

Д.С. НИКОЛЬСКИЙ,
аспирант
Российского государственного
социального университета

D.S. NIKOLSKY,
graduate student
of the Russian state social
university

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ
КОНТРАКТ
КАК ВИД ДОГОВОРА:
СОЧЕТАНИЕ ПУБЛИЧНО-
ПРАВОВЫХ
И ЧАСТНОПРАВОВЫХ
АСПЕКТОВ

GOVERNMENT CONTRACT
AS A KIND OF CONTRACT:
A COMBINATION
OF PUBLIC AND PRIVATE
LAW ASPECTS

В статье рассматриваются особенности государственного контракта как особого вида договора, исследуется его природа с точки зрения сочетания публично-правовых и частноправовых аспектов.

The article discusses the features of the state contract as a special type of contract, investigate its nature in terms of a combination of public and private law aspects.

Keywords: government contract, agreement, state and municipal contracts.

Ключевые слова: государственный контракт, договор, государственный и муниципальный заказ.

В 90-е годы XX века в России фактически произошел отказ от директивно-плановых методов закупки и реализации продукции, товаров, далее последовал резкий переход к рыночной экономике, где основным регулятором отношений выступает договор. В итоге, произошло быстрое расширение сферы применения договора, возник вопрос об уточнении его понятия и правовой природы.

Определяя общетеоретическое понятие договора, исследователи выделяют такие его конститутивные признаки как соглашение сторон об установлении прав и обязанностей; намерение сторон добровольно исполнить договор; субъективную выполнимость; юридическую дозволенность; обеспеченность мерами государственного принуждения¹. Сущностными признаками договора является обособленность волеизъявления субъектов, согласованность волеизъявлений, автономия волеизъявлений, формальное равенство субъектов².

Вышеуказанные признаки договора, заключаемые в публично-правовой и частноправовой сферах, должны быть положены в основу дефиниции понятия различных договоров.

Рассматривая вопрос об определении отраслевой принадлежности государственного контракта, можно констатировать тот факт, что сложность и дискуссионность данного воп-

роса вызвана, прежде всего, тем, что нормы правового регулирования государственных закупок рассредоточены в различных отраслях права.

Исследователи данной проблемы зачастую обращают внимание на отдельные признаки государственного контракта, которые, по их мнению, являются преобладающими и определяют его правовую природу. Обычно исследование правовой природы государственного контракта проводится по нескольким направлениям.

Некоторые авторы причисляют государственный контракт к особому типу договора гражданского права. Подобной позиции придерживается Л.В. Андреева, высказывая мысль о том, что государственному контракту или договору присуще исключительно предпринимательская природа, вследствие чего государственный договор или контракт является институтом коммерческого права³. Данная позиция представляется не совсем верной, поскольку государство не имеет цели извлечения прибыли в ходе своей деятельности, то есть деятельность государства не может являться предпринимательской.

Другие авторы считают государственный контракт административным договором, хотя в литературе можно встретить соображения о невозможности существования административного договора, поскольку административные правоотношения

¹ *Корецкий А.Д.* Теоретико-правовые основы учения о договоре / Отв. ред. П.П. Баранов. СПб., 2001. С. 41.

² *Иванов В.В.* Общие вопросы теории договора. М., 2000, с. 33.

³ *Андреева Л.В.* Коммерческое право России: проблемы правового регулирования. М., 2004.

несовместимы с принципом свободы договора.

В.И. Новоселов считает, что наряду со сферой оборота, основанного на гражданско-правовых отношениях, существует сфера оборота, базирующаяся на сочетании гражданско-правовых и административно-правовых началах, то есть юридического равенства и административного соподчинения сторон⁴. В связи с вышеизложенным многие авторы полагают, что такую совместную сферу гражданского оборота призвана регулировать самостоятельная отрасль – хозяйственное право, а договор, который узаконивает отношения в данной сфере, следует рассматривать как хозяйственный. Но, как справедливо замечает В.Ф. Попондопуло, полемизируя с вышеизложенным тезисом, публично-правовое вмешательство в сферу частного права, необходимость которой сама по себе не вызывает сомнений, не требует для этого оформления специальной правовой отрасли, то есть хозяйственного права, поскольку такая деятельность носит разноотраслевой характер⁵.

Исследуя правовую природу государственных контрактов с административно-правовой позиции, обычно выделяют публично-правовые признаки, преобладающие в государственных контрактах, что позво-

ляет, по мнению исследователей, характеризовать государственный контракт как комплексный правовой акт. По мнению А.В. Демина, «государственный контракт представляет собой комплексный правовой акт, содержащий одновременно и гражданско-правовые, и административно-правовые элементы»⁶. Данная позиция комплексного характера правового регулирования государственных и муниципальных заказов представляется отчасти верной, поскольку смешанное правовое регулирование характерно для регулирования отношений в целом в данной области⁷.

