

**Щанкина Любовь Николаевна**

д-р ист. наук, профессор

ФГБОУ ВО «Российский экономический  
университет им. Г.В. Плеханова»

г. Москва

## **ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ТОРГОВ В ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКЕ**

*Аннотация:* в статье рассматриваются мнения ученых об определении понятия и сущности торгов. В юридической науке до сих пор дискуссионным является вопрос об определении понятия торгов и существа данного института, что, в свою очередь, приводит к определенным затруднениям в регулировании отношений и применении норм в рассматриваемой сфере.

*Ключевые слова:* понятие, сущность, торги, правовой феномен, юридическая наука, способ заключения договора.

Торги являются одним из значимых и распространенных способов заключения гражданско-правового договора. Несмотря на это, Гражданский кодекс Российской Федерации до настоящего времени не содержит понятия «торги». Согласно п. 1 ст. 447 ГК РФ [1] договор может быть заключен посредством проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. ГК РФ различает торги и заключенный на них договор. Эти понятия соотносятся как результат (сделка) и средство его достижения (торги).

По мнению А.Д. Чижовой, торги как конкурентный инструмент заключения договора начали формироваться одновременно с появлением частной собственности и развитием товарно-денежного обращения [19, с. 35]. Так, в источниках римского права упоминается древнейший обычай *venale sub hasta* – «продажи под копьём», т.е. продажи от имени государства, отличительным знаком которого является копьё [10]. Такие торги использовались при продаже имущества захваченного в плен воина или несостоятельного должника, а также при заключении государственных контрактов на осуществление строительных подрядов и приобретение хлеба для нужд римского народа.

В Толковом словаре В.И. Даля торгами именовался «вызов и сход в урочный день и час купцов и подрядчиков, торгующихся на заявленный предмет, снижая друг перед другом цену» [9, с. 418].

В Словаре русского языка С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой исследуемое понятие имеет два значения: аукцион (публичная распродажа, при которой покупателем становится субъект, предложивший наиболее высокую цену); передача подряда тому субъекту, который, состязаясь с другими, согласится на условия, наиболее выгодные для заказчика [14, с. 697].

В юридической науке имеются различные дефиниции понятия «торги», рассмотрим некоторые из них. М.И. Брагинский и В.В. Витрянский характеризуют торги так: «Торги представляют собой один из способов заключения договоров, который тесно связан с основными законами свободного рынка, и выражают их наиболее последовательно» [6, с. 219].

В.В. Балакин отмечает, что «торги выступают связующим звеном между потребителями товаров, работ и услуг и субъектами, их предоставляющими». Значение торгов определяется той ролью, которая отводится гражданско-правовому договору в современный период [3, с. 11].

По мнению Ю.С. Турсуновой, торги – «особый правовой феномен, который лежит в плоскости оснований возникновения гражданского правоотношения, по своей структуре представляющий собой особый вид юридических фактов, включающий в себя объявление о проведении торгов и фиксацию результатов торгов» [17, с. 7].

В.В. Груздев выделяет узкое и широкое значение термина «торги». В узком значении термин «торги» предполагает процедуру выявления победителя среди субъектов имущественного оборота, стремящихся заключить договор и подавших заявки на участие в торгах. Торги в широком значении – это комплексный механизм заключения договора, который представляет собой упорядоченное взаимодействие его элементов [8, с. 24].

В интерпретации Л.А. Новоселовой торги – «один из инструментов заключения договора, а именно механизм, позволяющий назначить контрагента, с которым будет заключен гражданско-правовой договор» [13, с. 6].

М.Е. Кукла отмечает, что определения торгов могут варьироваться в зависимости от оснований классификации. По своей сути торги могут рассматриваться как: гражданско-правовой институт (институциональный подход); способ заключения гражданско-правового договора (функциональный подход); юридический факт, влекущий возникновение, изменение или прекращение правоотношений (содержательный подход) [11, с. 19–20].

По мнению А.А. Байметова, торги – «сложный правовой механизм, включающий в себя: действия ряда лиц, в том числе односторонние сделки; договор на проведение торгов; основной договор, заключаемый по результатам торгов» [2, с. 14].

С точки зрения Д.Ю. Борисова, под торгами следует понимать «правовой механизм, обеспечивающий определенный порядок в действиях организатора и конкуренцию среди участников торгов с целью заключения договора с победителем, предложение которого признано лучшим по сравнению с другими» [5, с. 7].

Интересна позиция Л.Ф. Гатаулиной, которая определяет торги как «специфический способ заключения гражданско-правового договора, ставящий своей целью выявление претендента, способного предложить наивысшую цену (аукцион) или иные наиболее оптимальные условия договора (конкурс), и тем самым с высокой вероятностью удовлетворить интересы как организатора торгов, так и победителя» [7, с. 44].

По мнению О.М. Фоминых, «торги представляют собой способ заключения договора, характерной чертой которой является состязательность, выражающаяся в наличии конкуренции между потенциальными контрагентами лица, инициировавшего проведение торгов» [18, с. 30].

