дней этого не выполнит, а для оферента заключение договора не будет обязательным, договор будет незаключенным.

Далее, что может предпринять другая сторона, приняв оферту, передать оповещение об отказе в заключении договора. И тогда оферент может подать иск в суд о принуждении к заключению договора.

2.2 Проблемы заключения договора в обязательном порядке

ГК РФ предусматривает достаточно большое количество случаев, когда договор подлежит заключению в обязательном порядке, в частности, в ст. 426 ГК РФ (при заключении публичного договора), ст.429 ГК РФ (когда подписан предварительный договор), ст. 447 ГК РФ (при заключении договора на торгах) и др. Законодательство, регламентирующее случаи и порядок заключения договора в обязательном порядке, носит весьма разветвленный характер, что порождает ряд проблем в их применении.

При заключении договора в обязательном порядке стороны обмениваются протоколами разногласия. Если не удастся достичь соглашения по одному из условий, то одна из сторон вправе обратиться в суд для урегулирования разногласий [9, с.87].

Название "иск о понуждении к заключению договора" может быть не совсем точным, потому что подразумевает иск о присуждении, что может ввести в заблуждение. Категория исков, к которой следует отнести подобный иск может стать предметом теоретических дискуссий. В разных правовых системах может применяться разное терминологическое обозначение и процедура для таких исков.

«Соответственно, дальнейшая судьба договора проходит в рамках общих правил Гражданского Кодекса Российской Федерации. В частности, стороны могут свободно расторгнуть или изменить договор по соглашению, не беспокоя по этому поводу суд. Если закон или условия договора дают одной из сторон право отказаться от договора данного типа или изменить его

условия в одностороннем порядке, такие отказ или одностороннее изменение также допускаются» [39, с.43].

К случаям, при которых заключение договора для одной из сторон обязательно Гражданский Кодекс Российской Федерации относит: — заключение публичного договора в соответствии со статьей 426 Гражданского Кодекса Российской Федерации; — заключение договора на основании предварительного договора в соответствии со статьей 429 Гражданского Кодекса Российской Федерации; — заключение договора по средствам проведения торгов в соответствии со статьей 447 Гражданского Кодекса Российской Федерации. Так же отдельные случаи заключения договора в обязательном порядке предусмотрены специальными нормами федерального законодательства: заключение договора субъектом естественной монополии с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары, на основании Федерального закона от 17.08.1995 № 147 — ФЗ; заключение договора поставщиком, занимающим доминирующее положение на рынке определенного товара, не вправе отказаться от заключения государственных контрактов в случае, если размещение заказа не влечет за собой убытков от ее производства, в соответствии с пунктом 2 статьи 5 Федерального закона от 13.12.1994 № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд»; — заключение государственного оборонного заказа, в соответствии с пунктом 6 статьи 6 Федерального закона от 29 декабря 2012 г. N 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе». Общие правила заключения договора в обязательном порядке предусмотрены статьей 445 Гражданского Кодекса Российской Федерации, которые охватывают две различные ситуации:

- «заключение договора обязательно для стороны, которой направлена оферта (проект договора). В таком случае данная сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от

акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты;

- заключение договора обязательно для стороны направившей оферту (проект договора). В данном случае, при получении указанной стороной в течение тридцати дней протокола разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий. В этих случаях правом на обращение в суд с иском о понуждении заключения договора, равно как и о разногласиях, связанных с условиями договора, наделено лицо, которое вступает в договорные отношения со стороной, на которой лежит обязанность заключить договор» [14].

Законодатель не решает вопрос о возможности передачи разногласий на рассмотрение суда стороной, для которой заключение договора является обязанностью. При этом Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора» предусматривает: «В случае отсутствия у ответчика обязанности заключить договор или отсутствия соглашения о передаче разногласий на рассмотрение суда в принятии искового заявления о понуждении заключить договор (об урегулировании разногласий) не может быть отказано. В этом случае суд рассматривает дело по существу и отказывает в иске, если в ходе процесса стороны не выразили согласия на передачу разногласий на рассмотрение суда».

Одной из возможностей, которая предоставляется стороне, для которой заключение договора обязательно, является обращение в суд с исковым заявлением. Тем не менее, для того чтобы спор был рассмотрен в судебном порядке, необходимо получить согласие контрагента, иначе иск может быть

отклонен. В новой редакции пункта 4 статьи 445 Гражданского Кодекса Российской Федерации, которая вступила в силу с 1 июня 2015 года, указано, что если иск о понуждении заключить договор будет удовлетворен, то договор считается заключенным на условиях, указанных в решении суда, с момента вступления в законную силу этого решения.

В связи с тем, что судебное решение заменяет необходимое для заключения договора волеизъявление ответчика, суд принимает решение о замене воли ответчика. Поэтому название искового требования, которое намекает на иск о присуждении, не совсем корректно, поскольку фактически это преобразовательный иск. Однако вопрос о том, к какой категории исков следует отнести такой иск, может вызвать дискуссии. Поскольку после вступления судебного решения в законную силу стороны связаны договором, исполнительное производство не требуется, и исполнительный лист не выдается.

Договор, который вступил в силу по решению суда и заменил волю одной из сторон, не является судебным утвержденным соглашением. Это просто обычный договор, который теперь подпадает под общие правила Гражданского Кодекса Российской Федерации. Стороны имеют возможность свободно расторгнуть или изменить этот договор по взаимному согласию, без необходимости обращаться в суд.

Возможность отказа от договора или изменения его условий одной из сторон, предусмотренная законом или условиями договора, также допускается. Однако некоторые авторы считают, что правила, которые содержатся в пункте 4 статьи 445 ГК РФ, недостаточны для реальных договоров. Это связано с тем, что даже при наличии судебного решения о принудительном заключении договора, сторона, которая обязана его заключить, все равно может избежать заключения договора и не принимать имущество от контрагента, в пользу которого вынесено судебное решение. [5, с.

Правовая защита, предусмотренная статьей 445 Гражданского Кодекса Российской Федерации, не всегда является полным способом обеспечения прав. Некоторые авторы считают, что иск, основанный на такой защите, не может рассматриваться как новая оферта, если сторона необоснованно отклоняется от заключения договора. Однако, по мнению других авторов, акцепт считается совершенным и протокол разногласий не может быть признан новой офертой. Диспозитивные нормы статьи 445 Гражданского Кодекса Российской Федерации предусматривают только сроки совершения сторонами действий по заключению договора, но порядок этих действий не может быть изменен соглашением сторон.

Сделаем несколько выводов, проследив общие положения о заключении договоров. Автор Е. Богданова подчеркивает, что в случае, когда новый акцепт с измененными условиями (протокол разногласий) будет признан новой офертой, возникнут другие последствия, отличные от того, что предусмотрено статьей 445 Гражданского кодекса РФ. Таким образом, стороны могли бы обмениваться новыми офертами до достижения компромисса или до того момента, пока сторона, имеющая право заключить договор, не потеряет интерес к его заключению.

