

И. А. КАЛИНИНА

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТОРГОВОЙ И ЗАКУПОЧНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ



Тамбов
Издательский центр ФГБОУ ВО «ТГТУ»
2024

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации

**Федеральное государственное бюджетное образовательное
учреждение высшего образования
«Тамбовский государственный технический университет»**

И. А. КАЛИНИНА

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТОРГОВОЙ И ЗАКУПОЧНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Утверждено Ученым советом университета в качестве учебного пособия
для магистрантов 2 курса направления подготовки 40.04.01 «Юриспруденция»
очной и заочной форм обучения

Учебное электронное издание



**Тамбов
Издательский центр ФГБОУ ВО «ТГТУ»
2024**

УДК 347.44/346
ББК 67.4
К17

Рецензенты:

Кандидат исторических наук, доцент, доцент кафедры «Конституционное и административное право» Юридического института ФГБОУ ВО «ТГТУ»
Р. Л. Никулин

Кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры гражданского права Института права и национальной безопасности ФГБОУ ВО «ТГУ им. Д. Р. Державина»
Р. В. Пузиков

Калинина, И. А.

К17 Правовое регулирование торговой и закупочной деятельности [Электронный ресурс] : учебное пособие / И. А. Калинина. – Тамбов : Издательский центр ФГБОУ ВО «ТГТУ», 2024. – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM). – Системные требования : ПК не ниже класса Pentium II ; CD-ROM-дисковод ; 1,0 Мб ; RAM ; Windows 95/98/XP ; мышь. – Загл. с экрана.
ISBN 978-5-8265-2804-4

Анализируются торговая и закупочная деятельность на основе правового регулирования и судебной практики. Раскрываются виды торговой и закупочной деятельности, их субъектный состав и содержание. Определяются права, обязанности и ответственность участников данных правоотношений, а также гарантии и механизмы защиты их прав. Особое внимание уделено договорному сопровождению.

Предназначено для магистрантов 2 курса направления подготовки 40.04.01 «Юриспруденция» при изучении курса «Правовое регулирование торговой и закупочной деятельности».

УДК 347.44/346
ББК 67.4

*Все права на размножение и распространение в любой форме остаются за разработчиком.
Нелегальное копирование и использование данного продукта запрещено.*

ISBN 978-5-8265-2804-4

© Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Тамбовский государственный технический университет» (ФГБОУ ВО «ТГТУ»), 2024

ОБОЗНАЧЕНИЯ И СОКРАЩЕНИЯ

ЕИС – единая информационная система «Закупки»: Официальный сайт Единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru/>)

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

ГМЗ – государственные (муниципальные) закупки

Закупки ТРУ ЮЛ – закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц

ККТ – контрольно-кассовая техника

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях

НМЦК – начальная (максимальная) цена контракта

ПП РФ № 2463 – Постановление Правительства РФ от 31.12.2020 № 2463 «Об утверждении Правил продажи товаров по договору розничной купли-продажи, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование потребителя о безвозмездном предоставлении ему товара, обладающего этими же основными потребительскими свойствами, на период ремонта или замены такого товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих обмену, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»

РНП – реестр недобросовестных поставщиков

СМП – субъекты малого предпринимательства

ТРУ – товары, работы, услуги

ФАС – Федеральная антимонопольная служба

ФЗ-223 – Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

ФЗ-44 – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

ВВЕДЕНИЕ

Торговая деятельность и закупки выступают элементом рыночной экономики любого государства. Здесь обеспечивается ВВП, перераспределение ресурсов и товарно-материальных ценностей, инновационное развитие экономики и стимулирование инвестиций в различные сферы, удовлетворение потребностей в ТРУ всех участников гражданских правоотношений.

Осуществление торговой деятельности и закупок должно осуществляться в строгом соответствии с требованиями закона, которые направлены на определение инфраструктуры торговой деятельности и закупок, правового положения ее участников, установление вопросов организации хозяйственной деятельности и договорной работы, гарантий и защиты прав участников данных правоотношений, особенно наиболее слабой стороны – гражданина-потребителя. Осуществление торговой деятельности и закупок требует профессионализма со стороны предпринимателей и заказчиков, который определяется знаниями закона и экономической теории, а также их этикой (добросовестностью) поведения.

Соответственно, для понимания данной сферы правового регулирования необходимо изучение широкого спектра нормативных правовых актов, разъяснений уполномоченных органов государственной власти, а также судебной практики.

Композиция настоящего учебного пособия определяется общими положениями о реализации товаров и специальными видами торговой и закупочной деятельности и их правовым регулированием. А изложение материала имеет своей целью не только дать общую и системную характеристику данным видам деятельности, но и максимально раскрыть правовое регулирование данных отношений в совокупности нормативных правовых актов, относящихся к реализации публичных и частных интересов в сфере торговой и закупочной деятельности.

Композиция настоящего учебного пособия определена следующим образом.

В первом разделе дается характеристика товара как объекта гражданских правоотношений и, соответственно, договорных отношений. Здесь раскрывается понятие товара, его характеристики, в том числе оборотоспособность.

Характеризуются виды и классификации товаров в контексте особенностей организации и правового регулирования в отношении них торговой и закупочной деятельности. Определяются основы договорных отношений, сопровождающих передачу товара в собственность от продавца к покупателю.

Во втором разделе раскрываются понятие и виды торговой деятельности, а также особенности их правового регулирования и ведения. Здесь рассматриваются: розничная торговля, оптовая торговля, оптово-розничная торговля. Отдельно характеризуются развозная и разносная торговля. Особое внимание уделено способам розничной продажи товаров: дистанционный способ продажи; продажа с использованием автоматов; продажа непродовольственных товаров, бывших в употреблении; продажа непродовольственных товаров, принятых на комиссию.

Третий раздел посвящен закупкам, которые осуществляются по ФЗ-44 и ФЗ-223. Здесь раскрываются: правовое регулирование закупок; правовое положение участников закупок; этапы закупочной деятельности; содержание, заключение и исполнение контракта (договора), ответственность сторон за его неисполнение, особенности приемки исполнения; защита прав участников закупки, особенно поставщиков.

По разделам предлагаются вопросы для самостоятельного изучения. Это важные вопросы для понимания соответствующей сферы регулирования торговой и закупочной деятельности, которые имеют самостоятельное значение и не вошли в настоящее пособие в виду ограниченности его объема. Изучение данных вопросов обеспечит более глубокое и осмысленное понимание проблематики.

Также предлагается перечень нормативных правовых актов, регулирующих торговую и закупочную деятельность. Здесь следует особое внимание обратить на название данных документов, поскольку из него сложится представление о следующих важных аспектах правового регулирования в изучаемой сфере:

– какие вопросы правоотношений самостоятельно и дополнительно регулируются применительно к базовым законам в данной сфере (ГК РФ, ФЗ-44, ФЗ-223);

– каким образом обеспечивается разграничение публичных и частных интересов в правовом регулировании;

– какими органами государственной власти и по каким вопросам принимаются правовые акты и даются разъяснения.

В настоящем учебном пособии представлены примеры из судебной практики, которые демонстрируют, как применяются соответствующие правовые нормы на практике при возникновении соответствующих гражданско-правовых споров. При анализе судебной практики, в том числе по данной категории споров, следует понимать, что есть сложные (концептуальные) споры, а есть «шаблонные» споры. В первом случае речь идет о судебных делах, которые «доходят» до Верховного Суда РФ, им рассматриваются и им даются соответствующие разъяснения о разрешении спора, которые учитываются судами в дальнейшем при рассмотрении аналогичных правовых ситуаций. Во втором случае имеют место судебные дела, где как таковой спор отсутствует, а имеется нежелание стороны надлежащим образом исполнять свои обязательства. Например, в договоре поставке покупатель не в полном объеме произвел оплату по договору, и поставщик обратился в суд с требованием о взыскании суммы задолженности и неустойки. А в договоре розничной купли-продажи, заключенном дистанционным способом посредством оформления заказа на маркетплейсе, покупатель при приемке товара обнаружил неисправность товара, например, телефона или ноутбука. Но о каком бы споре между продавцом и покупателем не шла речь, всегда важно понимать, что стороне в суде необходимо не только обосновать свою позицию, представить доказательства, но и дать соответствующую правовую квалификацию ситуации и правовое обоснование своей позиции. А для этого требуется знание как нормативных правовых актов, так и сложившейся актуальной судебной практики.

Настоящее учебное пособие рекомендуется для изучения дисциплин по направлениям изучения гражданского права, торговли, закупок.

Раздел 1. ТОВАР КАК ОБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1.1. ПОНЯТИЕ ТОВАРА И ЕГО ХАРАКТЕРИСТИКИ КАК ОБЪЕКТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Товар – это объект, в отношении которого формируется спрос и осуществляется предложение. Предметами торговой деятельности являются товары – вещи, свободно находящиеся в гражданском обороте или обладающие ограниченной оборотоспособностью. Товары могут быть представлены движимыми и недвижимыми вещами. Они могут определяться родовыми признаками (зерно, овощи, бензин) или быть индивидуально-определенными вещами (одежда, обувь, аксессуары). Товары могут быть материальными (бренды одежды, продуктовая марка) и нематериальными (музыка, кино).

Товар как объект гражданских прав, как вещь определяется ГК РФ. При этом ГК РФ прямо не раскрывает понятие товара, но использует этот термин применительно к договорам купли-продажи и мены. Среди ученых есть мнение, что «ГК РФ практически не разделяет понятия «вещь» и «товар», так как в различных нормах данные понятия рассматриваются как синонимы»¹.

Легальное определение товара представлено в п. 1 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»: «товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот». Так же понятие товара дается в ч. 3 ст. 38 Налогового кодекса РФ, которое сформулировано применительно к сфере налогообложения. Согласно данной правовой норме, товаром признается «любое имущество, реализуемое либо предназначенное для реализации», в том числе в отношении регулирования таможенных платежей: «товар» – «любое движимое имущество, в том числе валюта государств-членов, ценные бумаги и(или) валютные ценности, дорожные чеки, электрическая энергия, а также иные перемещаемые вещи, приравненные к недвижимому имуществу» (пп. 45 п. 1 ст. 2 Таможенного кодекса Евразийского экономического союза). Поскольку здесь торговая деятельность рассматривается как сфера предпринимательской деятельности, которая подлежит налогообложению, то данное в Налоговом кодексе РФ поня-

¹ Васильев Г. Н. Правовой режим товара как объекта торговой деятельности // ТДР. 2014. № 1. С. 150.

тие товара следует признать как общее, так как имеет межотраслевое значение. Отдельно определяется понятие товара применительно к организованным торгам: «товар – не изъятые из оборота вещи (за исключением ценных бумаг, иностранной валюты) определенного рода и качества, любого агрегатного состояния, допущенные к организованным торгам» (п. 9 ч. 1 ст. 2 ФЗ «Об организованных торгах»). Вместо понятия «товар» ФЗ «О техническом регулировании» использует понятие «продукция», определяя ее как «результат деятельности, представленный в материально-вещественной форме и предназначенный для дальнейшего использования в хозяйственных и иных целях» (ст. 2).

Как видим, легальных определений товара много, и они сформулированы применительно к конкретной сфере правового регулирования. При этом ГК РФ, определяя виды и правовые характеристики объектов гражданских прав, не дает понятия товара.

Согласно ГК РФ предметом сделок выступает среди прочего (Подраздел 3 Раздела 1 Части 1 ГК РФ) имущество во всем его многообразии: движимое и недвижимое имущество, предприятия, имущественные комплексы и т.д. Данные сделки с имуществом совершаются с разным субъектным составом данных правоотношений (субъекты предпринимательской деятельности, хозяйствующие субъекты, физические лица, публично-правовые образования и другие категории участников гражданских правоотношений). Здесь удовлетворяются различные нужды: для субъектов предпринимательской деятельности – использование товара, например, для производства или в административно-хозяйственной цели; для граждан – удовлетворение личных (бытовых) потребностей; для публично-правовых образований их заказчиков – для удовлетворения государственных и муниципальных нужд. Могут совершаться сделки по отчуждению имущества, где участниками выступают только граждане, например, в договоре купли-продажи квартиры. Соответственно, возникает вопрос, любое ли имущество является товаром. Далее, раскрывая характеристики товара, мы увидим, что и в отношении договора купли-продажи квартиры, заключенного между двумя гражданами как продавцом и покупателем, есть основания говорить о товаре. Вместе с тем, методологически и практически верным представляется определять товар как имущество, которое реализуется лицом (юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем) в рамках коммерческой деятельности и на постоянной основе как его профессиональной деятельности, приносящей от реализации товаров систематический доход.

При этом речь идет о деятельности, регулируемой не только положениями о договорах, но и определяемой специальными правилами, которые мы рассмотрим в дальнейшем (правила розничной торговли, организованные торги, закупки; особенности предпринимательских договоров, защита прав потребителей; тендеры).

Поэтому далее по тексту под товаром мы будем понимать имущество, которое реализуется по особым требованиям, выходящим за пределы ГК РФ, и, соответственно, рассматривать будем деятельность в рамках торговли, т.е. купли-продажи товара.

Итак, товаром является продукт жизнедеятельности человека, который предназначен для продажи или обмена в сфере рыночных отношений и гражданского оборота.

Понимание товара в экономическом аспекте связано с его такими двумя свойствами, как меновая стоимость (ценность товара применительно к определенному эквиваленту) и потребительская стоимость (удовлетворение нужд потребителя).

Характеристики товара в совокупности определены следующим: качество, количества, стоимость, ассортимент. Эти характеристики определяются экономической теорией, а в ГК РФ определяются как условия договора купли-продажи. При этом положения о наименовании и количестве товара является существенным условием договора купли-продажи, т.е., если покупатель и продавец не согласовали данные условия, договор не будет считаться заключенным (п. 3 ст. 455 ГК РФ). Условие о количестве товара – ст. ст. 465, 466 ГК РФ. Условие об ассортименте товара – ст. ст. 467, 468 ГК РФ. Условие о качестве товара – ст. ст. 469 – 477 ГК РФ. Помимо этого, ГК РФ определяет такие характеристики, как:

- условие об отсутствии прав третьих лиц на товар (ст. ст. 460 – 462 ГК РФ);
- принадлежности и документы, относящиеся к товару (ст. 464 ГК РФ);
- комплект и комплектность товара (ст. ст. 478 – 480 ГК РФ);
- тара и упаковка товара (ст. ст. 481 – 482 ГК РФ).

Ассортимент, качество и количество определяют потребительскую стоимость товара, а стоимостная характеристика товара относится к его меновой стоимости.

Товар характеризуется ценой и стоимостью.

