

ОСОБЕННОСТИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ, ИЗМЕНЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ДОГОВОРА ГОСУДАРСТВЕННОЙ ЗАКУПКИ НА ЭЛЕКТРОННОЙ ТОРГОВОЙ ПЛОЩАДКЕ

А. А. Цыбульская

Белорусский государственный экономический университет

Аннотация

В статье рассматриваются особенности договора, подлежащего заключению по результатам проведенных конкурентных процедур государственных закупок, а также внесения изменений в такой договор и его прекращение. Понимание данных особенностей дает возможность определить основную проблему: отсутствие истинной юридической равноценности в части реализации сторонами своих гражданских прав как участников сделки. В данной статье выделены основные пути решения проблем, связанных с процедурой заключения, изменения и прекращения договора государственной закупки в электронной форме.

Ключевые слова: государственные закупки, электронная торговая площадка, оператор электронной торговой площадки, заказчик процедуры государственной закупки, участник-победитель процедуры государственной закупки, договор, электронный документ.

Одним из основополагающих принципов гражданского права является принцип равенства участников гражданских отношений. Так, Гражданский кодекс Республики Беларусь определяет, что субъекты гражданского права участвуют в гражданских отношениях на равных, равны перед законом, не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону, и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов. Характеризуя принцип равенства, доктор юридических наук, профессор Б. М. Гонгало отмечает, что, фиксируя этот принцип, закон закрепляет равенство возможностей, признаваемых и обеспечиваемых гражданским правом [1, с. 43].

Гражданский кодекс Республики Беларусь указывает на договоры и иные сделки, предусмотренные законодательством, а также договоры и иные сделки, хотя и не предусмотренные законодательством, но не противоречащие ему, в качестве одних из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей.

Так, в соответствии с Законом Республики Беларусь от 13 июля 2012г. № 419–З «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» по результатам проведения открытого конкурса, электронного аукциона, процедуры запроса ценовых предложений договор заключается в письменной форме исключительно в виде электронного документа на электронной торговой площадке.

Появление электронного документа и основы правового регулирования электронного обмена информацией были заложены еще в СССР в конце 60-х

годов. В тот период была принята группа нормативных правовых актов, которые закрепляли требования к содержанию машинных документов и их реквизитов. Также были определены основные требования и порядок внесения в них изменений, что придавало юридическую силу документам [2, с. 63].

Законом Республики Беларусь от 28 декабря 2009 г. № 113–З «Об электронном документе и электронной цифровой подписи» определено, что электронный документ – документ в электронном виде с реквизитами, позволяющими установить его целостность и подлинность, которые подтверждаются путем применения сертифицированных средств электронной цифровой подписи с использованием при проверке электронной цифровой подписи открытых ключей организации или физического лица (лиц), подписавших этот электронный документ.

Законом Республики Беларусь от 13 июля 2012 г. № 419–З «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» предусмотрено, что правом на размещение договора, заключаемого по результатам проведения открытого конкурса, электронного аукциона, процедуры запроса ценовых предложений имеет только заказчик. Договор считается заключенным с момента подписания участником-победителем проекта договора.

Стоит отметить, что в соответствии с вышеуказанным Законом соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, то есть правом размещения на электронной торговой площадке проекта соглашения об изменении или расторжении договора тоже наделен лишь заказчик.

Аналогичные положения относительно порядка заключения, изменения, расторжения договора содержатся, например, в Регламенте электронной торговой площадки РУП «Национальный центр маркетинга и конъюнктуры цен». Так, проекты договоров для подписания участником-победителем, соглашение об изменении или расторжении договора направляются каждым заказчиком самостоятельно с использованием соответствующего функционала электронной торговой площадки [3, с. 24, 26].

Также в Письме Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 8 июня 2022 г. № 14-01-10/1774К «Об изменении условий договора государственной закупки и его проекта» указано, что возможность и достаточность оснований для изменения условий в каждом конкретном случае определяет заказчик самостоятельно.

Стадия разработки проекта договора, соглашения об изменении или расторжении договора до момента размещения таких документов заказчиком процедуры государственной закупки на электронной торговой площадке законодательством не регламентирована.

Тем временем Гражданский кодекс Республики Беларусь определяет, что договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной. Данный Кодекс определяет также, что соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из законодательства, договора не вытекает иное. То есть, по сути, обе стороны

наделены правом инициирования как заключения договора, так его изменения и расторжения.