В случаях, когда договор заключается путем обмена офертой и акцептом в письменной форме, применяются правила статьи 445 ГК РФ, если законодательством не установлены специальные требования к порядку заключения договора. Новой офертой не считается акцент на других условиях при заключении договора в соответствии с порядком, установленным в статье 445 ГК РФ. Таким образом, возникают вопросы о применимости норм этой статьи, когда обе стороны обязуются заключить договор в соответствии с предварительным договором или когда такая обязанность возникает в результате проведения торгов, в которых предметом являлось право на заключение договора.

Дополнение статьи 445 Гражданского Кодекса Российской Федерации считается необходимым на основании указанного и более точного перечня ситуаций, к которым применимы положения данной нормы.

Глава 3 Особенности заключения договора на торгах

3.1 Подготовка к торгам, извещение о проведении торгов

Проведение торгов является одним из эффективных способов заключения договоров и давно практикуется во многих сферах российской экономики. Торги позволяют организовать открытый и конкурентный процесс, в результате которого может быть заключен договор с лицом, предложившим наилучшие условия или предложение.

Торги широко используются в современных экономических условиях для опосредования различных отношений, включая предпринимательскую деятельность. Они могут быть особенно полезны в случаях банкротства, приватизации, закупок товаров, работ и услуг, а также для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Такие процедуры торгов охватывают как частно-правовую, так и соответствующую публично-правовую сферы.

Преимущества проведения торгов включают:

- конкуренция: торги позволяют множеству участников представить свои предложения, что способствует конкуренции и может привести к лучшим условиям для заказчика;
- прозрачность: организация торгов предусматривает открытые и прозрачные процедуры, что способствует справедливости и предотвращает коррупцию;
- эффективность: торги, правильно организованные и проведенные, могут быть достаточно эффективными и позволить быстро заключить договоры с наилучшими условиями.

Организация и проведение торгов включает различные этапы, такие как объявление о проведении торгов, предоставление участникам информации о требованиях и условиях, предоставление возможности задавать вопросы, подача предложений, и окончательный выбор победителя. Законодательство

РФ, в частности Гражданский кодекс, содержит положения, регулирующие эти процедуры и устанавливающие правила заключения договоров через торги.

Например, статья 447 Гражданского кодекса РФ гласит, что договор будет заключаться с лицом, выигравшим торги. В случае, если проводятся открытые торги, решение о выборе победителя принимается в соответствии с установленными условиями и требованиями.

«Путем организации и проведения торгов может быть заключен любой договор, если только это не противоречит его существу. Такой договор будет заключаться с лицом, выигравшим торги (п. 1 ст. 447 ГК РФ). Определение торгов как способа заключения договора раскрывает функциональный аспект торгов, а заключение договора будет выступать в качестве функции торгов. Зачастую торги являются единственным способом заключения гражданско-правового договора, они имеют место в сфере закупок определенных товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц, проводятся для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в сфере банкротства, приватизации и др. Согласно общему правилу форма торгов будет определяться собственником или обладателем имущественного права. Иное может быть предусмотрено законом (п. 4 ст. 447 ГК РФ)» [38, с.43].

«Довольно часто в правовой науке обсуждается соответствующая проблематика, касающаяся правовой природы торгов, существа данного института, а также порядка применения законодательства о торгах. Торги — это многоступенчатый правовой механизм заключения договора, нацеленный на поиск контрагента, который способен предложить максимально высокую цену либо другие наилучшие условия заключения договора. На первый взгляд не все так просто, поскольку такой вывод позволяет нам сделать анализ судебно-арбитражной практики о том, что в данной сфере существуют различного рода правонарушения.

Например, это правонарушения, которые имеют место в сфере государственных и муниципальных закупок осуществляемых путем

проведения электронной формы торгов, так как большое количество нарушений и ошибок намеренно либо из-за отсутствия должной компетенции и знания закона совершается как со стороны организатора онлайн-торгов, так и со стороны участников. В частности, это неправомерный допуск лиц организатором к участию в таких торгах, или наоборот, лица желающие участвовать в онлайн-торгах, беспричинно получают отказ в таком участии; манипуляции со стороны чиновников ответственных за распределение государственного заказа в части принятия решения о проведении торгов не редко и намеренно уклоняются от проведения электронной формы в пользу запросов котировок и др.» [36, с.32].

Злоупотребления доминирующим положением хозяйствующего субъекта могут быть рассмотрены как частные случаи правонарушений. Это может включать разнообразные действия, осуществляемые органами государственной власти, которые ограничивают или устраняют конкуренцию, а также случаи монополистической деятельности в любой форме и акты недобросовестной конкуренции. Кроме того, применение разных комбинаций и нарушение законодательства с целью обойти его при заключении сделок, которые должны проводиться только через торги, приводит к сложным и длительным судебным процессам из-за разнородности законодательства.

«В концентрированном виде правовая регламентация торгов согласно общим нормам Гражданского кодекса закреплена всего лишь в трех статьях: в ст. 447–449, которых явно недостаточно для правового регулирования достаточно не простой и специфичной формы заключения договора, преследующий цель выявления лица готового предложить высокую цену (аукцион) или другие наилучшие условия договора (конкурс), и тем самым удовлетворить интересы, как организатора торгов, так и победителя. Данные статьи закрепляют лишь общие правила проведения торгов, тогда как специфика торгов разных видов и в самых разнообразных сферах экономической деятельности отражена в специальных законодательных актах, которые не могут противоречить общим нормам, а другие правила

могут быть установлены лишь в том случае, когда общие нормы разрешают это. Так, например, специальным законом могут быть предусмотрены случаи, когда договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов (п. 3 ст. 447 ГК РФ)» [33, с.432].

«Так, только путем проведения торгов могут быть заключены гражданско-правовые договоры:

- продажа государственного или муниципального имущества на аукционе, в том числе продажа акций, созданных в процессе приватизации открытых акционерных обществ на специализированном аукционе;
- продажа государственного или муниципального имущества на коммерческом конкурсе с инвестиционными и (или) социальными условиями;
- продажа государственных предприятий-должников, признанных неплатежеспособными;
- договор подряда для обеспечения государственных нужд;
- реализация заложенного имущества, если залогодержатель решил обратиться на него взыскание» [28, с.11].

«Следует согласиться с мнением о том, что не все договоры могут быть заключены путем проведения торгов, так как такой способ не подходит в отношении тех договоров, которые носят личный, доверительный характер. Например, торги не подходят для заключения издательского договора, договора о совместной деятельности, с помощью торгов не могут быть заключены договоры дарения, простого товарищества, поручения. Неразумно проводить торги по продаже хлеба населению, а заключение договора мены посредством торгов не отвечало бы сущности и особенностям данного типа договора» [20, с.22].