Цена товара – это размер денежных средств, за который продавец готов реализовать товар. Цена товара как его экономическая характеристика определяется субъективной ценностью товара, спросом на товар, конкуренцией, влиянием государства. От установленной производителем и торговой организацией цены товара зависит конкурентоспособность товара, а также прибыль и финансовая устойчивость хозяйствующего субъекта. С точки зрения права, цена – это одно из условий договора, которое регулируется общими положениями ГК РФ о цене (ст. 424 ГК РФ) и специальными нормами в отношении конкретных договоров, которые используются в реализации товара, а также определяется соглашением сторон. При этом в цену товара включаются также налоги – НДС (Гл. 21 Налогового кодекса РФ) и акцизы (Гл. 22 Налогового кодекса РФ).

В отношении отдельных товаров осуществляется государственное регулирование цен через прямые механизмы (например, в сфере электроэнергетики – ст. 23.1 ФЗ «Об электроэнергетике») и косвенные механизмы (например, посредством экспортной пошлины)². Так осуществляется государственное регулирование цен табачной продукции и цен на никотинсодержащую продукцию (ст. 7 ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота табачных изделий, табачной продукции, никотинсодержащей продукции и сырья для их производства»; ст. 13 ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции»).

Стоимость товара – это экономический показатель, определяющий величину затрат на производство и реализацию товара (себестоимость) и выручку хозяйствующего субъекта.

1.2. ОБОРОТОСПОСОБНОСТЬ ТОВАРА

Товар должен характеризоваться оборотоспособностью, которая определяется ст. 129 ГК РФ. В данной статье ГК РФ определяет три группы объектов гражданских прав по их оборотоспособности.

Первая группа – полностью оборотоспособные товары. В отношении них отсутствуют какие-либо легальные ограничения совершения сделок.

² См. подробнее: Регулирование цен: когда нужно остановиться? Банк России. Декабрь, 2021. URL: https://cbr.ru/Content/Document/File/131342/analytic_note_20211209_dip.pdf (дата обращения: 05.05.2024).

Вторая группа – товары с ограниченной оборотоспособностью – это вещи, которые могут принадлежать лишь определенным участникам гражданского оборота, либо совершение сделок, с которыми допускается по специальному разрешению (лекарственные препараты при предъявлении рецепта врача, оружие). Особенности реализации таких товаров определяются специальными нормативными правовыми актами и правовыми нормами:

- ФЗ «Об оружии»;
- ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»;
- ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях»;
- ФЗ «О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами»;
- ФЗ «Об уничтожении химического оружия»;
- ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах»;
- ФЗ «Об особенностях управления и распоряжения имуществом железнодорожного транспорта»;
- Земельный кодекс РФ и др.

Третья группа – товары, изъятые из гражданского оборота. Перечень таких товаров, в частности, устанавливается Президентом РФ (например: драгоценные металлы, редкоземельные металлы, драгоценные камни, уран, вооружение, боеприпасы, боевые отравляющие вещества, отходы радиоактивных материалов, технические средства для негласного получения информации, шифровальная техника и др. (Указ Президента РФ от 22.02.1992 № 179 «О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена»). Правительство РФ вправе вводить запрет на оборот в Российской Федерации в отношении отдельных категорий товаров, перемещающихся через таможенную границу России (ст. 212 ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»).

ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» определяет основания для признания пищевых продуктов, материалов и изделий необоротоспособными (п. 2 ст. 3), например:

- если они опасны и(или) некачественны по органолептическим показателям;
- если информация о них не соответствует нормам;
- если в их составе имеются загрязнители, наличие которых может оказать вредное воздействие на человека и будущие поколения;

- не соответствуют требованиям стандартизации и технической документации;
- являются фальсифицированными;
- не подтверждается прослеживаемость (происхождение);
- не имеют обязательной маркировки;
- в отношении них отсутствуют товарораспорядительные документы и др.

1.3. ВИДЫ ТОВАРА

Товары классифицирует по различным основаниям:

- товары длительного потребления (транспортные средства, оборудование);
- товары краткосрочного потребления (химические вещества, косметика, канцелярские товары);
- товары, которые используются один раз (продукты питания);
- продовольственные и непродовольственные товары (сырьевой параметр);
- промышленные товары (используются в производстве) и потребительские товары (предназначены для конечных потребителей) и др.

В маркетинге выделяют и иные категории товаров, не имеющие значения для специфики правового регулирования (например, основные товары, товары импульсивной покупки, экстренные товары и др.).

Категории товаров (рассмотрим на примере транспортного средства):

- основные – непосредственно приобретаются в местах торговли (например, базовая комплектация завода-производителя легкового автомобиля);
- дополнительные – приобретаются вместе с товаром для дополнения его функционала (например, дополнительная комплектация легкового автомобиля);
- аксессуары – необязательные сопутствующие товары (коврик на панель в машину, держатель для телефона в машину, автовизитка);
- расходные товары – товары, которые приобретаются дополнительно для основного товара в процессе их использования (различного рода материалы, автозапчасти, которые расходуются в процессе эксплуатации транспортного средства, для его обслуживания или ремонта в целях поддержания их в исправности);

– запасные части – товары, которые продлевают срок службы основного товара и не имеют в эксплуатации самостоятельного значения, т.е. используются только в составе некоего механизма как его элемент (автозапчасти).

Не имеющая значения для сделок купли-продажи, но важная для регулирования торговли как экономической деятельности группа товаров – «взаимозаменяемые товары». Это понятие важно в контексте обеспечения конкуренции, в том числе при импорте товара. Согласно п. 3 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» к взаимозаменяемым товарам относятся «товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях)».

Классификации товаров представлены также в следующих документах:

– ОК 034-2014 (КПЕС 2008). Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст);

– Постановление Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 «Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Осуществляется категорирование товаров для специальных целей. Например, для определения товаров по отношению к возможности реализации потребителем права на замену товара при обнаружении в товарах существенных недостатков – «технически сложные товары» (Постановление Правительства РФ от 10.11.2011 № 924 «Об утверждении перечня технически сложных товаров»). Определен специальный перечень товаров, в отношении реализации которого расчеты с покупателями осуществляются посредством применения ККТ (Распоряжение Правительства РФ от 14.04.2017 № 698-р «О перечне непродовольственных товаров, при торговле которыми на розничных рынках, ярмарках, в выставочных комплексах, а также на других территориях, отведенных для осуществления торговли, организации и индивидуальные предприниматели обязаны осуществлять расчеты с применением контрольно-кассовой техники»).

Утвержден перечень товаров, в отношении которых осуществляется обязательная маркировка; при этом продавцам необходимо отслеживать динамику в данном перечне, так как он периодически уточняется (Распоряжение Правительства РФ от 28.04.2018 № 792-р «Об утверждении перечня отдельных товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации»; Проект Постановления Правительства РФ «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 21 ноября 2023 г. № 1944»).

1.4. РЕАЛИЗАЦИЯ ТОВАРА: ЭКОНОМИЧЕСКИЙ АСПЕКТ И ДОГОВОРНОЕ СОПРОВОЖДЕНИЕ

ГК РФ не использует понятие «реализация», а оперирует терминами «сделка», «договор», «соглашение» и пр. Налоговый кодекс РФ определяет реализацию ТРУ как юридический факт возникновения и исполнения налоговой обязанности хозяйствующего субъекта. В экономике под реализацией товаров понимается деятельность хозяйствующего субъекта, которая направлена на удовлетворение потребительского спроса, в составе которой осуществляется также организация торговли, доставка, хранение, упаковка, сортировка. Сопровождает данную деятельность также и реклама.

Субъект, занимающийся торговлей товарами, ведет их учет. Учет товаров представляет собой деятельность по отслеживанию движения товаров от поставщика до продажи покупателю и фиксированию происходящих операций на всех этапах. В магазине розничной торговли это: поступление, перемещение, выбытие, остаток. Отчетность по товарам сопровождается специальными документами: приходными и расходными ордерами, накладными, актами, ведомостями, кассовыми чеками.

Для учета товаров используют штрихкод. Штрихкод товара содержит информацию, которая позволяет определить принадлежность товара к какой-либо категории, заданной пользователем (производителем). В торговле штрихкод товара используется для упрощения процесса продаж, на складах – для автоматизации бизнес-процессов (приемки, отгрузки, инвентаризации и пр.).

Характеризует товар и его код, который отражается в чеке и является обязательным дополнительным реквизитом чека, позволяющим распознать товар или код товарной номенклатуры. Данный код введен в 2019 г. (Постановление Правительства РФ от 21.02.2019 № 174 «Об установлении дополнительного

обязательного реквизита кассового чека и бланка строгой отчетности»). Код товара необходимо указывать при реализации на кассе товаров, подлежащих обязательной маркировке.

Отдельные виды товаров подлежат обязательной маркировке³ средствами идентификации (табачная, никотинсодержащая и безникотиновая продукция; алкогольные напитки; пищевая продукция; непродовольственные товары), что предусматривается Распоряжением Правительства РФ от 28.04.2018 № 792-р «Об утверждении перечня отдельных товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации». Перечень товаров, подлежащих такой маркировке, может уточняться, поэтому для производителей, импортеров, дистрибьюторов и розницы важно к ним подготовиться и учитывать в своей деятельности, с тем, чтобы соблюдать закон и не быть подвергнутыми штрафам (ч. 4 ст. 14.5 КоАП РФ).

Реализация товара осуществляется посредством передачи права собственности на товар на основе договоров розничной купли-продажи, мены, комиссии, поставки и иных договоров.

Основными договорами здесь выступают договор розничной купли-продажи и договор поставки.

Договор розничной купли-продажи регулируется § 2 Гл. 30 ГК РФ, а в отношении покупателей граждан дополнительно применяется Закон РФ «О защите прав потребителей». Данный договор ориентирован на приобретение товара конечным потребителем и обслуживает потребности самого покупателя. По договору же поставки товара (§ 3 Гл. 30 ГК РФ) товар приобретает в предпринимательских целях для производства, перепродажи и т.п. Самостоятельным видом договора купли-продажи выступает договор контрактации (§ 5 Гл. 30 ГК РФ), по которому «производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю – лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи» (п. 1 ст. 535 ГК РФ). Обратим внимание на терминологию: важно различать контрактацию как договор в сфере сельскохозяйственной деятельности и контрактацию как термин в предпринимательской среде, обозначающий заключение любого договора.

³ См. подробнее: Вашенцев Р. Обязательная маркировка товаров в 2024 году. СБИС Журнал. <https://sbis.ru/articles/marketing/product> (дата обращения: 05.05.2024).

Продавец несет ответственность за качество товара перед покупателем в рамках ГК РФ и, соответственно, гражданско-правовой ответственности. А в отношениях, где покупателем выступает гражданин (потребитель), осуществляется особое правовое регулирование, направление на соблюдение режима законности в торговле и гарантированности права потребителя на качественный и безопасный товар:

- применение Закона РФ «О защите прав потребителей»;
- требования о маркировке отдельных видов товаров;
- установление общих правил о государственном (муниципальном) контроле (Постановление Правительства РФ от 10.03.2022 № 336 «Об особенностях организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля»), а также в области защиты прав потребителей (Постановление Правительства РФ от 25.06.2021 № 1005 «Об утверждении Положения о федеральном государственном контроле (надзоре) в области защиты прав потребителей»);

- определение индикаторов риска нарушения обязательных требований при осуществлении федерального государственного контроля (надзора) в области защиты прав потребителей (Приказ Роспотребнадзора от 14.09.2023 № 635 «Об утверждении перечня индикаторов риска нарушения обязательных требований при осуществлении федерального государственного контроля (надзора) в области защиты прав потребителей»);

- определение индикаторов риска нарушения обязательных требований в отношении отдельных видов товаров (табачной продукции, никотинсодержащей продукции и сырья для их производства – Приказ Минфина России от 11.06.2024 № 87н «Об утверждении перечня индикаторов риска нарушения обязательных требований при осуществлении федерального государственного контроля (надзора) в области производства и оборота табачной продукции, никотинсодержащей продукции и сырья для их производства»);

- определение случаев, при которых продажа товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, запрещена (Постановление Правительства РФ от 21.11.2023 № 1944 «Об утверждении перечня случаев, при которых продажа товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, запрещена на основании информации, содержащейся в государственной информационной системе мониторинга за оборотом товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, или отсут-

ствия в указанной государственной информационной системе необходимой информации о таких товарах, и особенностей внедрения указанного запрета в отношении отдельных товаров, а также Правил применения запрета продажи товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, на основании информации, содержащейся в государственной информационной системе мониторинга за оборотом товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, или отсутствия в указанной государственной информационной системе необходимой информации, в том числе правил получения информации из указанной государственной информационной системы») и т.д.

1.5. ЗАПРЕТЫ И ОГРАНИЧЕНИЯ В ОТНОШЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ТОВАРОВ

Не любая вещь способна стать товаром. Нормативными правовыми актами устанавливаются различные запреты и ограничения в отношении отдельных видов товаров.

Роспотребнадзор реализует меры по выявлению запрещенной продукции в отношении объектов оптовой и розничной торговли, включая предприятия сетевой торговли, рынки, ярмарки выходного дня. Осуществляется это и посредством мониторинга (рейдов). При выявлении таких нарушений должностные лица Роспотребнадзора осуществляют производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.2 КоАП РФ – «Незаконная продажа товаров (иных вещей), свободная реализация которых запрещена или ограничена предметом административного правонарушения». За данное правонарушение предусмотрены штраф и конфискация товара (предмета административного правонарушения). Нарушения здесь предусмотрены следующие:

- запреты и ограничения на розничных рынках (ст. 22 ФЗ «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс РФ»);
- ограничения в отношении реализации пищевой продукции (Раздел 8, Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 20.11.2020 № 36 «Об утверждении санитарно-эпидемиологических правил СП 2.3.6.3668-20 «Санитарно-эпидемиологические требования к условиям деятельности торговых объектов и рынков, реализующих пищевую продукцию»»);

– запрет на продажу товара после истечения срока годности (ст. 5 Закон РФ «О защите прав потребителей»);

– особенности реализации племенной продукции (материала) (ст. 8 ФЗ «О племенном животноводстве»);

– ограничения в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (ст. 26 ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»);

– ограничения торговли табачной продукцией, табачными изделиями или никотинсодержащей продукцией, кальянами, устройствами для потребления никотинсодержащей продукции (ст. 19 ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции»);

– ограничения в реализации пестицидов и агрохимикатов (ст. 23 ФЗ «О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами»);

– незаконная продажа продукции, ввоз которой на территорию Российской Федерации запрещен (Указ Президента РФ от 06.08.2014 № 560 «О применении отдельных специальных экономических мер в целях обеспечения безопасности Российской Федерации»);

– обязательная утилизация отдельных видов товаров (Постановление Правительства РФ от 29.12.2023 № 2414 «Об утверждении перечней товаров, упаковки, отходы от использования которых подлежат утилизации, и нормативов утилизации отходов от использования товаров, упаковки») и др.