О.А. Беляева по данному поводу пишет: «Торги – «особая процедура, с помощью которой заключается договор»; отмечает существенное отличие ее от

торга между единственным покупателем (заказчиком) и продавцом (подрядчиком), который находит выражение в возможности модифицировать цену предлагаемых товаров (работ, услуг), используя механизм конкуренции между многочисленными претендентами [4, с. 19].

Н.В. Нестерович и В.И. Смирнов в своем исследовании в качестве синонима понятию «торги» используют термин «конкурсные торги», под которым авторы понимают «инструмент выдачи заказов на поставку товаров, приобретения услуг или раздачу подрядов на работы по заранее объявленным условиям, предполагающим привлечение к конкретному сроку на принципах состязания предложений от нескольких участников торгов с целью получения максимально выгодных условий сделки для их организатора» [12, с. 66].

В международном частном праве синонимом понятия «торги» является слово «тендер» (от англ. *tender* – официальное предложение). Данный термин также активно используется в российском законодательстве и правоприменительной практике, однако юридическое содержание его не раскрывается. Отдельные авторы, например Г.А. Сухадольский, характеризуют тендер как разновидность торгов, а именно конкурсные или подрядные торги [15, с. 12].

Таким образом, несмотря на определенные различия представленных дефиниций, в них прослеживаются следующие наиболее общие характеристики торгов: указывается особый порядок заключения гражданско-правового договора; подчеркивается отличительная характеристика торгов – состязательность, т.е. конкуренция между потенциальными контрагентами.

При этом, как отмечает И.А. Сушкова, «конкуренция должна являться добросовестной и эффективной, что достигается посредством соблюдения принципов равноправия, открытости, взаимной ответственности организатора и участников торгов за допущенные нарушения» [16, с. 83].

### ***Список литературы***

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30.11.1994. №51-ФЗ // СЗ РФ. – 1994. – №32. – Ст. 3301.

2. Байметов А.А. Недействительность сделок с земельными участками, совершенных по итогам торгов: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А.А. Байметов. – Краснодар, 2009. – 22 с.
3. Балакин В.В. Торги как институт гражданского права в условиях современной рыночной экономики России: дис. ... канд. юрид. наук / В.В. Балакин. – М., 2004. – 213 с.
4. Беляева О.А. Правовые проблемы аукционов и конкурсов / О.А. Беляева. – М.: ИД «Юриспруденция», 2016. – 296 с.
5. Борисов Д.Ю. Гражданско-правовая регламентация торгов на размещение заказов для государственных и муниципальных нужд: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Д.Ю. Борисов. – Волгоград, 2010. – 30 с.
6. Брагинский М.И. Договорное право: Кн. 1: Общие положения / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. – 2-е изд., испр. – М.: Статут, 2008. – С. 219.
7. Гатаулина Л.Ф. Правовое регулирование организации и проведения торгов: учебное пособие / Л.Ф. Гатаулина. – 2-е изд., испр. и доп. – Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2015. – 76 с.
8. Груздев В.В. Торги: понятие, правовая природа, признание недействительными / В.В. Груздев // Хозяйство и право. – 2004. – №7. – С. 24–36.
9. Даль В. Толковый словарь живого великорусского языка: в 4 т. Т. 4 / В. Даль. – М.: Русский язык, 1991. – 683 с.
10. Кофанов Л.Л. Государственные контракты в римском республиканском публичном праве / Л.Л. Кофанов // *Ius Antiquum*. – 2006. – № 18 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://dirittoestoria.it/iusantiquum-220/articles/Kofanov-Ius-Antiquum-18-2006.htm> (дата обращения: 30.01.2021).
11. Кукла М.Е. Заключение договора на торгах: дис. ... канд. юрид. наук / М.Е. Кукла. – М., 2007. – 175 с.
12. Нестерович Н.В. Конкурсные торги на закупку продукции для государственных нужд / Н.В. Нестерович, В.И. Смирнов. – М.: Инфра-М, 2017. – 122 с.

13. Новоселова Л.А. Публичные торги в рамках исполнительного производства: монография / Л.А. Новоселова. – М.: Статут, 2006. – 253 с.
14. Ожегов С.И. Толковый словарь русского языка / С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. – М.: ИТИ Технологии, 2006. – 944 с.
15. Сухадольский Г.А. Тендеры. Вопросы и ответы / Г.А. Сухадольский. – М.: Вершина, 2004. – 789 с.
16. Сушкова И.А. Понятие и правовая природа торгов как способа заключения договоров / И.А. Сушкова // Экономика. Право. Печать. Вестник КСЭИ. – 2017. – №3 (75). – С. 83–87.
17. Турсунова Ю.С. Торги как способ заключения договора: дис. ... кан. юрид. наук. – СПб., 2004. – 181 с.
18. Фоминых О.М. Признание недействительными торгов и заключенных на них договоров: дис. ... канд. юрид. наук / О.М. Фоминых. – М., 2014. – 227 с.
19. Чижова А.Д. Эволюция института торгов / А.Д. Чижова // История государства и права. – 2012. – №13. – С. 35–38.