«На сегодняшний день правовая база торгов продолжает развиваться как современный механизм правового регулирования отношений по организации и проведению торгов. Так, конструктивным изменением был

подвергнут п. 4 ст. 447 ГК РФ, в котором впервые на законодательном уровне закреплены торги, проводимые в электронной форме. Особо стоит отметить, что свершившееся реформирование гражданского законодательства в 2014 году не поспособствовало разрешению вопроса относительно понятия торгов, законодатель оставил его без должного внимания. Следует также отметить, что законодатель также не раскрыл понятие и электронных торгов, оставив этот вопрос для самостоятельного толкования. До сих пор ни в законодательстве, ни в правовой литературе мы не можем встретить легальное понятие торгов, а определяется лишь только правовая цель торгов — способ заключения договора. Судебные органы в свою очередь тоже дают на этот счет неоднозначные и противоречивые разъяснения. Этот вопрос является актуальным не только для развития и совершенствования правового механизма торгов, но и важным для развития современной цифровой экономики, закрепляющей основные принципы безбумажного документооборота. Он заслуживает внимания и поддерживается исследователями, которые считают, что к наиболее важным задачам для развития цифровой экономики, следует отнести разработку предложений по формированию основных понятий и институтов, обеспечивающих современный цифровой гражданский оборот» [19, с.45].

«Дальнейшие шаги на законодательном уровне направленные на унификацию норм по организации и проведению торгов были отражены в Проекте Федерального закона «Об открытых торгах в Российской Федерации», Федерального закона «Об электронных торгах в Российской Федерации», подготовленные Минэкономразвития России. За последнее время в результате развития правового регулирования в сфере закупок и активного включения и распространения информатизации и цифровизации большую актуальность приобретают торги, проводимые в электронной форме.

На первый взгляд в механизме заключения договоров на торгах все просто и понятно. Однако анализ судебной практики свидетельствует о том,

что в данной сфере существуют различного рода правонарушения. Например, это правонарушения, которые имеют место в сфере государственных и муниципальных закупок, осуществляемых путем проведения электронной формы торгов, так как большое количество нарушений и ошибок намеренно либо из-за отсутствия должной компетенции и знания закона совершается как со стороны организатора онлайн-торгов, так и со стороны участников. В частности, это неправомерный допуск лиц организатором к участию в таких торгах, или наоборот, лица желающие участвовать в онлайн-торгах, беспричинно получают отказ в таком участии; манипуляции со стороны чиновников ответственных за распределение государственного заказа в части принятия решения о проведении торгов не редко и намеренно уклоняются от проведения электронной формы в пользу запросов котировок и др. Для устранения этих недостатков требуется совершенствование законодательной базы. На сегодняшний день правовая база торгов продолжает развиваться как современный механизм правового регулирования отношений по организации и проведению торгов. Так, конструктивным изменениям был подвергнут п. 4 ст. 447 ГК РФ, в котором впервые на законодательном уровне закреплены торги, проводимые в электронной форме» [22, с.43].

«Особо стоит отметить, что свершившееся реформирование гражданского законодательства в 2014 году не поспособствовало разрешению вопроса относительно понятия торгов, законодатель оставил его без должного внимания. Следует отметить, что законодатель также не раскрыл понятие и электронных торгов, оставив этот вопрос для самостоятельного толкования. До сих пор ни в законодательстве, ни в правовой литературе мы не можем встретить легальное определение торгов, а определяется лишь только правовая цель торгов – способ заключения договора» [24, с.44].

Вопрос о разъяснениях, данные судебными органами, вызывает неопределенность и противоречия. Он становится все более актуальным в контексте развития правового механизма торгов и цифровой экономики, которая основана на безбумажном документообороте. Исследователи

придают ему важность и считают, что формирование основных понятий и институтов является одной из ключевых задач для развития цифровой экономики и обеспечения современного цифрового гражданского оборота.

Важной проблемой в контексте, рассматриваемой тематики, является соотношение между терминами "публичные торги" и "торги". В научной литературе больше внимания уделяется изучению понятия "торги", как с исторической, так и с юридико-теоретической точек зрения, в отличие от определения "закупки".

В течение долгого времени законодательно описанные термины не были четко определены, что позволяло ученым изучать их с разных аспектов - исторического, правового, экономического. Только с принятием Федерального закона от 8 марта 2015 года №42-ФЗ "Гражданский Кодекс РФ" статья 449 была добавлена.

С 1 июня 2015 года вступила в силу новая законодательная норма, которая содержит определение понятия "публичные торги". Мы считаем, что отсутствие законного определения торгов создает практические проблемы. Поэтому необходимо закрепить данное понятие в Гражданском кодексе РФ следующим образом: "Торги - это специальный способ (процедура), основанный на конкуренции (состязательности), для обязательного заключения договора с победителем торгов". Таким образом, можно сделать вывод, что заключение договора является юридической функцией торгов.

Согласно общему правилу, форма торгов будет определяться собственником или обладателем имущественного права. Иное может быть предусмотрено законом (п. 4 ст. 447 ГК РФ). Продолжительное время законодательством рассматривались два способа проведения торгов: аукцион и конкурс. В настоящее время все способы конкурентных торгов довольно детально урегулированы в Законе №44-ФЗ, в соответствии с которым конкурентные способы могут быть открытыми и закрытыми. В ст. 447-449 Гражданского кодекса РФ предусмотрены нормы, в которых речь идет о торгах в двух формах: аукционные торги и торги на условиях конкурса. Так, в

силу п. 4 ст. 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. Согласно п. 2 ст. 24 Закона № 44-ФЗ, все виды аукционов и конкурсов также отнесены к конкурентным способам определения поставщиков. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу – лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

В настоящее время все способы конкурентных торгов довольно детально урегулированы в Законе №44-ФЗ, в соответствии с которым конкурентные способы могут быть открытыми и закрытыми. При открытом конкурентном способе информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки. При закрытом конкурентном способе информация о закупке сообщается путем направления приглашений принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) ограниченному кругу лиц, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся объектами закупок.

Согласно п. 2 ст. 24 Закона № 44-ФЗ, все виды аукционов и конкурсов отнесены к конкурентным способам определения поставщиков. Конкурентные способы установления исполнителей государственных заказов определяются п. 2 ст. 24 Закона № 44-ФЗ, и к ним отнесены:

- конкурсы (открытый конкурс в электронной форме (далее – электронный конкурс), закрытый конкурс, закрытый конкурс в электронной форме (далее - закрытый электронный конкурс));
- аукционы (открытый аукцион в электронной форме (далее – электронный аукцион), закрытый аукцион, закрытый аукцион в электронной форме (далее - закрытый электронный аукцион));
- запрос котировок в электронной форме (далее - электронный запрос котировок).

В ст. 447-449 Гражданского кодекса РФ предусмотрены нормы, в которых речь идет о торгах в двух формах: аукционные торги и торги на условиях конкурса. Так, в силу п. 4 ст. 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Еще одной проблемой в рамках рассматриваемой тематики является соотношение терминов «публичные торги» и «торги». В научной литературе понятие «торги» как с точки зрения истории происхождения, так и с юридико-теоретической позиции изучается более активно, нежели дефиниция «закупки».