Важно отслеживать запреты и ограничения в отношении специфичных товаров. Так, например, сравнительно недавно введены ограничения и запреты в отношении никотинсодержащей и безникотиновой жидкостей, а также растворов никотина (ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»).

1.6. КОНТРАФАКТНАЯ И ФАЛЬСИФИЦИРОВАННАЯ ПРОДУКЦИЯ

Является нарушением закона реализация контрафактной (ст. 1515 ГК РФ) и фальсифицированной (ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов») продукции. Только с разрешения правообладателя возможно распространение

товаров. Контрафактной продукцией может быть признана промышленная, пищевая, табачная, алкогольная и спиртосодержащая продукция.

Хотя на первый взгляд такое поведение не несет общественной опасности, но вместе с тем представляет собой нарушение авторских прав. А в масштабах экономики страны такая продукция способствует недобросовестной конкуренции, формирует у потребителя заблуждение о происхождении товара, его качестве и потребительских характеристиках. Также ставится под сомнение безопасность таких товаров для жизни, здоровья и имущества потребителя, поскольку такие товары заведомо обходят необходимые проверки, а потому под вопросом является их соответствие требованиям, принятым в отношении соответствующей категории товаров.

В отношении контрафактных товаров нарушителям важно понимать, что даже если их товар качественный, он все равно не подлежит законному гражданскому обороту.

Продукция признается также контрафактной при отсутствии маркировки (Постановление Правительства РФ от 26.04.2019 № 515 «О системе маркировки товаров средствами идентификации и прослеживаемости движения товаров (вместе с «Правилами маркировки товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации», «Положением о государственной информационной системе мониторинга за оборотом товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации»)).

Дела о нарушениях требований о маркировке товаров и(или) нанесению информации возбуждаются по ст. 15.12 КоАП РФ, санкции которой также предусматривают конфискацию предметов административного правонарушения. Соответственно, дабы не быть привлеченными к административной ответственности, необходимо проверить, подлежит ли товар маркировке или нет.

При этом возможны и ситуации, когда производитель находится в добросовестном заблуждении относительно правомерности обращения своей продукции. Так, по делу А56-7629/2019 и А56-87431/2016 (307-ЭС20-4624; Ф07-10616/201913; АП-13223/2019) производитель товаров (сэндвичи; хот-доги (сэндвичи); чизбургеры (сэндвичи)) не учел, что его товарный знак сходен до степени смешения с обозначением другого производителя. В результате этого суд признал действия производителя незаконными по реализации данного товара на территории России. При этом вопрос о сходстве до степени смешения решается судом с позиции рядового потребителя и не требуется для этого спе-

циальных познаний у суда (п. 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13.12.2007 №122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности»).

Изъятие контрафакта из гражданского оборота осуществляется в рамках гражданско-правовой ответственности. Осуществляется это за счет распространителя. А правообладатель наделен правом обращения в суд за возмещением убытков, причиненных распространением такой продукции (гражданско-правовая ответственность).

За продажу контрафактной продукции предусмотрены также административная (ст. ст. 7.12, 14.10, КоАП РФ) и уголовная (ст. ст. 146, 147, 180, 327.1 УК РФ) ответственность. Правом на обращение по факту сомнительности товара наделен и потребитель. Он может обратиться с заявлением в органы МВД, территориальные управления Роспотребнадзора и Россельхознадзора, органы ФТС, в иные уполномоченные инстанции, которые наделены полномочиями в этой сфере в пределах своей компетенции.

Раздел 2. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

2.1. ПОНЯТИЕ ТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ЕЕ ВИДЫ

Торговля – это вид экономической деятельности, отрасль хозяйства и экономики. Данная деятельность сопровождает продажу и приобретение товаров, т.е. опосредует переход товаров из сферы производства в сферу потребления⁴.

Торговая деятельность выступает самостоятельным видом предпринимательской деятельности со всеми ее признаками: систематичность, самостоятельность, ответственность, риски. Такой термин как «товарооборот» определяет экономические показатели торговой деятельности хозяйствующего субъекта, а именно, прибыль.

Основы правового регулирования торговой деятельности определяются в одноименном законе (ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации») и дополнительно регулирование осуществляется и иными нормативными правовыми актами, которые будут указаны далее. Данный закон направлен на обеспечение единого экономического пространства России. Им обеспечиваются требования к организации и осуществлению торговой деятельности. Целью регулирования торговой деятельности выступает удовлетворение потребностей экономики в продукции, доступность товаров для населения, обеспечение конкуренции и поддержка отечественных товаропроизводителей, а также защита прав всех участников данных отношений.

ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в ст. 2 раскрывает следующие базовые понятия:

«1) торговая деятельность (далее также – торговля) – вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров;

2) оптовая торговля – вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в предпринимательской дея-

⁴ См. подробнее: Мусаева Б. М. Особенности функционирования торговой организации // Деловой вестник предпринимателя. 2021. № 1(3). С. 53 – 55.

тельности (в том числе для перепродажи) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием;

3) розничная торговля – вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности».

Здесь также раскрываются следующие понятия: торговый объект, стационарный торговый объект, нестационарный торговый объект, площадь торгового объекта, торговая сеть, продовольственные товары, услуги по продвижению товаров и др.

Итак, видами торговой деятельности являются оптовая и розничная торговля.

Розничная торговля направлена на продажу товара для личного использования. Как правило, приобретается незначительное количество единиц товара. Товар приобретается через гипермаркеты, супермаркеты, универсамы, магазины, палатки и т.п. Покупателями здесь могут быть любые лица, в том числе коммерческие организации. При этом продавец не обязан проверять цели, для которых приобретается товар; да он и не имеет такой возможности. Покупка в розницу оформляется товарным или кассовым чеком. Для розничной торговли установлены особые правила в отношении товаров, мест реализации, способов расчетов и др.

Функции розничной торговли:

- удовлетворение нужд потребителей;
- поддержание равновесия между спросом и предложением;
- снижение издержек обращения и затрат;
- обеспечение рабочих мест.

Продать товар покупателю возможно через совершение последовательно следующих действий:

- поступление товара от оптового продавца;
- разгрузка товара;
- приемка товара по наименованию, качеству и количеству;
- перемещение товара к месту хранения и его хранение (склад, прилавок, торговый зал);
- обслуживание покупателя, оплата покупателем товара;
- передача товара покупателю.

Оптовая торговля предполагает, что товар приобретается для перепродажи, т.е. в профессиональных и коммерческих целях. Здесь имеет место, в основном, продажа крупными партиями, осуществляется с использованием склада. Оптовая торговля сопровождается особым пакетом документов по сделке: договор, товарная накладная (ТОРГ-12), счет-фактура, спецификация. Может составляться УПД – универсальный передаточный документ.

Возможно ведение *оптово-розничной торговли*, т.е. совмещение двух видов торговли.

ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» устанавливает обязательность уведомления о начале осуществления торговой деятельности в отношении отдельных видов товаров и способах их реализации (список достаточно большой), например:

- торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах;
- торговля розничная фруктами и овощами в специализированных магазинах;
- торговля розничная хлебом, хлебобулочными изделиями и кондитерскими изделиями в специализированных магазинах;
- торговля оптовая хлебобулочными изделиями;
- торговля оптовая парфюмерными и косметическими товарами, кроме мыла;
- торговля оптовая играми и игрушками и др.

Порядок направления уведомления и инстанция определены Постановлением Правительства РФ от 16.07.2009 № 584 «Об уведомительном порядке начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности (вместе с «Правилами представления уведомлений о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности и учета указанных уведомлений»)».

2.2. ПРАВИЛА РОЗНИЧНОЙ ТОРГОВЛИ

Субъекты, осуществляющие реализацию товара в розницу, должны соблюдать требования не только к самому товару, но и к условиям его реализации.

Правила продажи товаров по договору розничной купли-продажи утверждены Постановлением Правительства РФ от 31.12.2020 № 2463 «Об утверждении Правил продажи товаров по договору розничной купли-продажи, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование потребителя о безвозмездном предоставлении ему товара, обладающего этими же основными потребительскими свойствами, на период ремонта или замены такого товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих обмену, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» и разработаны в соответствии с Законом РФ «О защите прав потребителей». Здесь прописаны общие правила торговли и особенности продажи определенным способом и отдельных видов товаров.

Общие правила розничной торговли сводятся к следующему:

- право потребителя на ознакомление с товаром и на информацию о товаре, в том числе осуществление его фотографирования, поиск информации о товаре из любых законных источников и способами;

- наличие ценников со следующим составом информации: наименование товара, цена за единицу товара или за единицу измерения товара (вес (масса нетто), длина и др.);

- применение исправных средств измерений;

- продажа товаров сопровождается применением ККТ в соответствии с ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении расчетов в Российской Федерации»;

- ограничения и запреты на продажу товаров могут устанавливаться только федеральными законами;

- обязательность ответа продавца на претензию потребителя;

- доведение продавцом доступным для покупателя способом данных правил.

Особенности продажи отдельных видов товаров установлены в отношении следующих видов товаров:

- продовольственных товаров;

- технически сложных товаров бытового назначения;

- автомобилей, мототехники, прицепов и номерных агрегатов;

- ювелирных и других изделий из драгоценных металлов и(или) драгоценных камней;

- животных и растений;
- экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных;
- строительных материалов и изделий;
- ткани, одежда, меховые товары и обувь;
- непериодических изданий;
- мебели;
- парфюмерно-косметических товаров;
- бытовой химии в аэрозольной упаковке;
- пестицидов и агрохимикатов;
- автомобильного бензина и дизельного топлива и др.

Иными правовыми актами устанавливаются особенности реализации отдельных видов товаров. Приведем примеры.

– Устанавливаются особые требования к розничной продаже алкогольной продукции, розничной продаже алкогольной продукции при оказании услуг общественного питания, а также потреблению (распитию) алкогольной продукции (ст. 16 ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»).

– Торговля легковоспламеняющимися веществами в магазине, расположенном на первом этаже жилого многоквартирного дома, может привести к нарушению обязательных требований в сфере обеспечения противопожарного режима (Постановление Правительства РФ от 16.09.2020 № 1479 «Об утверждении Правил противопожарного режима в Российской Федерации», СП 4.13130).

– Розничная торговля лекарственными препаратами регулируется ст. 55 ФЗ «Об обращении лекарственных средств», где определяются виды лекарственных препаратов, особенности и условия заключения договора с учетом видов лекарственных препаратов, учет и мониторинг отпуска лекарственных препаратов, возможность дистанционной продажи лекарственных препаратов и пр.

Закрепляются ограничения по реализующему товар субъекту. Так, требуется лицензия на розничную продажу спиртосодержащей продукции, на розничную продажу «алкогольной продукции физическим лицам от имени

и по поручению организации, имеющей лицензию на розничную продажу алкогольной продукции», на розничную продажу винодельческой продукции (ст. 18 ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»). Требуется лицензия на производство, хранение и поставку произведенной табачной продукции и никотинсодержащей продукции; на осуществление розничной торговли такой продукцией лицензии не требуется (ст. 8 ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота табачных изделий, табачной продукции, никотинсодержащей продукции и сырья для их производства»). Необходимо получение лицензии и при торговле гражданским и служебным оружием и патронами к нему (ст. 17 ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», ст. 18 ФЗ «Об оружии»).

Имеются запреты и ограничения по месту розничной торговли. Так, запрещается продажа алкогольной продукции в образовательных организациях, в учреждениях в области культуры, в общественном транспорте, на автозаправочных станциях, на вокзалах, в аэропортах и иных объектах (ст. 16 ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»). Схожие ограничения устанавливаются в отношении «торговли табачной продукцией, табачными изделиями или никотинсодержащей продукцией, кальянами, устройствами для потребления никотинсодержащей продукции» (ст. 19 ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции»).

Запрещается выездная торговля «продовольственных товаров без потребительской упаковки, а также лекарственных препаратов, медицинских изделий, ювелирных и других изделий из драгоценных металлов и(или) драгоценных камней» (п. 7 ПП РФ № 2463). Запрещается при выездной торговле продавать сигареты, кальян, айкосы, электронные сигареты (ч. 3 ст. 19 ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции»). Не допустима реализация таким способом алкогольной продукции, поскольку для нее устанавливаются требования о лицензии, помещении и использовании ЕГАИС – системы, с помощью которой отслеживается оборот

алкогольной продукции (ст. 16 ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»).

2.3. СПОСОБЫ РОЗНИЧНОЙ ПРОДАЖИ ТОВАРОВ

В ПП РФ № 2463 определены особенности следующих способов розничной продажи товаров:

- дистанционный способ продажи;
- продажа с использованием автоматов;
- продажа непродовольственных товаров, бывших в употреблении;
- продажа непродовольственных товаров, принятых на комиссию.

Дистанционный способ продажи.

Дистанционный способ продажи определяется ст. 26.1 Закона РФ «О защите прав потребителей» и п. 12 – 27 ПП РФ № 2463 и имеет место, когда потребителем договор розничной купли-продажи заключается на основании его ознакомления с товаром и его характеристиками через каталоги, проспекты, буклеты, фотоснимки, средства связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и др.) и иными способами без непосредственного контакта потребителя с товаром. До заключения договора продавцом должна быть предоставлена исчерпывающая информация о товаре. К такой информации относится: наименование, цена, условия приобретения и доставки, срок службы, срок годности, гарантийный срок, порядок оплаты и т.п.

Продавец обязан заключить договор с любым лицом, выразившим намерение приобрести товар на условиях оферты (ст. ст. 426, 435, 437, 494 ГК РФ). По общему правилу, у продавца возникает обязанность передать товар с момента получения им от покупателя сообщения о намерении заключить договор, если иное продавец не предусмотрел в своей оферте. Договор считается заключенным: с момента получения продавцом сообщения от покупателя о намерении заключить договор или с момента выдачи документа, подтверждающего оплату товара.

Так, гражданином был приобретен дистанционным способом телевизор (2021 г., цена телевизора продавца – 480 рублей; рыночная цена такого телевизора – от 30 000 до 40 000 рублей). В день определенной продавцом доставки товар не был передан покупателю, и ему продавцом были возвращены опла-

ченные деньги. Свой отказ в передаче товара и расторжении договора продавец мотивировал отсутствием товара в наличии. Тогда гражданин обратился в суд с исковым заявлением об обязательстве продавца передать ему телевизор. Суд первой инстанции удовлетворил исковые требования. Суды апелляционной и кассационной инстанций отказали в обязанности передать товар покупателю. Верховный Суд РФ признал право покупателя на передачу ему товара и не нашел оснований для одностороннего отказа продавцом от уже заключенного договора купли-продажи. Верховный Суд РФ здесь исходил из следующего: предложение продавца о продаже телевизора квалифицировано как публичная оферта; гражданином был оформлен и оплачен заказ, следовательно, договор купли-продажи был заключен; продавец не представил доказательств отсутствия у него телевизора в наличии и не подтвердил утрату возможности исполнения договора, равно как отсутствовали сведения о снятии с производства данного телевизора (Определение СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 04 апреля 2023 г. № 49-КГ22-28-К6).