Зачастую на практике как проект договора, так и проекты соглашений об изменении, расторжении договора направляются участником-победителем в адрес заказчика посредством электронной почты на согласование и внесение необходимой информации перед размещением документа на электронной торговой площадке заказчиком. Однако не всегда заказчики исходят из принципа добросовестности и не размещают документы либо же размещают документы не своевременно, а наоборот «затягивают» процесс размещения в связи с чем участник-победитель (поставщик товаров (работ, услуг)) вынужден подписывать договор на условиях, которые для него являются не выгодными, влекут заведомое нарушение исполнения обязательства в связи с чем поставщик будет вынужден претерпевать негативные последствия в виде оплаты суммы штрафных санкций. А если была осуществлена предварительная оплата за счет средств бюджетов, и поставщик не исполнил или ненадлежаще исполнил обязательство, то, например, Указ Президента Республики Беларусь от 2 декабря 2021 г. № 462 «Об особенностях осуществления расчетов» предусматривает увеличенный размер пени, подлежащей взысканию с поставщика.

Проявление такой недобросовестности негативно влияет также на ситуации, когда для осуществления исполнения обязательства по проведенной процедуре государственной закупки к регламентированному сроку поставщику нужно заказать заблаговременно товар у третьих лиц, запустить производство для изготовления товара, закупить материалы, оборудование, запасные части (в том числе за рубежом) для выполнения работ или оказания услуг. В таких случаях из-за ожидания размещения заказчиком проектов документов поставщик находится в неведении, не знает о том, разместит ли заказчик вообще проект и брать ли на себя обязательства перед третьими лицами во исполнение данного договора государственной закупки.

При этом законодательство о государственных закупках не допускает изменение условий договора при его исполнении в том числе в части сроков исполнения обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Перечень случаев изменения условий договора является закрытым и «затягивание» заказчиком размещения проектов документов, позднее размещение и другие случаи проявления со стороны заказчика недобросовестности в данный перечень не входят.

В таких ситуациях поставщик зачастую вынужден отказываться от подписания такого договора, что является основанием для включения его в список поставщиков (подрядчиков, исполнителей), временно не допускаемых к участию в процедурах государственных закупок. Включение в такой список негативно влияет на его репутацию как участника-победителя процедуры государственной закупки и значительно ухудшает его финансовое положение в связи с невозможностью дальнейшего участия в процедурах закупок и, соответственно, извлечения прибыли.

Когда по соглашению сторон реализовать свои права поставщику не представляется возможным – единственным способом учета заказчиком условий

поставщика по заключаемому договору государственной закупки, соглашению об изменении или расторжении договора является обращение в суд для вынесения соответствующего решения. Для этого поставщик собирает доказательства для подтверждения своей позиции по делу, что является обстоятельством, требующим временных и денежных затрат, в том числе в части несения им судебных расходов.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что законодательство о государственных закупках существенным образом ограничивает реализацию участником-победителем как стороны сделки права на направление как договора заказчику, так и соглашений об изменении, расторжении договора. Законодательство о государственных закупках устанавливает нормы, отступающие от принципов гражданского права, хотя договор носит гражданско-правовой характер.

Справедливо указывает А. А. Абрегова на то, что государственные закупки представляют собой систему, все элементы которой взаимосвязаны и правовое регулирование которых должно быть взаимосогласованным. Государственный контракт рассматривается в действующем законодательстве как общеприменимая (универсальная) правовая форма (разновидность договора), способная опосредовать отношения, связанные с передачей имущества, оказанием услуг, выполнением работ [4, с. 49, 52].

На основании вышеизложенного автор полагает, что необходимо обеспечить внесение изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь от 13 июля 2012 г. № 419–З «О государственных закупках товаров (работ, услуг)», а также в Регламент электронной торговой площадки и ее функционал, обеспечив равную возможность обеим сторонам инициировать заключение, изменение и расторжение договора на электронной торговой площадке и размещать соответствующие проекты в электронной форме.

Список использованных источников:

1. Гонгало, Б. М. Гражданское право: учебник в 2 т. / Б. М. Гонгало. – 2-е изд. – Москва: Статут, 2017. – 1 т. – 511 с.
2. Белобородов, М. В. Правовая природа договора, заключенного в форме электронного документа / М. В. Белобородов, Д. А. Яковенко, Ю. Е. Неделькина // Закон и право. – 2021. – № 7. – С. 62–67.
3. Регламент электронной торговой площадки РУП «Национальный центр маркетинга и конъюнктуры цен» [Электронный ресурс] // РУП «Национальный центр маркетинга и конъюнктуры цен». – 2021. – Режим доступа : <https://goszakupki.by/download/reglament.pdf>. – Дата доступа : 10.10.2022.
4. Абрегова, А. А. Проблема определения правовой природы государственного контракта / А. А. Абрегова // Известия высших учебных заведений. Приволжский регион. Общественные науки. – 2013. – № 3(27). – С. 46–55.