Длительный период времени законодательно изучаемые термины не были сформулированы, что позволило ученым изучать в различных аспектах – историческом, правовом, экономическом. И только Федеральным законом от 8 марта 2015 г. № 42-ФЗ Гражданский Кодекс РФ был дополнен статьей 449.1, вступившей в силу с 1 июня 2015 г., в которой дано легальное определение термина «публичные торги».

В силу п. 1 ст. 449.1 ГК РФ под публичными торгами понимаются торги, проводимые в целях исполнения решения суда или исполнительных документов в порядке исполнительного производства, а также в иных случаях, установленных законом. Правила, предусмотренные статьями 448 и 449 ГК РФ (об организации и проведении торгов, признании их недействительными), применяются к публичным торгам, если иное не установлено Гражданским Кодексом РФ и процессуальным законодательством Российской Федерации.

Особенность данного вида торгов состоит в том, что их организатором выступает лицо, уполномоченное в соответствии с законом или иным

правовым актом отчуждать имущество в порядке исполнительного производства, а также государственный орган или орган местного самоуправления в случаях, установленных законом.

Организатор торгов осуществляет процесс подготовки к проведению торгов, в том числе:

- назначает дату, время и место проведения торгов;
- определяет форму, порядок и место приема заявок на участие в торгах, дату, а также время начала и время окончания приема заявок и прилагаемых к ним;
- организует подготовку и публикацию извещения о проведении торгов не позднее чем за 30 дней до даты торгов на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru, собственном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»;
- формирует комиссию по проведению торгов и обеспечивает ее деятельность.

Указанные решения Организатор торгов принимает, исключительно руководствуясь действующим законодательством и положениями заключенного с ним договора (в случае реализации имущества через Фонд).

Организатор торгов осуществляет процесс подготовки и проведения торгов, в том числе:

- производит прием заявок и их регистрацию в журнале приема и регистрации заявок (с присвоением каждой заявке номера и указанием даты и времени подачи заявки), а также обеспечивает хранение зарегистрированных заявок;
- предоставляет заявителям и претендентам возможность ознакомления с предметом торгов и документацией, характеризующей предмет торгов и его правовой статус, а также с правилами проведения торгов;

- передает в комиссию по проведению торгов по окончании срока приема заявок зарегистрированные заявки с прилагаемыми к ним документами;
- представляет в комиссию по проведению торгов выписки со счета, подтверждающие поступление задатков;
- уведомляет претендентов об отказе в допуске к участию в торгах;
- подписывает с победителем торгов протокол о результатах торгов, имеющий силу договора, составленный по утвержденной организатором торгов форме;
- совершает иные действия, предусмотренные настоящими рекомендациями, а также положениями договора с Фондом (в случае реализации имущества через Фонд).

В случае признания первых торгов несостоявшимися, организатор торгов не позднее одного дня с даты наступления указанного события уведомляет об этом Собственника. В случае, если организатором торгов выступает Фонд, то одновременно с уведомлением Собственника организатор торгов направляет соответствующее уведомление в Учреждение, территориальное управление Учреждения.

Извещение о проведении торгов должно содержать следующие сведения:

- наименование (полное наименование согласно учредительным документам), адрес (полный адрес согласно учредительным документам), номер контактного телефона организатора торгов;
- месторасположение, описание и технические характеристики имущества;
- начальная (минимальная) цена предмета торгов (цена лота);
- срок, время, место и порядок предоставления документации об аукционе, срок и время приема заявок на участие в торгах,

- электронный адрес официального сайта торгов, на котором размещена документация о торгах;
- сведения о размере задатка, сроке и порядке его внесения, назначении платежа, реквизитах счета, порядке возвращения задатка;
 - сведения о величине шага торгов;
 - иная информация, предусмотренная Гражданским кодексом Российской Федерации, а также положениями заключенного договора (в случае реализации имущества через Фонд).

В случае внесения в извещение о предстоящих торгах изменений и их опубликования в установленном порядке, размещение информации об указанных изменениях на официальном сайте www.torgi.gov.ru, собственном сайте Организатора в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Торги являются одним из самых эффективных способов заключения договоров в современных экономических условиях, особенно в сфере предпринимательской деятельности. Однако отсутствие четкого определения и признаков торгов в гражданском законодательстве создает затруднения при регулировании отношений и приводит к различным наименованиям для этих способов заключения договоров. Это, в свою очередь, приводит к неоднозначности и разнообразию норм, применяемых в судебной практике. В итоге, судебные решения по данному вопросу пока еще неоднозначны.

3.2 Протокол о результатах торгов и заключение договора

Протокол о результатах торгов - это документ, который составляется после проведения торгов. Он содержит информацию о продавце, покупателе, предмете торгов, цене, количестве проданного товара и другие детали сделки. В протоколе о результатах торгов также могут содержаться условия сделки, такие как сроки оплаты и доставки товара, а также права и обязанности

сторон. Этот документ является важным доказательством совершения сделки и может быть использован в суде в случае возникновения споров между продавцом и покупателем.

Протокол о результатах торгов составляется в соответствии с законодательством и может быть подписан как продавцом, так и покупателем, что подтверждает согласие на условия сделки. В зависимости от формы проведенных торгов подписанный по их итогам протокол может иметь силу основного или предварительного договора.

Общество разместило извещение о проведении аукциона по продаже земельных участков. Предприниматель подал заявку на участие в аукционе, по результатам проведения которого был признан победителем торгов на право заключения договора купли-продажи земельных участков. Общество и предприниматель подписали протокол об итогах аукциона. Впоследствии предприниматель обратился к обществу с требованием о направлении ему договора купли-продажи для осуществления государственной регистрации перехода права собственности на земельные участки. Общество уведомило об отказе от заключения договора ввиду принятия решения об отмене процедуры реализации имущества, что послужило основанием для обращения предпринимателя в арбитражный суд с исковым заявлением к обществу о признании договора купли-продажи заключенным и регистрации перехода права собственности на земельные участки.

Арбитражный суд первой инстанции удовлетворил исковые требования. Постановлением арбитражного апелляционного суда, оставленным без изменения постановлением арбитражного суда округа, решение суда отменено, в иске отказано. Судебная коллегия Верховного Суда отменила принятые по делу судебные акты и направила дело на новое рассмотрение, указав следующее. Согласно абзацу первому п. 6 ст. 448 ГК РФ, если иное не установлено законом, лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

При этом в законодательстве отсутствует запрет на проведение торгов для определения контрагента и некоторых условий договора (например, о цене), то есть торгов на право заключения договора. Следовательно, положение абзаца первого п. 6 ст. 448 ГК РФ о том, что подписанный сторонами протокол о результатах торгов имеет силу договора, означает, что в зависимости от формы торгов (как способа заключения договора или как способа определения контрагента) по результатам торгов стороны заключают либо основной договор, либо предварительный договор (с учетом требований ст. 429 ГК РФ).