В другом судебном деле продавец заявил о признании договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом, недействительным. Свою позицию магазин обосновал некорректным отражением цены за товар, что произошло в результате технического сбоя программы. Суд признал право покупателя на товар, поскольку со стороны покупателя не было злоупотреблений технической ошибкой. Покупатель не мог ее распознать с учетом периодически проводимых продавцом акций. Покупатель оформил заказ, заключил договор на условиях публичной аферты и произвел оплату по договору, а потому имеет право на передачу ему этого договора. При этом сам договор купли-продажи считается заключенным и действительным (п. 3 «Обзор судебной практики по делам о защите прав потребителей» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 18.10.2023), Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 6 июня 2023 г. № 16-КГ23-6-К4).

Продавец обязан предоставить потребителю информацию о заключенном договоре – номер заказа или иной способ его идентификации. При приемке товара потребитель вправе от него отказаться. В случае принятия и оплаты товара и при последующем обнаружении недостатков в товаре, покупатель вправе предъявить претензию к продавцу со всеми вытекающими последствиями из спора о качестве товара. Обладает покупатель и правом на возврат товара надлежащего качества (за исключением невозвратного товара).

Дистанционная торговля в настоящее время стала достаточно распространенным и перспективным способом реализации товаров. Такой формат обеспечивает для покупателей максимально широкий выбор товаров с возможностью сравнения цен у разных продавцов. Товары реализуются продавцами через свои собственные сайты (например, распространено в отношении бытовой техники) или через маркетплейсы.

Маркетплейс является торговой площадкой, на которой реализуются товары различных продавцов через Интернет. Маркетплейсы выступают посредниками между продавцами и покупателями. Такими примерами являются: Яндекс.Маркет, Wildberries, Lamoda, Ozon и др. Маркетплейсы размещают для продавцов на своем сайте условия сотрудничества, предлагая не только возможность торговать на их площадке, но и могут обеспечивать информационное и обучающее сопровождение бизнеса. Маркетплейс выступает в роли агрегатора, объединяющего продавцов (бренды, компании, иных лиц) в единую базу, обеспечивая удобную доставку, унифицированный метод оплаты и повышенную безопасность.

Много судебной практики в отношении продажи дистанционным способом технически сложных товаров, в частности, ноутбуков и телефонов. Отдельную специфичную категорию здесь составляют споры, связанные с несоответствием поставленного товара с товаром, в отношении которого был заключен договор.

Продажа с использованием автоматов.

Продажа с использованием автоматов определена в ст. 498 ГК РФ и п. 28–29 ПП РФ № 2463.

Понятие торговый автомат (вендингового автомата) представлено в «ГОСТ Р 51303–2023. Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения» (утв. Приказом Росстандарта от 30.06.2023 № 469-ст) следующим образом: «нестационарный торговый объект, представляющий собой техническое устройство, предназначенное для автоматизации процессов продажи, оплаты и выдачи штучных товаров в потребительской упаковке в месте нахождения устройства без участия продавца». Вендинг – это осуществление торговли в отсутствие сотрудника, выполняющего функции продавца с помощью автоматизированных систем. Через вендинговые автоматы осуществляется мелкорозничная торговля. Продаваться через них могут только товары, находящиеся в свободном обращении. Вендинговые автоматы

позволяют реализовывать товар быстро и в любое время. Популярны вендинговые автоматы по реализации кофе и продуктов питания, которые размещаются в офисах, фитнес-центрах, больницах, поликлиниках, банках, вокзалах, учебных заведениях и других общественных местах: ассорти-маркет; вендинг; кофекорнер. Используются вендинговые автоматы также и для продажи цветов (флоромат), воды, жетонов на метро, печатной продукции средств массовой информации, бахил в медицинских учреждениях, лейкопластырей, медицинских масок, детских игрушек. Развитие торговых автоматов рассматривается специалистами как инновационное направление в розничной торговле, которое выступает «важнейшим элементом отраслевого малого предпринимательства, самой распространенной «площадкой» для начинающих предпринимателей, возможным условием обеспечения самозанятости населения, фактором дальнейшего повышения производительности труда и культуры торговли»⁵.

Для установки и обслуживания автоматов заключается договор из следующего списка: договор аренды, договор размещения, договор возмездного (безвозмездного) оказания услуг. Рекомендуется выбирать договор возмездного оказания услуг, так как в данных отношениях он юридически наименее уязвим к оспариванию в отличие от остальных здесь указанных договоров. По договору аренды сложно определить площадь аренды, так как для автомата требуется мало места (как правило, менее 1 м²), а размещение осуществляется в неизолированном помещении. Договор размещения не предусмотрен ГК РФ, а на практике он ориентирован на размещение рекламных конструкций. Договор возмездного оказания услуг позволяет точнее всего сформулировать предмет отношений и обязанности сторон – продавца и лица, уполномоченного в отношении предоставления для использования помещений.

Поскольку торговые автоматы расцениваются как передвижные средства развозной и разносной торговли, то реализация товаров через торговые автоматы с наличием в них устройства для приема наличных денежных средств может осуществляться без применения ККТ⁶.

При продаже товаров с использованием автомата на нем или иным способом должна быть отражена информация о продавце, а также действия, которые покупателю необходимо совершить для покупки и получения товара.

⁵ Макаров А. А. Торговые автоматы: роль и значение в системе маркетинговых каналов распределения // Теория и практика современной науки. 2021. № 12(78). С. 178.

⁶ Продажа товаров через торговые автоматы. Роспотребнадзор: официальный сайт. URL: <https://zpp.rospotrebnadzor.ru/news/federal/143037> (дата обращения: 05.05.2024).

С момента совершения покупателем необходимых для покупки действий, которые определил продавец, договор купли-продажи считается заключенным. Если оплаченный товар по каким-либо причинам не предоставлен покупателю, продавец обязан вернуть оплату. Факт неполучения товара покупатель может зафиксировать, например, видеосъемкой, может воспользоваться свидетельскими показаниями. Подтвердить факт неполучения товара могут технические данные о количестве проданных через автомат товаров и полученной за них суммы оплаты, зафиксированные счетчиками автомата.

Продажа непродовольственных товаров, бывших в употреблении.

Бывшие в употреблении товары – это товары, которые уже были приобретены и использовались, но находятся в удовлетворительном состоянии для повторной продажи.

Продажа непродовольственных товаров, бывших в употреблении, определена в п. 30–31 ПП РФ № 2463. Здесь устанавливается перечень товаров, которые не подлежат продаже, если они были в употреблении. В частности: предметы личной гигиены, лекарства, товары бытовой химии, трикотажные изделия и др. Особо определяется, что при передаче технически сложных товаров передаются и соответствующие документы, в том числе гарантийный талон. Товары, способные к реализации таким способом, проходят предпродажную подготовку: осмотр; сортировка; проверка качества, работоспособности, комплектности; санитарная обработка и т.п. Таким способом могут реализовываться следующие товары: бытовая и иная техника, транспортные средства, отдельные виды одежды и др. В отношении граждан-потребителей и к комиссионным товарам применяется Закон РФ «О защите прав потребителей» (п. 4 Обзор судебной практики по делам о защите прав потребителей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20.10.2021), Определение Судебной коллегии Верховного Суда от 2 марта 2021 г. № 44-КГ20-19-К7).

Категория «товары, бывшие в употреблении» близка к категории «уцененных товаров». Уцененные товары – это товары новые или витринные, с незначительными дефектами или поврежденной упаковкой. Продавцы, соответственно, с уценкой реализуют товары: бывшие товары в употреблении; витринные образцы; возвращенные товары; товары без упаковки или с небольшим дефектом, восстановленные товары, одежда и обувь для повторной продажи (например, когда информация на бирке не соответствует самому товару, в частности в отношении размера).

Продажа непродовольственных товаров, принятых на комиссию.

Продажа непродовольственных товаров, принятых на комиссию, определена в п. 32 – 34 ПП РФ № 2463. Здесь устанавливаются ограничения для реализации товаров, которые предусмотрены для товаров, бывших в употреблении. Также действуют требования об информации для покупателя, передаче ему документов и иные общие правила в отношении торговли с потребителями.

2.4. РАЗВОЗНАЯ И РАЗНОСНАЯ ТОРГОВЛЯ

За пределами розничного магазина выделяют законодательно два типа продаж – разносная (пп. 11 п. 3 ст. 346.43 Налогового кодекса РФ) и развозная торговля (пп. 11 п. 3 ст. 346.43 Налогового кодекса РФ), которые в профессиональной сфере объединяются одним понятием – выездная торговля. В отношении выездной торговли речь идет о розничной торговле небольшого ассортимента товаров. Оптовая торговля не бывает выездной. При выездной торговле нет стационарной точки, и продавец сам ищет покупателей, чаще всего, ориентируясь на места с хорошей проходимостью. Потому отсутствует конкретный адрес торговли. Выездной торговлей могут заниматься коммерческие организации, индивидуальные предприниматели, а также самозанятые. Но важно учитывать, что реализация конкретной категории товара может определять требования к правовому положению продавца. Так, самозанятые лица не могут продавать одежду, так как для этого необходима маркировка товара, даже если эта одежда собственного производства.

К *разносной торговле* относится торговля с рук, лотка, из корзин и ручных тележек. Оплата при этом принимается на улице, в транспорте, на дому. Примеры разносной торговли: продажа книг в транспорте, продуктов кулинарии в зданиях организаций и т.п. К разносной торговле не относятся продажи в стационарных палатках, продажи по буклетам, приносимым в различные организации.

При *развозной торговле* товары продают из специального оборудованного транспорта, например автоприцепа, фургона, автоцистерны: квас из автоцистерны, продукты питания из фургона и др. От развозной торговли следует отличать торговлю «на колесах», например из специально оборудованного автомобиля или фургона.

Разрешается торговля «с рук» на улице, а в помещениях – необходимо разрешение. При торговле на транспорте должны соблюдаться правила дорожного движения. Запрещается осуществлять торговлю на следующих объектах: проезжей части улиц, станций метрополитена, аэропортов, пассажирских судов и поездов, вокзалов, территорий, прилегающих к зданиям государственных органов власти и управления, детских дошкольных и школьных учреждений (п. 4 Указ Президента РФ от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли»).

Применение ККТ при выездной торговли определяется категорией товаров. В отношении продажи кваса, растительного масла, молока из автоцистерн, живой рыбы, фруктов и овощей ККТ не потребуется. А при реализации товаров, подлежащих обязательной маркировке, обязательно использовать онлайн-кассу, быть зарегистрированным в «Честном знаке» и отчитываться за реализацию таких товаров.

Также онлайн-касса необходима при продаже:

- технически сложных товаров (Постановление Правительства РФ от 10.11.2011 № 924 «Об утверждении перечня технически сложных товаров»);
- с любого автотранспорта: автолавка, автомагазин, автофургон, прицеп или полуприцеп (абз. 6 п. 2. ст. 2 ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении расчетов в Российской Федерации»);
- непродовольственных товаров внутри крытого рынка на открытых прилавках (абз. 6 п. 2. ст. 2 ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении расчетов в Российской Федерации»);
- непродовольственных товаров, например, ковры, мебель, электрическое оборудование, музыкальные инструменты и другие (из Распоряжения Правительства РФ от 14.04.2017 № 698-р «О перечне непродовольственных товаров, при торговле которыми на розничных рынках, ярмарках, в выставочных комплексах, а также на других территориях, отведенных для осуществления торговли, организации и индивидуальные предприниматели обязаны осуществлять расчеты с применением контрольно-кассовой техники»).

Если у продавца имеется стационарный магазин, то он вправе использовать свою онлайн-кассу и при выездной торговле. Порядок и виды расчетов зависят от правового статуса продавца (организация, индивидуальный предприниматель, самозанятый).

2.5. ОСОБЕННОСТИ ПРАВООТНОШЕНИЙ ПО ТОРГОВЛЕ ТОВАРАМИ С УЧАСТИЕМ ГРАЖДАН-ПОТРЕБИТЕЛЕЙ

Продажа товаров гражданам-потребителям дополнительно к ГК РФ регулируется Законом РФ «О защите прав потребителей». Правительство РФ наделено правом издавать для потребителя и продавца (изготовителя, исполнителя, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера, владельца агрегатора) правила, которые являются императивными при заключении и исполнении договоров розничной купли-продажи, договоров энергоснабжения как видов публичных договоров (ст. 426 ГК РФ).

Законодатель исходит из того, что гражданин-потребитель является более слабой стороной во взаимоотношениях с профессиональными участниками рынка ТРУ. Поэтому устанавливаются дополнительные гарантии прав таких покупателей, а также повышенная ответственность за нарушения прав гражданина-потребителя. Законом РФ «О защите прав потребителей» регулируются отношения, складывающиеся между гражданином-потребителем (далее также – покупатель) – с одной стороны и с другой стороны – изготовителями, импортерами, продавцами, владельцами агрегаторов информации о ТРУ.

Закон РФ «О защите прав потребителей» определяет следующие права потребителя:

- качество товара (ст. ст. 4 и 5);
- ремонт товара в течение его срока службы (ст. 6);
- безопасность товара (ст. 7);
- получение информации об изготовителе, продавце товара, владельце агрегатора, а также о самом товаре (ст. ст. 8 – 11);
- обмен товара надлежащего качества (ст. 25), за исключением неподлежащих обмену товаров, перечень которых определен в ПП РФ № 2463;
- компенсация имущественного и морального вреда (ст. ст. 14 и 15).

Закон РФ «О защите прав потребителей» регламентирует обязанности изготовителя, импортера, продавца, владельца агрегатора информации о ТРУ, разрешает вопросы их ответственности при обнаружении покупателем недостатков в реализованном товаре, а также в отношении нарушения права потребителя на информацию о товаре (ст. ст. 12 и 13).

