

Правовая природа размещения заказа.

Несколько слов хотелось бы сказать о гражданско-правовой природе размещения государственного и муниципального заказа.

Понятие государственного и муниципального заказа дается в статье 5 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» № 94-ФЗ, где под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд (далее также - государственный или муниципальный контракт либо контракт).

Согласно ст. 3 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», «под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые в соответствии с расходными обязательствами Российской Федерации или расходными обязательствами субъектов Российской Федерации за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций Российской Федерации (в том числе для реализации федеральных целевых программ), для исполнения международных обязательств Российской Федерации, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация (далее также - федеральные нужды), либо потребности субъектов Российской Федерации в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций субъектов

Российской Федерации, в том числе для реализации региональных целевых программ (далее также - нужды субъектов Российской Федерации).

Под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов в соответствии с расходными обязательствами муниципальных образований потребности муниципальных образований в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и (или) законами субъектов Российской Федерации.

Раскрыв легальное понятие государственного и муниципального заказа перейдем к пониманию его гражданско-правовой природы. В этом вопросе нельзя не отметить следующие точки зрения.

В соответствии с п. 1 ст. 527 ГК РФ основанием для заключения государственного контракта является заказ, который принят поставщиком; перед госзаказчиком возникает обязанность по заключению государственного контракта лишь в случае принятия размещенного заказа. Следовательно, по общему правилу, размещенный заказ становится юридическим фактом, порождающим права и обязанности, лишь после выражения волеизъявления стороны на принятие заказа. Отсюда можно сделать вывод, что основанием для заключения государственного контракта являются не односторонние, а двусторонние сделки, то есть договоры. Действия же госзаказчика по размещению заказа представляют собой только предложение о заключении договора, то есть оферту.

С этим утверждением согласиться нельзя, так как при оферте предложение о заключении контракта действует *для всех лиц* кому оно направлено, но заказчик может реально заключить лишь один контракт. Далее п.2 ст.435 ГК РФ прямо указывает, что оферта связывает направившее её лицо с момента получения адресатом. Тогда как в случае размещения заказа публикация извещения о торгах (запросе котировок) никак с адресатом

заказчика не связывает. Нельзя признать извещение о торгах и публичной офертой, так как публичной офертой признается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях *с любыми*, кто отзовется (например, с тем, кто самым первым подаст заявку), чего в случае размещения заказа нет.

Есть мнение, что заказ это односторонние гражданско-правовые сделки. Во-первых, их совершение является актом распоряжения государственным заказчиком и потенциальными поставщиками своими гражданскими правами, во-вторых, такие действия порождают характерные для процесса размещения заказов правовые последствия в виде возникновения прав у стороны, которой сделка адресована, а также обязанностей стороны, ее совершившей.

Иная точка зрения, что обязательств посредством проведения торгов, представляют собой юридический состав, включающий в себя два договора: договор на проведение торгов и протокол, которым оформляются договорные отношения между организатором и выигравшим лицом. Протокол может быть именно тем договором, на заключение которого объявлены торги, и вступить в силу согласно ст. 425 ГК РФ в момент подписания договора. Если же в соответствии с п. 5 ст. 448 ГК РФ торги объявляются не на заключение договора, а только на право его заключить, то в этом случае правовое значение протокола меняется: из обычного, основного договора он превращается во вспомогательный договор, обладающий всеми чертами предварительного договора.

Однако, в п. 3 ст. 429 ГК РФ есть указание на необходимость содержания в предварительном договоре всех существенных условий основного договора.

Кроме того, при размещении заказа в нем должны содержаться все необходимые для государственного контракта условия, что отмечается в 94-ФЗ.

Раскрывая признаки государственного и муниципального заказа автор считает, что под размещением заказа понимаются действия заказчика, юридически

характеризующиеся как приглашение делать оферты (ст. 437 Гражданского кодекса РФ). В частности - иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются, как приглашение делать оферты. В ответ заказчик получает конкретные предложения поставщиков (оферты, согласно ст. 435 ГК РФ, в форме заявок на участие в конкурсе, аукционе, запросе котировок цен) на заключение контракта, и, рассматривая эти предложения, выбирает наилучшее путем решения комиссии (акцепт, ст. 438 ГК РФ), никак не изменяя их содержания.

С.В. Матковский

начальник управления муниципального заказа администрации г.Кирова