В рассматриваемом случае были проведены торги, по результатам которых победитель торгов и собственник земельных участков (организатор торгов) подписали протокол об итогах аукциона по продаже земельных участков. В протоколе указано, что предметом аукциона являлось право на заключение договора купли-продажи перечисленных в нем земельных участков. Таким образом, стороны подписали протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

3.3 Нарушение правил проведения торгов и признание торгов недействительными

В действующем Гражданском кодексе РФ только в одной статье – п. 5 ст. 447, где сказано, что аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися. Иные основания признания торгов несостоявшимися устанавливаются законом. Например, таким законом выступает Федеральный закон «Об исполнительном производстве» в рамках процедуры реализации имущества должников, где предусмотрена специальная возможность организатора объявить торги несостоявшимися, если:

- заявки на участие в торгах подали менее двух лиц;

- на торги не явились участники торгов либо явился один участник торгов;
- из явившихся участников торгов никто не сделал надбавки к начальной цене имущества;
- лицо, выигравшее торги, в течение пяти дней со дня проведения торгов не оплатило стоимость имущества в полном объеме.

Приведем в качестве примера показательное судебное решение, в котором суд встал на защиту одного из участников публичных торгов, признав протокол об итогах аукциона по продаже арестованного имущества, согласно которому признан несостоявшимся, недействительным и обязал организатора торгов заключить договор с победителем.

18.11.2021 на сайте www.torgi.gov.ru было опубликовано извещение от 16.11.2021 о проведении открытого аукциона в электронной форме по продаже арестованного имущества - квартиры. Начальная цена 7 467 896 руб. 00 коп. Задаток 373 394 руб. 80 коп. ФИО2 01.12.2021 перечислила задаток в размере 373 394 руб. 80 коп. для участия в аукционе. Согласно протоколу о результатах аукциона на участие в аукционе по лоту No 4 было подано 2 (две) заявки. Победителем аукциона по лоту No 4 признана ФИО2, предложившая наибольшую цену - 7 542 574 руб. 96 коп. 06.12.2021 Истец в 15 часов 16 минут звонила со своего мобильного телефона на официальный номер организатора торгов для уточнения того, в каких днях исчисляется срок для оплаты, указанный в абзаце 6 пункта 12 аукционной документации, - календарных или банковских, учитывая, что проведение аукциона назначено на 08.12.2021 (среда). Ответивший на телефонный звонок сотрудник организатора торгов сообщил, что срок следует исчислять в банковских днях. С учетом этого разъяснения, ФИО2 полагала, что оплату необходимо произвести в течение 5 банковских дней с момента подписания протокола об итогах проведения аукциона, соответственно последним днем для оплаты является 15.12.2021. 14.12.2021 ФИО2 произвела оплату оставшейся суммы 7169 180 руб. 16 коп. 16.12.2021 на сайте электронной торговой площадки

был опубликован протокол № 3 об итогах аукциона по продаже, согласно которому по лоту № 4 он признан несостоявшимся, в связи с тем, что с даты подписания протокола об итогах проведения аукциона лицо, выигравшее торги, в течение 5 дней не оплатило стоимость имущества в полном объеме на счет продавца. После этого ФИО2 связалась с организатором торгов и просила разъяснить возникшую ситуацию. Сотрудник организатора торгов сообщил, что торги признаны несостоявшимися, так как оплата от участника поступила по истечении 5 календарных дней, а именно - на 6-й день. На вопрос о ранее полученной консультации от 06.12.2021 в части исчисления срока для оплаты в банковских днях, сотрудник организатора торгов пояснил, что ошиблись. Полагая решение организатора торгов, оформленное протоколом № 3 от 16.12.2021 об итогах аукциона незаконным и необоснованным, индивидуальный предприниматель ФИО2 обратилась в Арбитражный суд Хабаровского края с иском. Суд удовлетворил исковые требования. При вынесении данного решения, суд учел следующие обстоятельства. Во-первых, срок оплаты приобретаемого имущества нарушен ФИО2 на один день по причине того, что сотрудником организатора торгов была введена в заблуждение относительно исчисления срока для оплаты.

Во-вторых, публичные торги должны быть объявлены несостоявшимися не позднее чем на следующий день после того, как имело место указанное обстоятельство. В рассматриваемом случае решение о признании открытого аукциона несостоявшимся было принято на третий день после истечения пятидневного срока для внесения победителем аукциона покупной цены. На этот момент денежные средства уже были перечислены ФИО2 в полном объеме и находились на счете организатора торгов. Исходя из этого суд посчитал, что у организатора торгов не было оснований для принятия решения о признании аукциона по лоту № 4 несостоявшимся, поскольку фактически покупная цена была внесена победителем аукциона по данному лоту до принятия соответствующего решения.

Учитывая нарушение самим организатором торгов срока для принятия решения об объявлении аукциона несостоявшимся, в сложившейся ситуации правовых оснований для объявления аукциона по лоту № 4 несостоявшимся не имелось.

Таким образом, на основе рассмотренного дела можно сделать вывод о том, что одной из причин признания публичных торгов несостоявшимися выступают недобросовестные действия со стороны организатора торгов, которые выражаются во введении в заблуждение участников, в том числе и победителя торгов, а также в несоблюдении порядка проведения торгов.

На практике встречаются и другие нарушения действующего законодательства, определяющего порядок проведения торгов со стороны организатора торгов. Рассмотрим еще один пример из судебной практики.

Тихоокеанский филиал ФГБНУ «ВНИРО» (заказчик) 06.07.2021 разместило на официальном сайте размещения заказов в сети «Интернет» извещение № 32110447450 о проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту актового зала. Для участия в аукционе была подана единственная заявка ООО «СК-Групп», которая в соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 28.07.2021 признана соответствующей требованиям документации об аукционе. Комиссия, рассмотрев единственную заявку, признала аукцион несостоявшимся, что отражено в протоколе подведения итогов от 29.07.2021. Поскольку заказчик не разместил проект договора в Единой информационной системе (ЕИС), участник закупки ООО «СК-Групп», обратился в управление с жалобой на действия заказчика, которая была признана обоснованной.

На основании данного решения учреждению вынесено предписание от 19.08.2021 № 025/10/3-995/2021, согласно которому организатору торгов в срок до 31.08.2021 предписано заключить договор по результатам проведенных торгов с единственным участником закупки ООО «СК-Групп». Учреждение, полагая, что решение от 19.08.2021 по делу № 025/10/3-995/2021 (исх. № 6779/04-3) и предписание от 19.08.2021 № 025/10/3-

995/2021 не отвечают требованиям закона и нарушают его права, обратилось в суд с рассматриваемым заявлением. Суд посчитал, что заявленные требования не подлежат удовлетворению, ссылаясь на следующее.

«Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем. При этом возможность проведения торгов в формах иных, помимо конкурса и аукциона, не снимает с заказчиков обязанности по заключению договора с победителем торговой процедуры; исключений для таких форм отбора контрагента действующим ГК РФ не установлено. В этой связи положения ГК РФ, регулирующие проведение торгов, в полной мере применяются к иным торгово-закупочным процедурам, основанным на конкурентном отборе контрагента, предложение которого в наибольшей степени удовлетворяет потребностям заказчика» [21].

Из анализа указанных норм права следует, что ни Закон о закупках, ни положения Гражданского кодекса Российской Федерации не предусматривает отказа от заключения договора.