Право на информацию. Продавец обязан предоставить покупателю полную и достаточную информацию о товаре, в том числе об особенностях его использования. Данное право покупателя толкуется расширительно, что означает открытый характер состава информации о товаре. А именно, состав информации о товаре определяется не только законом, но и свойствами и назначением самого товара, а также иными обстоятельствами, относящимися к товару. Так, продавец продал гражданину-потребителю автомобиль. В дальнейшем выяснилось, что автомобиль находился в залоге у банка. Суд расценил информацию о залоге как информацию о товаре, которую продавец обязан был предоставить покупателю. Суд разъяснил, что продавец обязан предоставить всякую информацию о товаре, если эта информация о товаре определит выбор и решение о покупке у потребителя (п. 1 Обзора судебной практики по делам о защите прав потребителей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 19.10.2022), Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 25 января 2022 г. № 49-КГ21-41-К6). Продавец обязан предоставить покупателю не только исчерпывающую, но и достоверную информацию о товаре (п. 4 Обзор судебной практики по делам о защите прав потребителей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20.10.2021), Определение Судебной коллегии Верховного Суда от 2 марта 2021 г. № 44-КГ20-19-К7).

Самостоятельные положения данного закона посвящены защите прав потребителя. Здесь определены основания ответственности изготовителя, импортера, продавца, владельца агрегатора информации о ТРУ, основания предъявления покупателем к ним претензий, порядок их разрешения, способы восстановления прав потребителя, а также меры гражданско-правовой ответственности (Глава II).

При нарушении его прав покупатель вправе предъявить требования (ст. 13):

- об исполнении обязательства в натуре;
- о возмещении убытков;
- об уплате неустойки (пени);
- о выплате штрафа;
- о компенсации морального вреда.

Право на возмещение убытков.

В качестве убытков при некачественном товаре и его возврате покупателем может быть определено следующее:

– проценты по потребительскому кредитованию (п. 2 Обзора судебной практики по делам о защите прав потребителей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 19.10.2022), Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 18 января 2022 г. № 46-КГ21-37-К6);

– убытки в виде разницы между ценой товара, установленной договором купли-продажи, и ценой аналогичного товара на дату удовлетворения данного требования, при возврате некачественного товара (п. 13 «Обзор судебной практики по делам о защите прав потребителей» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 18.10.2023), Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 13 июня 2023 г. № 88-КГ23-4-К8).

Основаниями для гражданско-правовой ответственности выступают следующие факты:

– просрочка выполнения требований потребителя (ст. 23) в отношении: устранения недостатков товара (ст. 20); замены товара ненадлежащего качества (ст. 21); неисполнения требования покупателя о соразмерном уменьшении покупной цены товара, возмещении его расходов на исправление недостатков товара, о возврате уплаченной за товар денежной суммы, о возмещении убытков (ст. 22);

– нарушение продавцом срока передачи предварительно оплаченного товара потребителю (ст. 23.1).

В первом случае размер неустойки составляет 1% цены товара (ст. 23), во втором – 0,5% суммы предварительной оплаты товара (ст. 23.1).

Штраф выплачивается продавцом потребителю в размере 50% от суммы, присужденной судом в пользу потребителя за выполнение требований потребителя в добровольном порядке. Добровольное удовлетворение требований продавцом покупателя в отношении выплаты денежной суммы в ходе судебного разбирательства не является основанием для исчисления причитающегося ему штрафа, без учета полученной суммы (п. 7 Обзор судебной практики по делам о защите прав потребителей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20.10.2021), Определение Судебной коллегии Верховного Суда от 2 марта 2021 г. № 44-КГ20-19-К7).

Продавец обязан обеспечить безопасные и надлежащие условия для покупателя при приобретении им товара. Так, суд признал право покупателя на штраф и компенсацию морального вреда, возникших в результате получения травмы при падении на обледеневшей лестнице продавца. Такую позицию суд

объяснил тем, что возникновение обязательства из деликта не исключает возможность применения Закона РФ «О защите прав потребителей» (п. 1 «Обзор судебной практики по делам о защите прав потребителей» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 18.10.2023), Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 14 февраля 2023 г. № 66-КГПР22-15-К8).

Таким образом, реализация товаров потребителям связана с особым правовым регулированием, повышенной гражданско-правовой ответственностью продавца в отношении его обязанностей перед покупателем, а также вниманием судов к недопущению нарушений прав потребителей.

2.6. ОПТОВАЯ ТОРГОВЛЯ

Оптовая торговля связана с закупкой заведомо крупными партиями товарно-материальных ценностей. Она относится к сегменту B2B (англ. business-to-business) и осуществляется между субъектами предпринимательской деятельности, где одна сторона продает, а вторая приобретает товар для перепродажи (предприниматели и производители). Соответственно, здесь предприниматель-покупатель предстает в роли посредника для конечного потребителя. В качестве покупателя здесь выступают: дистрибьюторы, ретейлеры, розничные торговые точки, более мелкие оптовики. Производителям товаров выгоднее сотрудничать с покупателями, которые закупают товар большими партиями; здесь не требуется вкладываться в рекламу и организацию торговых точек. Розничным продавцам не всегда удобно закупать продукцию у их непосредственного товаропроизводителя; проще организуется доставка, не надо беспокоиться о растаможке. Оптовый закупщик – это звено, наличие которого выгодно и для товаропроизводителя, и для розничного продавца.

Реализуемые через оптовую торговлю товары могут относиться к разным категориям. Это могут: быть техника, одежда, бытовая химия, косметика, игрушки, продукты питания. Товар закупается большими партиями, на него делается наценка и потом уже реализуется конечному потребителю. Это главная особенность оптовых продаж, которая влияет и на организацию бухгалтерского учета. Оптовая торговля сопровождается договором, обменом документами. Здесь решаются вопросы хранения продукции на складах, логистики, организация товародвижения, учет и контроль. Товар поставляется партиями.

Торговля может осуществляться как непосредственно, так и быть онлайн-торговлей. Выделяют два вида оптовой торговли в зависимости от способа взаимодействия предприятия с товарно-материальными ценностями:

– транзитная торговля – товар реализуется без задействования собственных складов;

– складская торговля – товарно-материальные ценности накапливаются на арендованной или приобретенной территории с последующей развозкой до покупателей.

Оптовая торговля регулируется общими положениями о купле-продаже и поставке, а отношения по дальнейшей реализации товара подпадают под нормы о розничной купле-продаже, включая применение Закона РФ «О защите прав потребителей», если покупателем выступает гражданин. Оптовая торговля сопровождается договором поставки (договором оптовой поставки) – § 3 Гл. 30 ГК РФ. Если товары предпринимателем приобретаются у продавца, реализующего товары в розницу, то данные отношения будут регулироваться положениями о розничной купле-продаже, и положения ГК РФ о поставке будут не применимы.

Важно правильно определить условия договора поставки: предмет, цена и условия оплаты, срок, подсудность и др. Наименование, ассортимент и количество товара определяются в приложении к договору поставки – спецификации. Особое внимание следует уделить в договоре следующим вопросам: порядок приемки товара и его проверки на предмет качества, количества, ассортимента; участие третьих лиц в погрузке-разгрузке, перевозке и приемке товара; претензионная работа и урегулирование гражданско-правовых споров в добровольном порядке. Важно понимать, что гражданско-правовая ответственность по договору поставки может быть определена по положениям ГК РФ, или стороны предусмотрят сами размер ответственности за неисполнение договора. Распространенным является включение в договор поставки условия о коммерческом кредите – способе определения цены поставки, которая складывается из твердой суммы и переменной суммы, зависящей от даты платежа за поставленный товар. Наличие грамотно составленного и подписанного сторонами договора является залогом стабильных и ясных отношений между поставщиком и потребителем. Обмен документами, телефонные переговоры, переписка, в том числе в различных мессенджерах, в отсутствие договора как единого документа могут привести к сложностям в разрешении споров, в том числе

судебных, которые могут возникнуть в дальнейшем при поставке товара и его оплате.

Договор поставки может быть заключен на разовую поставку или определять долгосрочные отношения между поставщиком и покупателем. В последнем случае договор поставки заключается как рамочный договор. В рамочном договоре-поставке прописываются взаимоотношения сторон с учетом стандартного состава для поставки условий, а партии товаров (наименование, количество, ассортимент) определяются в спецификации или заявке, которую покупатель направляет оптовому поставщику при потребности в соответствующих товарах. В договоре-поставке могут и прямо быть закреплены положения о том, какие товары и в какие сроки периодически поставляются от поставщика покупателю.

3.1. ПРОКЬЮРЕМЕНТ

Прокьюремент является элементом рыночных отношений и способствует их развитию и конкуренции.

Прокьюремент является частью управленческой деятельности хозяйствующего субъекта. Прокьюремент (англ., «искусство закупать») представляет собой совокупность практико-ориентированных инструментов, средств и методов, обеспечивающих максимально эффективное удовлетворение потребностей участника гражданского оборота (организации, заказчика) в ТРУ. Данные методы основываются на научном обосновании, интересах заказчика и конкуренции в предложениях ТРУ. Использование методов прокьюремента обеспечивает законность в закупочной деятельности заказчика и экономность освоения его денежных (финансовых) средств в интересах заказчика (т.е. интересах самого хозяйствующего субъекта, а не отдельных лиц, которые его представляют). Прокьюремент также означает деятельность, включающую в себя поиск поставщиков (контрагентов) и заключение ими договоров по поставке ТРУ.

В этапы прокьюремента входят: планирование закупок, проведение закупок, контроль закупок. К планированию закупок относится определение целесообразности закупок, а к проведению – регламентирование закупок. Задача специалиста в сфере прокьюремента – закупить нужный товар на оптимальных и выгодных условиях.

В целом для экономики государства прокьюремент призван обеспечивать:

- инновационное развитие экономики и общества,
- защиту окружающей среды, в том числе посредством применения и реализации экологичной продукции;
- поддержку отечественных товаропроизводителей;
- устойчивое развитие страны.

Принципы прокьюремента, имеющие непосредственное значение для заказчика и поставщика:

- открытость и прозрачность;
- равноправие (справедливость);
- экономичность и эффективность;

- целесообразность;
- профессионализм;
- равноправие претендентов;
- эффективность заключаемых сделок;
- подотчетность и ответственность.

Реализация, содержание и правовое обоснование данных принципов определяются видом закупок:

- закупки по ФЗ-44;
- закупки по ФЗ-223;
- иные закупки – коммерческие закупки, реализуемые как в электронном формате в сети Интернет, так и при непосредственном взаимодействии поставщика и покупателя без проведения отборочных и конкурсных процедур.

Так, принцип экономичности и эффективности определяется следующим образом в закупках:

– в закупках по ФЗ-44 данный принцип базируется на требованиях экономного и эффективного использования бюджетных средств (ст. 34 Бюджетного кодекса РФ); устанавливается правило о том, что приобретаемый товар не должен характеризоваться избыточными потребительскими характеристиками; применяются правила о нормировании;

– в закупках по ФЗ-223 экономность и эффективность определяются потребностью заказчика без каких-либо ограничений в потребительских характеристиках товаров; главное – обеспечение конкуренции и открытости закупки;

– в иных закупках – приобретение товара на основе потребности и выбора хозяйствующего субъекта без каких-либо специальных требований и ограничений по товару и способам его приобретения вне воли заказчика.

Основным и определяющим инструментом прокьюрента являются конкурентные закупки, в первую очередь – торги (конкурсы, тендеры).

Эффективное удовлетворение потребностей заказчика в отношении товара включает в себя следующие элементы:

- товар с искомыми потребительскими характеристиками;
- цена и порядок оплаты;
- соотношение цены и качества в привязке к максимальному удовлетворению потребностей заказчика;
- срок поставки;
- своевременность закупки и др.

Важное значение здесь имеют мониторинг и маркетинговые исследования товаров и цен на них, предложения новых товаров. Необходима не только оценка потребности заказчика в товаре «здесь и сейчас», но и перспективы долгосрочного удовлетворения заказчиком своих потребностей приобретенным товаром. Можно приобрести дешевое оборудование и не воспользоваться им, что не будет удовлетворять потребности заказчика. Так, для производства ценно высокотехнологичное оборудование, а его приобретение будет выступать инвестиционной деятельностью и обеспечит внедрение инноваций в производство. Очевидно, что эффективность закупки здесь будет определяться не только уровнем «продвинутости» оборудования, но и его возможностью быть включенным в единый комплекс производства. Учитываться должна и выгода от его эксплуатации в отношении конечного продукта производства.

Для реализации прокьюремета у заказчика определяются соответствующие структурные подразделения и их должные лица, которые ответственны за планирование, проведение, контроль по закупкам.

Организация обязанностей у заказчика:

- подразделения заказчика, которые осуществляют поиск и выбор контрагентов, преддоговорную и договорную работу, распределение ресурсов;
- подразделения заказчика, отвечающие за финансирование;
- подразделения, ответственные за контроль (руководитель и специальное подразделение).

Существуют различные модели закупок: централизованная, децентрализованная, распределенная⁷.

Чем крупнее компания и чем больше у нее средств, тем сложнее:

- процессы организации деятельности участников, включенных в закупки;
- сама работа по закупкам;
- обеспечение законности на всех этапах сделки;
- эффективное и экономное использование денежных средств.

Поэтому прокьюремент имеет особую ценность именно в крупных компаниях, а также при освоении бюджетных средств.

⁷ См. подробнее: Кузнецов К. В. Прокьюремент: тендеры, конкурсы, конкурентные закупки. М., 2005. URL: http://library.lgaki.info:404/2019/Кузнецов_Прокьюремент.pdf (дата обращения: 05.05.2024).

3.2. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАКУПОК ТОВАРОВ, РАБОТ И УСЛУГ ДЛЯ УДОВЛЕТВОРЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД

Для субъектов предпринимательской деятельности особый интерес представляет участие в государственных и муниципальных закупках, который обусловлен следующим: крайне низкие риски неплатежей со стороны заказчика; широкий диапазон цены контракта и ниши ТРУ; наличие единого информационного ресурса, объединяющего сведения о планируемых и осуществляемых закупках, что обеспечивает открытость и доступность информации о сделках для предпринимателей по всей России и многое другое.

Основным нормативным правовым актом в сфере осуществления закупок ТРУ для удовлетворения государственных и муниципальных нужд выступает ФЗ-44. Данные отношения также регулируются большим числом иных правовых документов законного и подзаконного уровней.

В основе правового института закупок ТРУ для удовлетворения государственных и муниципальных нужд заложены такие понятия как государственные (муниципальные) нужды и государственный (муниципальный) заказ.

Государственные (муниципальные) нужды – это потребности публично-правовых образований и органов государственной власти, органов местного самоуправления и иных субъектов, относимых к категории «заказчик» по ФЗ-44, в ТРУ, которые необходимы для осуществления деятельности самих структур государства и муниципальных образований с учетом возложенных на них задач, полномочий и компетенции, а также обеспечение их материально-технической базой. А государственный (муниципальный) заказ – это государственные (муниципальные) нужды, сформированные в установленном порядке и зафиксированные в правовом акте и документах. Под государственными (муниципальными) закупками понимается деятельность органов государственной власти и органов местного самоуправления, иных заказчиков по приобретению ТРУ, которые им необходимы для выполнения своих функций. Контрактная система представляет собой совокупность участников контрактной системы в сфере закупок и осуществляемых ими действий, направленных на обеспечение муниципальных и государственных нужд (ст. 3 ФЗ-44).