По мнению ряда авторов, государственным контрактам как легитимным правовым формам реализации государственных заказов присуща характерная особенность, сочетания одновременно элементов административно-правового и гражданско-правового договора⁸.

Обращаясь к мировому опыту, можно констатировать тот факт, что и за рубежом договорам в сфере закупок товаров, услуг, продукции для государственных нужд присущ особый характер. Так, например, в США существует особая категория дого-

⁶ См.: *Демин А.В.* Общие вопросы теории административного договора. Красноярск: Изд-во КГУ. 1998.

⁷ *Демин А.* Государственные контракты (публично-правовой аспект) // *Хозяйство и право.* 1997. № 8. С. 148.

⁸ *Алехин А.П., Козлов Ю.М.* Административное право РФ. Ч 1. Сущность и основные институты административного права. Учебник. М., 1994. С. 68.

⁴ *Новоселов В.И.* К вопросу об административных договорах // *Правоведение.* 1969. № 3. С. 40-45.

⁵ *Попондопуло В.Ф.* О частном и публичном праве // *Правоведение.* 1994. № 5. С. 54.

воров – правительственные контракты, которые заключаются административными органами с частными юридическими лицами. Для правительственных контрактов устанавливается свой специфический правовой режим. Государственные органы США, которые участвуют в таких контрактах, вправе в одностороннем порядке изменять и расторгать их, только если данные действия соответствуют общему благу⁹. А во Франции договоры, возникающие в сфере государственных закупок, являются административными. Отличием от гражданского договора является то, что стороны в административном договоре, не равны, причем как юридически, так и фактически. Государственный орган, являясь одной из сторон административного договора, вправе в одностороннем порядке изменить несущественные условия договора и расторгнуть заключенный договор¹⁰.

Необходимо отметить, что государственный и муниципальный контракт имеет целый ряд существенных особенностей, присущих только данному виду договора, которые не позволяют рассматривать его в качестве обычного договора поставки по

ст. 506-522 ГК РФ: данный вид контракта имеет специальный субъектный состав, то есть стороной государственного или муниципального контракта является Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование, в соответствии с ч. 1 ст. 9 Закона о размещении заказов контракт заключает государственный или муниципальный заказчик от имени публичного образования. Обеспечение публичных нужд можно признать особой целью контракта. Еще одной особенностью является применение специальных способов размещения заказов, торгов в форме конкурса или аукциона, без проведения торгов в форме запроса котировок, у единственного поставщика. Немаловажной особенностью является источник финансирования поставок – за счет бюджетных средств и привлекаемых для этих целей средств внебюджетных источников.

Подводя итог, можно сделать вывод о том, что правоотношениям, возникающим между публичным образованием и второй (другой) стороной контракта, присущ сложный характер, вследствие чего государственный контракт следует рассматривать в качестве особой разновидности договора поставки.

Таким образом, несмотря на прямо противоположные мнения и точки зрения в отношении правовой природы государственного контракта, представляется логичной высказываемая многими авторами позиция, связанная с признанием наличия применительно к данному контракту комплекса как публично-

⁹ Советское и иностранное гражданское право. Проблемы, взаимодействие и развитие. М. с. 228-229; *Нарышкина Р.Л.* США: государство и частный сектор. Гражданскоправовые отношения. М. 1976. С. 626.

¹⁰ *Ведель Ж.* Административное право Франции. С. 164-185; *Брэбан Г.* Французское административное право. М. 1988. С. 21.

правовых, так и частноправовых элементов.

Библиографический список:

1. *Алехин А.П., Козлов Ю.М.* Административное право РФ. Ч 1. Сущность и основные институты административного права. Учебник. М., 1994.
2. *Андреева Л.В.* Коммерческое право России: проблемы правового регулирования. М., 2004.
3. *Брэбан Г.* Французское административное право. М. 1988.
4. *Демин А.В.* Общие вопросы теории административного договора. Красноярск: Изд-во КГУ. 1998.
5. *Демин А.* Государственные контракты (публично-правовой аспект) // Хозяйство и право. 1997. № 8.
6. *Иванов В.В.* Общие вопросы теории договора. М., 2000.
7. *Корецкий А.Д.* Теоретико-правовые основы учения о договоре / Отв. ред. П.П. Баранов. СПб., 2001.
8. *Нарышкина Р.Л.* США: государство и частный сектор. Гражданско-правовые отношения. М. 1976.
9. *Новоселов В.И.* К вопросу об административных договорах // Правоведение. 1969. №3.
10. *Попондопуло В.Ф.* О частном и публичном праве // Правоведение. 1994. № 5.