Из анализа указанных положений следует, что предусмотренный заказчиком механизм оставляет за собой право отказываться от заключения договора, что противоречит нормам Закона о закупках и ГК РФ, изложенным выше, а также нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает незаконные, необоснованные преимущества для Заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора с победителем.

Как установлено судом и подтверждается материалами дела, оспариваемое предписание от 19.08.2021 № 025/10/3-995/2021 вынесено по обстоятельствам, отраженным в решении антимонопольного органа от 19.08.2021 по делу № 025/10/3-995/2021. Принимая во внимание, что указанное предписание носит производный характер от принятого управлением решения от 19.08.2021 по делу № 025/10/3-995/2021, законность и обоснованность которого нашли подтверждение материалами дела, суд

посчитал, что у антимонопольного органа имелись правовые основания для вынесения заявителю оспариваемого предписания. При этом суд отметил, что предписание от 19.08.2021 № 025/10/3-995/2021 содержит указание на решение от 19.08.2021 по делу № 025/10/3-995/2021, которое позволяет однозначно установить наличие допущенного конкретного нарушения (отказ заказчика от заключения договора по результатам закупки), а также на конкретные меры по устранению выявленного нарушения (заключение договора). Оспариваемым предписанием заявителю предложено исполнить требования, предусмотренные действующим законодательством. Поскольку оспариваемые решение и предписание признаны судом законными и обоснованными, то требования заявителя удовлетворению не подлежат.

Таким образом, по итогам данного исследования можно сделать следующие выводы. В соответствии с действующим гражданским законодательством, торги могут быть признаны несостоявшимися. По общему правилу аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися, поскольку не было конкурентного состязания между участниками торгов. Иные основания признания торгов несостоявшимися устанавливаются законом. К ним относятся: на конкурс или аукцион не было подано ни одной заявки, все заявки отклонены как не соответствующие требованиям и другие. В указанных случаях организатор вынужден проводить торги повторно.

Создание искусственных ситуаций с нарушениями закона является недопустимым и неэтичным. Однако такие ситуации, к сожалению, могут возникать в практике проведения государственных торгов или аукционов. Если участник торгов считает, что были допущены существенные нарушения, он имеет право обратиться за признанием торгов недействительными. Однако, как вы правильно указали, процесс подготовки жалобы и ее рассмотрение может занимать определенное время, в течение которого победитель торгов может уже заключить и исполнить государственный контракт.

Однако, стоит отметить, что не всегда признание торгов недействительными не имеет правовых последствий. В некоторых случаях возможно обратиться в суд с требованием о компенсации убытков или восстановлении нарушенных прав.

Также, иногда признание торгов недействительными может повлечь за собой ревизию процедуры проведения торгов и внесение изменений для предотвращения подобных нарушений в будущем. Это может быть важным шагом в обеспечении прозрачности и справедливости в государственных закупках.

В случае частичного исполнения государственного контракта на момент принятия решения о недействительности сделки, ситуация также не позволяет участнику торгов, чьи права были нарушены, полностью восстановить свое право. Ведь на торги уже будет выставлен лот, уменьшенный на величину фактического исполнения недействительного контракта.

«До 2016 года таким образом разрешались все подобные ситуации, поскольку в 2004 году Президиум ВАС РФ в постановлении от 20.01.2004 указал, что исполнения договора на момент вынесения решения суда первой инстанции, указывает на невозможность приведения сторон в первоначальное положение путем двусторонней реституции. Следовательно, по мнению ВАС РФ, истцу в таком случае надлежит отказать в удовлетворении исковых требований» [31, с. 41]. «Однако в определении 2016 года Верховный Суд РФ заявил уже о возможности признания торгов недействительными даже в случае исполнения государственного контракта. При этом в качестве обоснования новой позиции Верховный суд РФ указал, что отказ в иске по мотивам фактического исполнения сделки препятствует участнику торгов защитить свое право, избранным им законным способом. Следовательно, отказ в иске в таком случае недопустим» [22, с. 71].

«Таким образом, в настоящее время высшая судебная инстанция РФ пришла к выводу о возможности признания недействительными торгов, даже

если к моменту вынесения решения суда сделка, заключенная по итогам таких торгов, исполнена. Однако, и в этом случае остается вопрос целесообразности признания торгов недействительными, поскольку проведение повторных торгов в таком случае не имеет смысла (ведь интерес государства уже удовлетворен – имущество получено, работы выполнены и т. д.).

Единственным выходом в таком случае будет применение двусторонней реституции. Но, во-первых, она не всегда возможна (например, в случае выполнения работ возврат результата работ невозможен), а, во-вторых, такая реституция будет произведена уже значительно позже и участник торгов, по иску которого признаны недействительными торги, вполне возможно уже не будет заинтересован в участии в новых торгах» [13, с. 33].

В случае, если победитель торгов (который стал таковым благодаря нарушениям) знал или мог знать о наличии необоснованного преимущества, то привлечение его к ответственности и взыскание штрафа (предусмотренного законом) в размере полученной выгоды от исполнения государственного контракта может быть обоснованным действием. Такой штраф будет являться сдерживающим фактором для тех, кто пытается получить необоснованные преимущества на торгах, включая сговоры с должностными лицами организатора торгов для государственных нужд.

Однако, если победитель торгов не знал и не мог знать о наличии необоснованного преимущества, то необходимо исключить меры ответственности в отношении него. Ваша точка здесь вполне обоснована. Применение ответственности в таких случаях может быть нежелательным и чревато другими негативными последствиями. Вместо этого, ответственность может быть направлена только на должностных лиц, отвечающих за организацию и проведение торгов для государственных нужд. Это поможет сосредоточиться на непосредственных виновниках нарушений и предотвратить подобные ситуации в будущем.

Все сказанное с достаточной вероятностью можно отнести и к муниципальным торгам. Таким образом, в настоящее время случаи получения необоснованного преимущества на торгах с дальнейшим полным исполнением государственного контракта фактически влекут извлечение выгоды из незаконного поведения только в том, случае, если победитель торгов знали или мог в достаточной мере знать о наличии необоснованного преимущества. В случае если победитель торгов не знал и не мог знать о наличии необоснованного преимущества, ответственность для него должна быть исключена.

Заключение

Подведем итоги исследования и сделаем основные выводы по работе.

Принцип свободы договора – один из основополагающих принципов гражданского законодательства РФ, провозглашенный в ст. 1 ГК РФ. В соответствии со ст. 421 ГК РФ, граждане и юридические лица свободны в заключении договора».

Современное понимание принципа свободы договора основывается на нормах ст. 1 и ст. 421 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ). Так, в соответствии со ст. 1 ГК РФ свобода договора является «основным началом гражданского законодательства», с одной стороны, способом реализации субъективных гражданских прав – с другой.

Содержание указанного принципа в общих чертах раскрыто в п. 2 этой же статьи: «Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора».