Особое правовое регулирование ГМЗ определяется тем, что приобретение ТРУ осуществляется за счет средств бюджета публично-правового образования (Российской Федерации, субъекта РФ, муниципального органа). Анализ норм

Бюджетного кодекса РФ позволяет интегрировать этапы закупок в стадии бюджетного процесса, а сами закупки рассматривать как направление расходования бюджетных средств. Поскольку речь идет о бюджетных денежных средствах, необходимо соблюдение следующих принципов и требований: законности; эффективности (экономности и результативности) (ст. 34 Бюджетного кодекса РФ); адресного и целевого использования бюджетных средств (ст. 38 Бюджетного кодекса РФ); обеспечение конкуренции (ст. 8 ФЗ-44); противодействие коррупции (ст. 1, 38, 39 ФЗ-44). Базовыми смысловыми понятиями ГМЗ выступают: потребности, планирование, целесообразность, эффективность, управление, финансовая дисциплина, оптимизация и унифицирование норм и отчетности. ФЗ-44 закрепляет принципы ГМЗ с учетом обеспечения интересов как публичных, так и частных (ст. ст. 6 – 12 ФЗ-44). Под частными интересами здесь понимаются интересы предпринимателей в контексте конкуренции и развития производства.

В ФЗ-44 определяются правовые статусы участников ГМЗ, этапы закупок и их содержание, особенности отдельных закупок. Функционал заказчика в закупках реализуют: работники контрактной службы, контрактный управляющий; члены комиссии по осуществлению закупок; лицо, осуществляющее приемку поставленных товаров, выполненных работ или оказанных услуг; иные уполномоченные лица, представляющие интересы заказчика.

К стадиям ГМЗ закон относит следующее:

– Планирование закупок (Гл. 2 ФЗ-44). Здесь определяется потребность в конкретных закупках, что находит отражение в плановых документах (ст. 16 ФЗ-44) с учетом требований обоснования (ст. 18 ФЗ-44) и нормирования закупок (ст. 19 ФЗ-44).

– Осуществление закупок (Гл. 3 ФЗ-44). Организуется проведение закупки, определяется поставщик, с которым в дальнейшем заключается и исполняется государственный (муниципальный) контракт.

– Контроль, мониторинг и аудит закупок (Гл. 4, 5 ФЗ-44).

ГК РФ содержит специальные параграфы по закупкам товаров (§ 4 Гл. 30 Часть 2 ГК РФ) и работ (§ 5 Гл. 37 Часть 2 ГК РФ) для государственных и муниципальных нужд. А в отношении услуг, применяются и правовые нормы о подряде (ст. 783 ГК РФ). Также здесь применяются положения о понятии договора, его условиях, надлежащем исполнении, расторжении договора и пр. (подраздел 2 раздела 3 части 1 ГК РФ). Сфера ГМЗ регулируется и иными нормативными правовыми актами.

Контрактные правоотношения делятся на две группы:

- договорные отношения, возникающие по поводу государственного (муниципального) контракта;
- организационно-правовые отношения, связанные с проведением закупки и иной реализацией правовых норм ФЗ-44.

Функционирование института ГМЗ важно и для государства, и для бизнеса. Для государства – это удовлетворение публичных нужд, законность и эффективность использования бюджетных средств, стимулирование инноваций. Контрактная система обеспечивает развитие отечественного бизнеса. Через финансирование государственных (муниципальных) контрактов осуществляется перераспределение финансов государства в масштабах всего государства в различные сектора экономики и уровни предпринимательства (особо это значимо в контексте государственной политики по поддержке малого и среднего предпринимательства). ГМЗ оказывают существенное регулирующее воздействие на экономику, способствуют решению многих социально-экономических вопросов, создают условия для развития добросовестной конкуренции и делового климата в стране⁸. Устанавливая национальный режим закупок, государство помогает отечественным товаропроизводителям, защищает и поддерживает внутренний рынок РФ, а также обеспечивает государственный интерес. Через ГМЗ государство вливает бюджетные денежные средства в частный сектор экономики, тем самым создает финансовую базу для дальнейшего развития бизнеса.

Конкуренция выступает одним из важнейших принципов рыночной экономики. Именно благодаря конкуренции производители ТРУ постоянно стремятся к улучшению качества своего «продукта» в рамках обеспечения доступной потребителю цены. Конкуренция в ГМЗ не только позволяет заказчику приобрести ТРУ с бюджетной эффективностью, но и в целом ориентирует бизнес на развитие своих производственных процессов и ТРУ, в том числе посредством внедрения инновационных и экологических технологий. В конечном итоге, потребителем всех данных благ выступает не только государство, но и иные участники гражданского оборота.

В ФЗ-44 встроены различные механизмы, препятствующие коррупционному поведению участников закупок. Под коррупционным поведением участников закупок понимается следующее:

⁸ Гаврилова И. С., Новиков С. В. Контрактная система в госзакупках: теория и практика. Учебное пособие. – М.: Издательство «Доброе слово», 2017. С. 9.

– ограничение конкуренции, в частности приведшее к необоснованному ограничению числа участников закупок (ч. 2 ст. 8 ФЗ-44);

– любое вмешательство участников закупок в процесс закупок по предварительному сговору в целях каким-либо образом изменить их результат в свою пользу.

Обеспечивают дисциплину сторон в закупках в отношении соблюдения требований конкуренции и нормы об уголовной и административной ответственности (ст. 178 Уголовного кодекса РФ, ст. 14.32 КоАП РФ). Если после заключения контракта будет установлен факт наличия личной заинтересованности руководителя заказчика, члена комиссии по осуществлению закупок, руководителя контрактной службы заказчика, контрактного управляющего (возможности получения указанными должностными лицами заказчика доходов в виде денег, ценностей, иного имущества, в том числе имущественных прав или услуг имущественного характера, а также иной выгоды для себя или третьих лиц) в заключении и исполнении контракта, то такой контракт может быть признан судом недействительным, в том числе по требованию контрольного органа в сфере закупок (ч. 22 ст. 34 ФЗ-44). Принцип обеспечения конкуренции – один из важнейших принципов не только в экономике в целом, но и в проведении ГМЗ в частности. При активном функционировании данного принципа поставщикам необходимо постоянно улучшать качество ТРУ без повышения их цены.

При этом участники закупок могут защитить свои права в суде или воспользоваться административным порядком защиты посредством обращения в антимонопольную службу, если считают, что заказчик нарушает их права и принцип конкуренции.

3.3. УЧАСТИЕ ПОСТАВЩИКА (ПОДРЯДЧИКА, ИСПОЛНИТЕЛЯ) В ЗАКУПКАХ ПО ФЗ-44

ТРУ приобретаются у поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в качестве которых могут выступать различные субъекты (ст. 3 ФЗ-44), в том числе коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, за исключением офшорных компаний (ст. 3, ч. 3 ст. 24.2 ФЗ-44).

К поставщикам ТРУ предъявляются требования в отношении:

- наличия лицензий, членства в саморегулируемых организациях;
- обладания исключительными правами (ст. ст. 1229, 1235 ГК РФ);

- непроведения ликвидации участника закупки;
 - неприостановления деятельности участника закупки;
 - отсутствия у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам;
 - отсутствия судимости и фактов привлечения к административной ответственности;
 - наличия материально-технической базы, опыта работы, кадров и др.
- (ст. 31 ФЗ-44).

Соответствие участников закупок установленным требованиям проверяется комиссией по осуществлению закупок. Если участник закупки не соответствует требованиям или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям, то он будет отстранен в любой момент от участия в определении поставщика. А если это выяснится на стадии заключения контракта, то контракт с ним не будет заключен (ч. 9 ст. 31 ФЗ-44). Данные действия заказчика могут быть поставщиком ТРУ обжалованы.

Рассмотрим пример из судебной практики в отношении решения вопроса конкурсной комиссией о соответствии участника закупки требованиям заказчика (дело № А46-23340/2022).

Предпринимателям важно понимать полномочия конкурсной комиссии при отборе заявок на участие в конкурсе и по их рассмотрению в рамках конкурсной процедуры. В одном из судебных дел поставщик заявил о незаконном допуске к конкурсу другого поставщика. А именно, поставщики оценивались конкурсной комиссией, в том числе по критерию «квалификация участника закупки» по показателю «общее количество исполненных участником закупки договоров» (документы, подтверждающие квалификацию участника закупки). Истец (поставщик) посчитал, что конкурсной комиссией незаконно был допущен другой поставщик, который в дальнейшем был признан победителем торгов, поскольку в составе представленных им таких договоров имелись фальсифицированные документы, не соответствующие заявленным организатором открытого конкурса требованиям. Суд не принял данный довод по следующей причине. В полномочия конкурсной комиссии не входит вопрос о фальсификации документов: заявленная истцом фальсификация документов установлена судебной экспертизой, в то время как конкурсная комиссия при оценке заявок участников соответствующими полномочиями и возможностями не обладает. Предоставленное п. 8 ч. 12 ст. 48 ФЗ-44 право комиссии по рассмотрению заявок на отклонение поданной заявки в случае обнаружения в ней недостовер-

ных сведений свидетельствует о том, что располагать такой информацией комиссия должна непосредственно на момент принятия соответствующего решения, причем располагать именно доказательствами такой недостоверности, но не руководствоваться предположениями.

Суд посчитал, что заявленные исковые требования и доводы, основанные на допуске конкретного поставщика, который, по мнению истца, не соответствует требованиям закупки, – направлены на признание торгов недействительными. Однако в таком случае истец должен безусловно доказать, что заключение контракта посредством торгов проведено с существенным нарушением законодательства, что привело к нарушению прав истца (п. 1 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.12.2005 № 101 «Обзор практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с признанием недействительными публичных торгов, проводимых в рамках исполнительного производства»). В этом деле поставщик не доказал нарушений его прав состоявшимися торгами, а потому суд в удовлетворении исковых требований отказал.

На данном примере следует обратить внимание, что предпринимателю необходимо оценивать не только свое правовое обоснование, но и перспективу разрешения дела в суде. Так, по данному делу поставщик заявил, что при признании торгов недействительными, контракт должен быть заключен с ним. Но суд указал, что контракт заключен на год, исполнен и уже расторгнут по соглашению сторон, соответственно, объективно нет возможности восстановить в этой ситуации нарушенные права поставщика, если бы он все же доказал факт нарушения его прав (ст. 449 ГК РФ, Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.12.2005 № 101 «Обзор практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с признанием недействительными публичных торгов, проводимых в рамках исполнительного производства»).

Соответственно, в удовлетворении исковых требований было отказано (дело № А46-23340/2022).

Участник закупки должен быть зарегистрирован в ЕИС и быть включенным в реестр участников закупок, а также аккредитован на электронной торговой площадке (ст. 24.2 ФЗ-44). Участие в закупках возможно лично или через представителей (ч. 3 ст. 27 ФЗ-44).

В отношении недобросовестных поставщиков ведется специальный реестр – Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Ведение данного реестра осуществляется в ЕИС (<https://zakupki.gov.ru/epz/dishonestsupplier/search/results.html>) антимонопольным органом. Информация РНП является общедоступной. В РНП включаются поставщики (подрядчики, исполнители), которые нарушили положения ФЗ-44 и государственного (муниципального) контракта. Речь идет о таких нарушениях, как отказ победителя торгов от заключения контракта без уважительной причины, существенное нарушение условий и обязательств в отношении уже заключенного контракта. В данный реестр поставщики включаются по обращению заказчика (уполномоченного органа или уполномоченного учреждения). Важно понимать, что для заказчика обращение в антимонопольный орган о включении конкретного поставщика в РНП является обязательным требованием, а не правом по своему усмотрению ставить вопрос о включении в данный реестр. За неисполнение данной обязанности предусмотрен административный штраф (ч. 2 ст. 7.31 КоАП РФ). Поставщик исключается из данного реестра по истечении двух лет. Поставщик вправе оспорить его включение в РНП в административном или в судебном порядке.

3.4. ОРГАНИЗАЦИЯ ЗАКУПОК И ПРОВЕДЕНИЯ ТОРГОВ ПО ФЗ-44

В нормативных правовых актах содержатся строгие правила по организации закупок и проведению торгов. Подавляющее их большинство определяет деятельность самого заказчика как субъекта, осуществляющего освоение бюджетных денежных средств. Для поставщика здесь главное – это правильно оформить документы на конкурсные процедуры и заключить своевременно контракт, если он будет признан победителем. В отношении этого вопроса требуются специальные профессиональные познания. Если поставщик систематически участвует в закупках, то в его штате может быть должностное лицо, ответственное за данную сферу. Но менее всего будет рисков у поставщика в отношении неправильного оформления и подачи документов на конкурс и совершения действий по заключению контракта, если поставщик привлечет специализированную организацию (ст. 40 ФЗ-44).

Для участия в закупке по ФЗ-44 поставщику (подрядчику, исполнителю) необходимо подготовить предложение о поставке и документы, конкретный перечень которых зависит от вида торгов и требований заказчика. Для их определения необходимо обратиться к извещению о закупке от заказчика. Подготовка документации поставщика начинается с заявки – это согласие поставщика

на участие в конкурсе. При необходимости заявка может быть отозвана. В некоторых случаях допускается изменение заявки, изменение предложения поставщика. Для составления заявки на участие в конкурсной процедуре по ФЗ-44 потребуется информация о поставщике и товарах (ч. 1 ст. 43 ФЗ-44).

В отношении оценок заявок участников закупки и критериев этой оценки не допускается для заказчиков использовать иные, чем те, что установлены законом критерии или величины их значимости; если это требование заказчиком будет нарушено, то поставщик имеет право обратиться в суд с иском о невыполнении заказчиком данных требований (ч. 9 ст. 32 ФЗ-44).

В конкурсных процедурах поставщики конкурируют между собой за бюджетные денежные средства.

К конкурентным способам (открытые и закрытые) относятся (в их многообразии подвидов): аукцион, конкурс, запрос котировок (ст. 24 ФЗ-44). Возможна закупка у единственного поставщика (ст. 93 ФЗ-44).

Проведение *аукциона* предусматривает подачу участниками торгов заявок без указания цены. В дальнейшем проводится аукцион, в процессе которого делаются ценовые предложения, и заказчик выбирает победителя аукциона, который в дальнейшем будет предоставлять товар, выполнять работу либо оказывать услугу. Открытые аукционы предполагают привлечение к участию в них неопределенного круга лиц. Закрытые же аукционы проводятся среди поставщиков, которым заказчик направил приглашения.

При проведении *конкурса* заказчиком указываются критерии, необходимые для победы в конкурсе, а поставщиками подаются заявки на участие с указанием условий сотрудничества и цены, которую они устанавливают за ТРУ. Впоследствии заказчиком будет выбран победитель конкурса, который будет поставлять товар, выполнять работу либо оказывать услугу. Проведение в открытой либо закрытой форме в данном случае аналогично проведению в открытой либо закрытой форме аукциона.

Запрос котировок представляет собой способ проведения закупок, при котором участники-поставщики подают заявки на участие в закупках с ценовыми предложениями, а победу одерживает тот, кто предоставляет ТРУ за наименьшую цену. В случае, когда цена совпадает у нескольких поставщиков, побеждает тот, кто подал заявку раньше.

Каждый из указанных выше способов проведения закупок оказывает положительное влияние на обеспечение конкуренции и направлен на выбор лучшего поставщика, который подходит заказчику как по цене, так и по качеству

товара, выполнения работы, оказания услуги. Соответственно, проведение таких мероприятий стимулирует поставщиков к постоянному совершенствованию качества своих ТРУ в силу того, что поставщик, который не сможет быть конкурентноспособным на рынке государственных закупок будет вынужден либо покинуть данный рынок, либо обанкротиться.

Для поставщиков важно понимать этапы осуществления закупок заказчиками по ФЗ-44 применительно к планированию своей предпринимательской (финансово-хозяйственной и производственной) деятельности, а также отстаиванию и защите своих прав и имущественных интересов при участии в конкурсных процедурах. Планирование предпринимателем своей предпринимательской (финансово-хозяйственной и производственной) деятельности осуществляется посредством изучения информации о планируемых закупках в ЕИС (Официальный сайт Единой информационной системы в сфере закупок: <https://zakupki.gov.ru/>).

Для участия в конкурсных процедурах поставщиком подаются заявка и документы. Торги сопровождаются тремя разными видами финансового поручительства: обеспечение заявки, исполнения контракта и гарантийных обязательств⁹.

Необходимость для поставщика в защите своих прав может возникнуть в следующих случаях, если поставщик усмотрит нарушения со стороны заказчика в реализации процедуры торгов:

- неправомерное отклонение заявки от участия в конкурсе;
- нарушение заказчиком законодательства о конкуренции посредством внесения «неконкурентных» характеристик ТРУ, т.е. нарушение правил описания объекта закупок (ст. 33 ФЗ-44);
- неправомерный выбор победителя торгов и др.

При анализе поставщиком описания объекта закупки на предмет выявления «неконкурентных» характеристик ТРУ он должен понимать, что дополнительные требования все же заказчиком могут устанавливаться, например, в целях обеспечения стимулирования национального производства и рынка занятости, внедрению инноваций, развития регионов, поддержки малого и среднего бизнеса, охраны окружающей среды и др.

⁹ См. подробнее: Залужная Э. Обеспечение заявки по 44-ФЗ и 223-ФЗ. СБИС Журнал. URL: https://sbis.ru/articles/tenders/obespechenie_zayavki_po_44-fz_i_223-fz (дата обращения: 05.05.2024).

Отдельным категориям поставщиков ТРУ предоставляются преимущества в определении поставщика. Такое преимущество предоставляется учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы, организациям инвалидов, субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям (ст. ст. 28 – 30, ч. 4 ст. 27 ФЗ-44).

Если закупка осуществляется посредством проведения конкурентных способов, то заказчик устанавливает требование для поставщиков в обеспечении заявок на участие в закупке (ст. 44 ФЗ-44). Такое обеспечение может быть предоставлено одним из следующих способов: денежных средств или независимой гарантии. Обеспечение поставщиком своей заявки на участие в торгах – это для заказчика гарантия, что поставщик не будет в дальнейшем уклоняться от заключения контракта. Обеспечения заявок присутствует не во всех видах ГМЗ. Обеспечение заявки на участие в закупке определяется НМЦК. Если НМЦК не превышает один миллион рублей, заказчик вправе не устанавливать такое требование.

Поставщикам важно понимать, что ФЗ-44 устанавливает конкретные требования к оформлению, содержанию и размеру обеспечения по независимой гарантии. Факт того, что независимую гарантию выдает банк, не означает, что она будет выполнена верно. Практика свидетельствует, что банки, к сожалению, не всегда верно ее оформляют, т.е. приписывают ее условия и размер обеспечения. Поэтому предпринимателю желательно воспользоваться услугами специализированной организации (ст. 40 ФЗ-44) для дополнительной проверки условий выдачи независимой гарантии. Конечно, данные услуги специализированной организации повлекут дополнительные финансовые расходы для предпринимателя, но зато будут сведены к минимуму риски незаключения контракта по вине банка и без какой-либо на то вины поставщика.

По итогам электронной процедуры заказчик заключает контракт с победителем, а в случае невозможности заключения контракта с победителем, то с иным лицом. До заключения контракта победитель торгов должен предоставить заказчику подтверждение обеспечения контракта: 1) в виде денежных средств или 2) независимой гарантии (ч. 3 ст. 96 ФЗ-44). Заказчик размещает в ЕИС протоколы закупок и проект контракта. Участник закупки, с которым заключается контракт, подписывает проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке и в ЕИС подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта. Участник закупки, с которым заключается контракт, может направить

разногласия заказчику к этому контракту. После этого контакт подписывает заказчик. Контракт подписывается сторонами с использованием электронной подписи.

Если участник закупки не подписывает контракт, не предоставляет обеспечение контракта, то он будет считаться уклонившимся от заключения контракта. В этом случае заказчик предлагает заключить контракт участнику закупки, которому присвоен следующий порядковый номер и который не отзывал свою заявку.

Заказчику предоставлено право обращения в суд с иском о возмещении убытков, причиненных уклонением участника закупки от заключения контракта, в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в закупке (ч. 8 ст. 51 ФЗ-44).

Торги могут быть признаны недействительными только при наличии существенных нарушений, т.е. таких нарушений правил их проведения, которые, являясь существенными, повлияли на результат торгов. Рассмотрим это на следующих примерах из судебной практики.

Так, поставщик обратился в суд с иском о признании торгов недействительными, поскольку контракт был заключен с организацией, чей медицинский товар не соответствовал требованиям, размещенным на сайте Росздравнадзора и в Федеральном информационном фонде по обеспечению единства измерений (ФГИС «Аршин»). Суд отказал в иске, поскольку выигравший торги поставщик представил информацию о характеристиках предлагаемого к поставке товара, соответствующую требованиям Извещения и Описанию объекта закупки. Комиссия заказчика рассматривает заявки на участие в закупке и принимает решение о признании заявки на участие в закупке соответствующей извещению. ФЗ-44 не содержит требования проверять заявки на соответствие информации в сети Интернет, направлять какие-либо запросы производителям товаров. Учел здесь суд и то, что контракт исполнен, а потому проведение новых торгов невозможно. В совокупности обстоятельств следует вывод об отсутствии правовых и фактических оснований для удовлетворения заявленного требования, если бы и был бы доказан факт нарушений (дело № А26-3918/2023).

Самостоятельной категорией споров выступают судебные дела по требованиям поставщиков (подрядчиков, исполнителей) о признании торгов недействительными из-за неправильного определения заказчиком лотов, а именно, их укрупнения. Исходя из фактических обстоятельств, суды прини-

мают решения об удовлетворении исковых требований или отказе в них. Так, поставщик заявил о неверном формировании лотов в нарушение Постановления Правительства РФ от 05.02.2015 № 102 и ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ, из-за чего он не мог принять участие в данном аукционе (укрупнение лота по медицинским изделиям для онкобольных, приобретаемых лечебным учреждением). Суд отказал в иске по следующим основаниям. В лот объединены технологически связанные продукты, применяемые при лечении онкологических больных. Контракт уже исполнен, медицинские изделия использованы по назначению, а удовлетворение исковых требований повлечет нарушение публичных интересов и прав неопределенного круга лиц (дело № А53-37572/20).

В другом судебном деле истец (поставщик) просил суд признать торги и контракт недействительными (дело № А07-37146/22). Суд пояснил, что при признании состоявшихся торгов недействительными будет недействительным и договор, заключенный с лицом, которое выиграло торги. Поэтому, если лицо заявляет в суде требование о признании торгов недействительными, значит, ставит вопрос и о признании контракта недействительным и применении последствий его недействительности. Закон не ставит в зависимость разрешение вопроса о недействительности договора от факта исполнения данного договора. Отказ в признании торгов и договора недействительными по причине исполнения контракта повлек бы воспрепятствование заинтересованному лицу (в частности, участнику торгов) защитить свое нарушенное право предусмотренным законом способом, который это лицо избрало (п. 43 пункте 43 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства»). На данных правовых основаниях с учетом фактических обстоятельств дела суд признал торги и контракт недействительными, но отказал в применении последствий недействительности договора.

3.5. СОДЕРЖАНИЕ ГОСУДАРСТВЕННОГО (МУНИЦИПАЛЬНОГО) КОНТРАКТА

Условия контракта определяются содержанием извещения об осуществлении закупки или приглашения, документацией о закупке, заявкой участника закупки. Правительство РФ вправе установить типовые условия контрактов, подлежащие применению заказчиками при осуществлении закупок.

Цена контракта указывается как твердая. С учетом положений ст. 19, ч. 24 ст. 22 и ч. 1 ст. 34 ФЗ-44 (при невозможности определить на стадии планирования закупки) в контракте также определяется порядок определения количества (объема) ТРУ на основании заявок заказчика. В этом случае указываются цены единиц ТРУ и максимальное значение цены контракта.

Рассмотрим пример из судебной практики в отношении изменения цены контракта в период его исполнения (дело А06-10681/2022).

По государственным (муниципальным) контрактам предусматривается особый порядок изменения цены контракта. И положения ГК РФ об основаниях изменения условий договора носят к ГМЗ общий характер по отношению к специальной норме ФЗ-44 (ч. 2 ст. 34, ст. 95) об основаниях изменения государственного и муниципального контракта.

По строительным работам подрядчик обратился в суд с исковыми требованиями о внесении изменений в условия контракта о сроках выполнения работ в связи с погодными условиями, увеличением стоимости строительных материалов, сложившейся экономической ситуацией в Российской Федерации. Суд отказал в иске, поскольку такие основания для изменения контракта прямо не предусмотрены ФЗ-44 и заключенным контрактом. В этом усматривается судами обеспечение равенства участников размещения заказов и свободы конкуренции, обеспечение эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, механизмы предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов с тем, чтобы исключить случаи обхода закона – искусственного ограничения конкуренции при проведении аукциона и последующего создания для его победителя более выгодных условий исполнения контракта (п. 9 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017). Согласно ФЗ-44 существенные условия контракта, в том числе срок исполнения контракта, могут быть изменены исключительно по соглашению сторон, однократно и по причине невозможности исполнения контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам, в том числе по причине необходимости внесения изменений в проектную документацию. В этом споре такое соглашение между сторонами не достигнуто.

В отношении доводов подрядчика, что он не имел возможности соблюсти сроки строительства по причине несвоевременно совершения заказчиком необходимых действий (длительное принятие заказчиком решения на ведение строительных работ) могут быть учтены при разрешении вопроса о применении к подрядчику мер ответственности. Действующее законодательство определяет способы защиты прав подрядчика. Но к данным способам защиты не относится понуждение заказчика к изменению условий договора, а именно, в данном случае, сроков.

На этих основаниях суд отказал в изменении условий контракта (дело № А06-10681/2022). И хотя данный пример относится к выполнению работ, он важен и для поставщиков товаров, поскольку демонстрирует подход судов в отношении цены как условия контракта. Здесь мы видим, что вопросы изменения цены контракта решаются не по ГК РФ, а по ФЗ-44 и иным актам в сфере ГМЗ.

К существенным условиям контракта относятся следующие условия:

- порядок и сроки оплаты ТРУ,
- ответственность заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (ч. 4 ст. 34 ФЗ-44) и др.

В контракте может предусматриваться:

- поэтапное исполнение;
- возможность одностороннего отказа от исполнения контракта;
- банковское сопровождение контракта;
- обеспечение исполнения контракта и др.

Изменение существенных условий контракта не допускается, за исключением особых случаев, предусмотренных ч. 1 ст. 95 ФЗ-44.

Заказчик и подрядчик несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение контракта в виде неустойки (штрафов, пеней). Размер неустойки определяется положениями Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 №1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации

от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063».

При этом заказчик не вправе осуществить зачет неустойки и суммы подлежащей оплате поставщику (дело № А41-59390/23), а обязан полностью оплатить контракт в случае принятия им исполнения, а за просрочку исполнения направить требование об уплате неустойки (ч. 6 ст. 34 ФЗ-44). В Постановлении Правительства РФ от 04.07.2018 № 783 «О списании начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком сумм неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом (вместе с «Правилами списания сумм неустоек (штрафов, пеней), начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом»)» четко предусмотрено право поставщика на списание неустоек в случаях, когда обязательства исполнены в полном объеме. А в п. 3 регламентирован порядок списания: если неустойки (пени, штрафы) составляют менее 5%, то списанию подлежат все неустойки.

Пеня, взыскиваемая с заказчика, устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка РФ от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством РФ (ч. 5 ст. 34 ФЗ-44).

Исполнение контракта охватывает следующие действия:

- приемку ТРУ, в том числе поэтапную приемку;
- оплату ТРУ, в том числе поэтапную оплату;
- взаимодействие сторон по поводу исполнения, изменения, расторжения контракта, а также в случае применения мер ответственности.

Поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта, а также к установленному контрактом сроку поставщик обязан предоставить заказчику результаты поставки ТРУ.

Принятие заказчиком ТРУ сопровождается экспертизой результатов, предусмотренных контрактом. Эта экспертиза может проводиться заказчиком

самостоятельно или с привлечением экспертов (экспертных организаций). Заказчиком может создаваться приемочная комиссия.

Особым основанием к изменению условий контракта является уменьшение лимитов бюджетных обязательств. Изменение условий контракта допустимо в отношении ТРУ, когда их качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) предлагаются лучше заявленных в контракте.

Основания и порядок одностороннего отказа от исполнения договора определяются общими положениями гражданского законодательства, а также по государственному (муниципальному) контракту для заказчика ФЗ-44 устанавливаются особые правила с учетом обстоятельств:

- содержания контракта;
- проведения экспертизы;
- вида конкурсной процедуры, по итогам которой был заключен контракт;
- случаи обязательного одностороннего расторжения заказчиком контракта;
- последствия одностороннего расторжения контракта для заказчика в отношении удовлетворения потребности в ТРУ.