Нормы ст. 421 ГК РФ конкретизируют содержание указанного принципа. Так, стороны свободны в выборе контрагента по договору, самостоятельны в своём волеизъявлении на заключение договора, по своему усмотрению определяют условия договора, кроме случаев, установленных законом.

В Главе 28 Гражданского кодекса РФ законодатель устанавливает, что для заключения договора необходимы оферта и акцепт, в связи с чем в теории и на практике выделяются две стадии в процедуре заключения договора: выдвижение предложения (оферта) и принятие предложения (акцепт). На обязательность этих стадий указывали цивилисты XVIII века. Так, И. Кант указывал, что для заключения договора или соглашения должны быть объединены две воли, которые могут быть объединены с помощью двух актов – «promissum» и «acceptation» – оферты и акцепта.

Законодатель устанавливает обязательность юридической связи между сторонами, которые желают заключить договор. Эта юридическая связь выражается в виде преддоговорного правоотношения. Само направление оферты выступает в качестве юридического факта, который порождает преддоговорное правоотношение. Следовательно, выполнения субъектами объективных волевых действий, свидетельствующих о намерении заключить договор недостаточно, чтобы выразить это намерение. В праве субъективные категории работают слабо, поэтому твердость намерения должна быть подтверждена документально, а оферта является идеальным способом высказать свои экономические и хозяйственные ожидания.

Стороны договора самостоятельно решают вопрос заключить или нет договор, свободны в выборе своих контрагентов и в определении содержания конкретного договора.

«Вместе с тем в некоторых случаях, для того чтобы защитить интересы государства, общества и отдельно взятой личности, для обеспечения реализации субъектами права на заключение договора и для придания договорным правоотношениям сторон стабильности законом предусмотрены самостоятельные основания заключения гражданско-правовых договоров, отдельные из которых носят для одной из сторон обязательный характер.

Понятия обязательных оснований заключения договора в доктрине гражданского права не приводится. Представляется, что это такие основания или обстоятельства, с которыми гражданское законодательство прямо связывает возникновение обязанности одной стороны договора заключать его в обязательном порядке и на четко определенных условиях.

Одним из эффективных способов заключения договора являются торги, которые уже много лет используются во многих сферах Российской экономики и притом достаточно эффективно. Путем организации и проведения торгов может быть заключен любой договор, если только это не противоречит его существу. Такой договор будет заключаться с лицом, выигравшим торги (п. 1 ст. 447 ГК РФ)» [21].

В современных экономических условиях гражданско-правовой договор широко используется для опосредования самых различных отношений, в том числе в сфере предпринимательской деятельности. Одним из самых эффективных способов заключения договоров и при этом довольно сложных являются торги. В определенных случаях они являются единственным способом заключения договора, например в сфере банкротства, приватизации, закупок определенных товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц, закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, охватывают не только частно-правовую, но и соответствующую часть публично-правовой сферы.

Организатор торгов осуществляет процесс подготовки к проведению торгов, в том числе:

- назначает дату, время и место проведения торгов;
- определяет форму, порядок и место приема заявок на участие в торгах, дату, а также время начала и время окончания приема заявок и прилагаемых к ним;
- организует подготовку и публикацию извещения о проведении торгов не позднее чем за 30 дней до даты торгов на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru, собственном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»;
- формирует комиссию по проведению торгов и обеспечивает ее деятельность.

Указанные решения Организатор торгов принимает, исключительно руководствуясь действующим законодательством и положениями заключенного с ним договора (в случае реализации имущества через Фонд).

Протокол о результатах торгов - это документ, который составляется после проведения торгов. Он содержит информацию о продавце, покупателе, предмете торгов, цене, количестве проданного товара и другие детали сделки. В протоколе о результатах торгов также могут содержаться условия сделки, такие как сроки оплаты и доставки товара, а также права и обязанности

сторон. Этот документ является важным доказательством совершения сделки и может быть использован в суде в случае возникновения споров между продавцом и покупателем.

В настоящее время высшая судебная инстанция РФ пришла к выводу о возможности признания недействительными торгов, даже если к моменту вынесения решения суда сделка, заключенная по итогам таких торгов, исполнена. Однако, и в этом случае остается вопрос целесообразности признания торгов недействительными, поскольку проведение повторных торгов в таком случае не имеет смысла (ведь интерес государства уже удовлетворен – имущество получено, работы выполнены и т. д.). Единственным выходом в таком случае будет применение двусторонней реституции. Но, во-первых, она не всегда возможна (например, в случае выполнения работ возврат результата работ невозможен), а, во-вторых, такая реституция будет произведена уже значительно позже и участник торгов, по иску которого признаны недействительными торги, вполне возможно уже не будет заинтересован в участии в новых торгах. Представляется целесообразным введение в таком случае специального порядка приведения сторон к положению, позволяющему максимально уменьшить вредные последствия в рассматриваемой ситуации.

Список используемых источников и используемой литературы

1. Ахметдинова А. Р. Торги как способ заключения договора / А. Р. Ахметдинова // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. 2022. № 10-3(73). С. 6-9.
2. Арапов А. С. Правовой статус извещения о проведении закупки / А. С. Арапов, Т. М. Лаврик // Перспективы развития науки в современном мире : Сборник трудов по материалам XI Всероссийского конкурса научно-исследовательских работ, Уфа, 12 декабря 2022 года. Том Часть 2. – Уфа: Общество с ограниченной ответственностью "Научно-издательский центр "Вестник науки", 2022. С. 197-203.
3. Беляева О.А. Оптимизация контрактной системы: правовые аспекты // Аналитический вестник Совета Федерации. 2021. №18 (778). С. 90-95
4. Белоцерковец А. Е. Заключение гражданско-правовых договоров / А. Е. Белоцерковец // Студенческий. 2021. № 25(153). С. 78-89.
5. Беккер К. Д. Особенности заключения гражданско-правового договора на торгах / К. Д. Беккер // Молодой ученый. 2021. № 51(393). С. 161-163.
6. Беккер К. Д. Проблемы применения общих положений о заключении договора в обязательном порядке / К. Д. Беккер // Молодой ученый. 2021. № 51(393). С. 163-165.
7. Гатаулина Л. Ф. Некоторые вопросы правового регулирования договора, заключаемого путем проведения торгов / Л. Ф. Гатаулина // Тамбовские правовые чтения имени Ф. Н. Плевако : Материалы VI Международной научно-практической конференции, Тамбов, 19–21 мая 2022 года. – Тамбов: Издательский дом «Державинский», 2022. С. 304-307.
8. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 16.04.2022)// «Российская газета», № 238-239, 08.12.1994

9. Девляшов М. Р. Торги как способ заключения договора: роль и правовая природа / М. Р. Девляшов // Фундаментальные и прикладные аспекты развития современной науки : Сборник трудов по материалам VIII Международного конкурса научно-исследовательских работ, Уфа, 05 апреля 2022 года. Уфа: Общество с ограниченной ответственностью "Научно-издательский центр "Вестник науки", 2022. С. 41-46.

10. Демина И. А. Проблемы соблюдения требований к форме договоров на электронных торгах / И. А. Демина, В. Н. Миронова // Актуальные проблемы гражданского права : Сборник статей по материалам региональной научно-практической конференции, Пенза, 09 ноября 2022 года / Под редакцией Г.В. Синцова, Е.Б. Казаковой. Пенза: Пензенский государственный университет, 2022. С. 91-98.

11. Ершов Ю.Л. Принцип свободы договора и его реализация в гражданском праве Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2021. 170 с.

12. Загутина С. А. Некоторые проблемы заключения договоров на торгах / С. А. Загутина // VI международный ФОРУМ цивилистов : сборник научных статей международной научно-практической конференции, Ростов-на-Дону, 31 марта 2023 года. Ростов-на-Дону: Индивидуальный предприниматель Беспамятников Сергей Владимирович, 2023. С. 95-98.

13. Зайнулина Л.В. Понятие и содержание принципа свободы договора, его место в системе принципов гражданского права России / Л.В. Зайнулина // Синергия Наук. 2021. № 66. С. 217-225.

14. Закирова Р. Р. Особенности заключения договора на торгах / Р. Р. Закирова // Сборник статей Международной научно-практической конференции, Иркутск, 20 мая 2022 года. Том Часть 2. – Уфа: Общество с ограниченной ответственностью "Аэтерна", 2022. С. 122-124.

15. Коренева А. А. Соотношение принципа свободы договора с заключением договора на торгах / А. А. Коренева // Обеспечение безопасности личности, общества и государства в условиях глобализации:

правовые проблемы и перспективы : Сборник статей 49-ой Всероссийской научной конференции студентов, магистров и молодых ученых, посвященной празднованию 90-летия УГПИ УдГУ, Ижевск, 22–23 апреля 2021 года. – Ижевск: Удмуртский государственный университет, 2021. С. 8-13.

16. Краснова О.Н. Электронизация закупок в России: результаты внедрения и барьеры в развитии // Legal Concept. 2021. №4. С. 58-62

17. Керселян А. С. Заключение договора на торгах: гражданско-правовой анализ структурных элементов / А. С. Керселян // Вестник экономического правосудия Российской Федерации. 2023. № 2. С. 105-141.

18. Кузнецова Н.В. Некоторые проблемы реализации принципа свободы договора в части определения договорных условий/Н.В.Кузнецова// Российская национальная правовая система: современное состояние, тенденции и перспективы развития. 2019. С.75-83.

19. Кузнецова О.А. Применение судами принципа свободы договора / О.А.Кузнецова //Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2020. С.179-195

20. Матвеева М. А. Особенности заключения гражданско-правового договора на торгах // Альманах мировой науки. 2019. №5 (31). С. 87-88

21. Михеев Д. Г. Торги и аукционы как способ заключения договоров / Д. Г. Михеев // Проблемы правового обеспечения устойчивого развития оборонно-промышленного комплекса в современных политических и социально-экономических условиях : Сборник статей Всероссийской научно-практической конференции, Москва, 09 апреля 2020 года / Под научной редакцией А.П. Соколова. М.: Закрытое акционерное общество «Университетская книга», 2020. С. 159-163.

22. Максимов В. А. Юридическая природа торгов как способа заключения договора / В. А. Максимов // Актуальные проблемы частного права : материалы всероссийской научно-практической конференции, Омск, 22 мая 2020 года. Омск: Омская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации, 2020. С. 14-19.

23. Медведева В. С. Цифровая трансформация процедуры торгов // StudArctic Forum. 2022. Т. 7, № 1. С. 87-100.
24. Михельсон А. И. Принцип свободы гражданско-правового договора в российском праве: содержательный аспект // Молодой ученый . 2020. № 16 (306). С. 107-109.
25. Огородов Д. В. Теоретические аспекты заключения договоров путем проведения торгов для государственных и муниципальных нужд // Аллея науки. 2021. Т. 2, № 6. С. 334-338.
26. Панкова В. Г. Общий порядок и торги, как специальный способ заключения договора / В. Г. Панкова, А. В. Шошина // Гуманитарные и правовые проблемы современной России : Материалы XVII всероссийской студенческой научно-практической конференции, Новосибирск, 27 апреля 2022 года. Том Часть 2. – Новосибирск: Издательский центр Новосибирского государственного аграрного университета "Золотой колос", 2022. С. 200-202.
27. Расулов Р. Р. Особенности заключения договоров в обязательном порядке / Р. Р. Расулов // Актуальные проблемы правоприменения и управления на современном этапе развития общества: сборник научных статей по материалам V Национальной заочной научно-практической конференции, Ставрополь, 21 декабря 2022 года. Ставрополь: ООО "Ставропольское издательство "Параграф", 2023. С. 254-256
28. Решение от 6 июня 2022 г. по делу № А51-14874/2021 // Доступ к электронному ресурсу: sudact.ru/arbitral/doc/osOiQ
29. Соколовская Ю.Г. Система способов государственных и муниципальных закупок // Вестник Университета «Кластер». 2022. №1 (1). С. 113-127.
30. Саркисян В. В. Проблема применения преддоговорной ответственности к процедуре заключения договора на торгах / В. В. Саркисян // Конкурентное право. 2022. № 1. С. 31-34.

31. Соловьева А. А. Проблемы заключения договора в обязательном порядке / А. А. Соловьева // Инновации. Наука. Образование. 2021. № 45. С. 1424-1428.
32. Старкова И. Ю. Процедура проведения переговоров по заключению договора / И. Ю. Старкова // Общественные и экономические науки. Студенческий научный форум : Сборник статей по материалам XXXIII студенческой международной заочной научно-практической конференции, Москва, 07 декабря 2020 года. Том 11 (33). М.: ООО "Международный центр науки и образования", 2020. С. 95-99.
33. Серенко С. Б. Соблюдение требования к форме договора купли-продажи недвижимости, заключаемого по итогам электронных торгов // Правовое регулирование договорных отношений в России: сб. ст. по материалам Междунар. науч.-практ. конф. СПб.: Астерион, 2021. № 1. С. 30-34.
34. Сормулатова Д.Ю. Злоупотребление свободой договора в гражданском праве /Д.Ю. Сормулатова // Интерактивная наука. 2022. № 9 (74). С. 26-27.
35. Тархова О.Ю. К вопросу об ограничении свободы договора / О.Ю. Тархова, К.В. Голопченко // Аллея науки. 2019. Т. 1, № 6 (33). С. 692-698.
36. Титова Г.Г. Гражданско-правовая роль электронной торговой площадки в определении поставщика товаров для публичных нужд // Аграрное и земельное право. 2019. № 4 (172). С. 12-15
37. Фетисова Я.Р. Обзор практики: наиболее распространенные способы закупок по 223-ФЗ и 44-ФЗ // Studnet. 2022. № 1. С. 743-753
38. Федеральный закон от 08.03.2015 № 42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации»// «Российская газета», № 52, 13.03.2015

39. Шмелева М.В. Цифровые технологии в государственных и муниципальных закупках: будущее или реальность // Актуальные проблемы российского права. 2019. № 12 (109). С. 36-42.