При одностороннем расторжении контракта учитывается его частичное исполнение. Конкретные основания расторжения контракта в одностороннем порядке определяют право у сторон контракта потребовать возмещения ущерба, но только фактически понесенного ущерба, непосредственно обусловленного обстоятельствами, являющимися основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Право на односторонний отказ заказчика от контракта является важным и направлено на обеспечение публичного интереса. Заказчик обязан своевременно реагировать на существенные нарушения в исполнении контракта и предпринимать дальнейшие действия по удовлетворению соответствующих государственных (муниципальных) нужд.

Государственный (муниципальный) контракт является разновидностью гражданско-правового договора. Но в силу специфики своей экономической и правовой природы, определяемыми сущностью государства и его финансовой деятельностью, государственный (муниципальный) контракт регулируется не только гражданским законодательством, но и нормативными правовыми актами, относящимися к публичному праву. Такой правовой тандем в правовом

регулировании сказывается и на правоприменительной, в том числе судебной, практике. И сказывается это как на определении правовой нормы, подлежащей применению в конкретной ситуации – частного или публичного права, так и в подходах судов к разрешению данной категории споров. Поэтому не всегда споры между заказчиком и поставщиками (подрядчиками, исполнителями) связаны с применением норм собственно о договоре. Очень много споров, которые касаются соблюдения заказчиками норм собственно о закупках (ФЗ-44) и о конкуренции при осуществлении закупок.

3.6. ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ НАРУШЕНИЙ ПОСТАВЩИКОМ ФЗ-44 И ГОСУДАРСТВЕННОГО (МУНИЦИПАЛЬНОГО) КОНТРАКТА

В ГМЗ поставщик несет ответственность за нарушения процедуры закупок (торгов) и в отношении исполнения контракта. Рассмотрим правовые последствия неправомерного поведения поставщика в ГМЗ.

1. Если участник закупки предоставляет недостоверные сведения, то при их выявлении такой участник лишается возможности претендовать на заключение с ним контракта. К недостоверной информации может быть отнесено следующее:

– предоставление участником закупки информации, которая не соответствует надежным и общедоступным источникам (например: участник закупки заявляет такие технические характеристики объекта закупки, которые не соответствуют заявленным характеристикам производителем; если участник закупки заявляет о наличии у него лицензии, но срок действия этой лицензии истек или она вообще отсутствует);

– противоречия в документах участника закупки в отношении объекта закупки.

Недостоверность информации, соответственно, может относиться как к самому участнику закупки, так и к объекту закупки.

2. Если победитель торгов уклоняется от заключения контракта, то он будет внесен в РНП (ст. 104 ФЗ-44). Также заказчик наделен правом обращения с иском в суд о возмещении убытков, причиненных уклонением участника закупки от заключения контракта, в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в закупке (ч. 8 ст. 51 ФЗ-44). Теряет поставщик и обеспечение заявки на участие в конкурсе (п. 7 ч. 10, ч. 12 ст. 44 ФЗ-44).

3. Устанавливается ответственность за ненадлежащее исполнение или неисполнение государственного (муниципального) контракта.

Правовыми последствиями для предпринимателя ненадлежащего исполнения или неисполнения государственного (муниципального) контракта станет включение его РНП и применение мер гражданско-правовой ответственности.

Рассмотрим примеры из судебной практики в отношении применения ответственности к поставщикам (подрядчикам, исполнителям).

1. Государственное бюджетное учреждение осуществило закупку колбасных изделий для организации питания в психоневрологическом интернате. Согласно региональным требованиям заказчик в случае превышения демпинга цены на 25 процентов должен в обязательном порядке направлять на лабораторные исследования продукты питания, входящие в зону риска фальсификации (молочная продукция, мясо, колбасные изделия). По итогам экспертизы было установлено, что приобретенная продукция не соответствует требованиям ГОСТ, а именно, установлены заниженная массовая доля белка и наличие в составе продукта непредусмотренных компонентов: крахмала, каррагинана. Это стало основанием для направления заказчиком требования (претензии) об уплате неустойки (штрафа, пени) в целях досудебного урегулирования спора. В ответ на претензию поставщик предложил вернуть партию товара для его замены. Тогда заказчик обратился в суд с требованием о взыскании штрафа.

В этом деле обращают на себя внимание доводы поставщика о том, что заказчик должен был вернуть ему некачественную продукцию, а не использовать ее. Такое поведение поставщик расценил как злоупотребление истцом правом на заявление требования о штрафе вследствие искусственного воспрепятствования замене товара поставщиком. Юридическая квалификация данных отношений поставщиком состояла в том, что, по его мнению, в период проведения экспертизы товар находился у заказчика на ответственном хранении, а потому право собственности на него не возникло у заказчика. Следовательно, заказчик не имел права распоряжаться данным товаром, т.е. использовать продукцию в питании пациентов. Данные доводы поставщика суд определил как не имеющими отношения к предмету спора и не входящие в предмет доказывания, поскольку в суде оценивался вопрос о правомерности требования о штрафе по факту поставки товара ненадлежащего качества, а не о соблюдении заказчиком требований в части обеспечения нахождения поставленного

товара на ответственном хранении на период проведения экспертизы качества товара.

Поскольку было заявлено требование о выплате штрафа по факту поставки товара ненадлежащего качества, и данный факт был документально подтвержден, суд признал требование подлежащим удовлетворению (дело № А07-2741/2023, № 18АП-14008/2023).

2. По факту нарушения сроков поставки товаров заказчик исчислил неустойку и обратился за их взысканием с поставщика в суд. В отношении неустойки суд рассчитал неустойку и пришел к выводу, что по его расчетам размер неустойки намного больше размера, который заявляет заказчик. Но суд не может выходить за пределы заявленных исковых требований, а потому суд определил размер неустойки, взыскиваемой с поставщика, в размере ее определения истцом (заказчиком) (дело № А32-39663/2023).

3. Заказчик получил товар с просрочкой. На этом основании он исчислил неустойку и штраф и вычел их сумму из цены контракта, а разницу направил в оплату поставщику. Поставщик не согласился с начислением и удержанием неустойки и штрафа и обратился в суд с иском к заказчику с требованием о возврате неосновательного обогащения. Неосновательным обогащением здесь выступили удержанные из оплаты товара денежные средства. Суд удовлетворил иск, основываясь на следующем. Штраф не подлежит взысканию, поскольку начисляется при неисполнении или ненадлежащем исполнении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения (п. 3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042). В данном деле была только просрочка исполнения. Поставщик имеет право на списание неустойки на основании п. 2 Постановления Правительства РФ от 04.07.2018 № 783, которым установлено общее правило: списание неустоек осуществляется по контрактам, обязательства по которым исполнены в полном объеме. Неустойка подлежит взысканию, только если товар не был принят. А в данном деле заказчик принял товар (ноутбуки), поставленный в полном объеме. При этом предпринимателям следует обратить внимание на то, что Постановлением Правительства РФ от 04.07.2018 № 783 предусматривается принятие оплаты неустойки, исходящей непосредственно от поставщика (самостоятельное перечисление); удержание неустойки не допустимо (дело № А41-59390/2023).

3.7. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ОТДЕЛЬНЫМИ ВИДАМИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ ПО ФЗ-223

Правовое регулирование закупок ТРУ отдельными видами юридических лиц осуществляется ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Данный закон определяет основные принципы и требования к данным закупкам, а также в законе установлен перечень юридических лиц, которые осуществляют закупки по ФЗ-223 (ч. 2 ст. 1 Ф-223).

По ФЗ-223 закупки осуществляют организации, в уставном капитале которых доля участия государства 50% и более, субъекты естественных монополий, бюджетные учреждения (в отношении закупок, осуществляемых за счет пожертвований, грантов и пр. собственных средств) и др. Данная категория заказчиков имеет собственное финансовое обеспечение для целей, установленных в уставе. С конкретным списком заказчиков по ФЗ-223 есть возможность ознакомиться в ЕИС в разделе «Реестр заказчиков (223-ФЗ)».

Закупочная деятельность здесь должна осуществляться на основе принципа конкуренции, минимизировать риски коррупции, обеспечивать эффективное использование финансов организации в интересах самой данной организации, не допуская злоупотреблений со стороны заинтересованных лиц.

Закупки осуществляются в соответствии с положением о закупках – это локальный акт организации, который она принимает для регламентирования своей закупочной деятельности. Положение о закупках должно соответствовать требованиям ФЗ-223 и ФЗ «О защите конкуренции». В этом документе устанавливается следующее:

- требования к закупке;
- порядок определения и обоснования НМЦК;
- цена договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком);
- порядок подготовки и осуществления закупок способами (ч. 3.1. ст. 3 ФЗ-223), порядок и условия их применения;
- порядок заключения и исполнения договоров;
- иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупках утверждается уполномоченным органом или лицом. В качестве таковых могут выступать: руководитель государственного

(муниципального) унитарного предприятия; высший орган правления государственной корпорации (компании); наблюдательный совет автономного учреждения; учредитель бюджетных учреждений; совет директоров, наблюдательный совет или общее собрание участников хозяйственных обществ (ч. 3 ст. 2 ФЗ-223). Положение о закупках должно размещаться в ЕИС, равно как и вносимые в него изменения. В ЕИС положения о закупках находятся в открытом доступе, и любое лицо может с ними ознакомиться.

Закупки осуществляются на основе плана закупок, утвержденного на календарный год. Конкретная закупка осуществляется на основании извещения о закупке. Документация на конкретную закупку формируется в соответствии с положением о закупке и содержит необходимую и достаточную информацию для участия поставщика в закупке, а также об условиях договора. Понятие конкурентной закупки дается в ч. 3 ст. 3 ФЗ-223, а в ч. 3.1 и ч. 3.2 ст. 3. Здесь определяются конкурентные и неконкурентные способы закупки.

Основные этапы и результаты закупки фиксируются в протоколах. В итоговом протоколе определяет поставщик, с которым будет заключен договор. Содержание договора должно соответствовать закупочной документации заказчика. Условия договора, соответственно, определяются самим заказчиком в соответствии с положениями ГК РФ. В процессе исполнения договора могут приниматься соглашения об изменении условий договора, о расторжении договора. Федеральное казначейство обеспечивает ведение реестра договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки в ЕИС. В отношении данного вида закупок осуществляется ведомственный контроль.

В целом, ФЗ-223 дает больше свободы поведения для заказчика, чем ФЗ-44. В ФЗ-44 подробно определяются все вопросы закупочной деятельности заказчика: правовое положение ее участников, правила планирования и нормирования закупок, этапы закупок, заключение и исполнение контракта, особенности расторжения и гражданско-правовой ответственности сторон. Как было раскрыто ранее в разделе по ФЗ-44, многие вопросы договорных отношений определяются Правительством РФ. По ФЗ-223 данные вопросы определяются заказчиком самостоятельно в его положении о закупках с учетом содержания императивных и диспозитивных норм ФЗ-223. Если организация, которая вправе осуществлять закупки по ФЗ-223, не приняла положение о закупках или не разместила его в ЕИС, то она утрачивает права проводить закупки по ФЗ-223 и должна их проводить по требованиям ФЗ-44.

3.8. УЧАСТИЕ ПОСТАВЩИКОВ В ЗАКУПКАХ ПО ФЗ-223

Информация о закупках размещается в ЕИС. Сами закупки проводятся на электронных торговых площадках; в настоящее время их более ста. Требуется аккредитация на электронной торговой площадке. Для осуществления закупок с единственным поставщиком используется электронная торговая площадка «Единый агрегатор торговли».

Сроки закупок определяются документацией и извещением. Сроки закупок не могут быть менее тех, что установлены в ФЗ-223. Исключение – неконкурентные процедуры закупок, где заказчики устанавливают сроки в соответствии со своим положением о закупках.

Заказчик сам разрешает вопрос об обеспечении заявок и договора для участников закупки. Размер обеспечения определяется также в соответствии с положением о закупках и пределах, установленных ФЗ-223 и с учетом статуса поставщика (является ли он СМП или нет).

Поставщиками по ФЗ-223 могут быть любые лица, в том числе индивидуальные предприниматели и самозанятые (ч. 5 ст. 3 ФЗ-223). Требования к поставщикам определяются положениями тендерной документации по конкретной закупке, которая разрабатывается самим заказчиком.

ФЗ-223 устанавливает преференции следующим участникам закупки:

– СМП и самозанятые при проведении закупок исключительно для СМП в части предельных размеров обеспечительных мер;

– для поставщиков «отечественных» товаров (из России, Беларуси, Казахстана, Армении, Кыргызстана) – в рамках реализации Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами».

В ФЗ-223, так же как и в ФЗ-44, установлен национальный режим (ч. 8 ст. 3 ФЗ-223). С 2025 года планируется унификация норм о национальном режиме по ФЗ-44 и ФЗ-223 в отношении действия запретов, ограничений, преимуществ.

Правительство РФ предусматривает минимальную долю закупок товаров российского происхождения (например, Постановление Правительства РФ от 10.07.2019 № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных

нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации (вместе с «Правилами формирования и ведения единого реестра российской радиоэлектронной продукции»)).

Поставщики наделены правом обратиться с жалобой в антимонопольный орган, если посчитают, что заказчик нарушает закон, положение о закупках и закупочную документацию. После окончания срока подачи заявок обратиться с жалобой может исключительно участник, подавший заявку на участие в закупке (ч. 10, 11 ст. 3 ФЗ-223).

ФАС ведется РНП. Так же как и по ФЗ-44, установлен двухлетний срок нахождения поставщика в данном реестре. Ведение данного реестра осуществляется в соответствии с ФЗ-223, Письмом ФАС от 20.01.2023 № МШ/3488/23 «О направлении разъяснений порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков)» и Приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». В РНП включаются следующие поставщики:

- участники закупки, уклонившиеся от заключения договора;
- поставщики, с которыми договоры расторгнуты по решению суда;
- в случае одностороннего отказа заказчика, если в отношении этого поставщика недружественными иностранными государствами введены политические или экономические санкции и меры ограничительного характера) от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

Включение в реестр осуществляется на основании приказа ФАС. Соответственно, если поставщик считает, что он не является недобросовестным поставщиком, то ему следует обжаловать в суде именно приказ ФАС, а не заключение территориального органа ФАС, которое является документом внутриведомственного характера.

ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОСТОЯТЕЛЬНОГО ИЗУЧЕНИЯ

Раздел 1. Товар как объект гражданских прав

1. Соотношение понятий товар, услуга и продукт (любой товар или услуга) в правовом и экономическом аспекте.
2. Обязательная маркировка товаров.
3. Виды контрафактной продукции и ответственность за их продажу.
4. Транспортные средства как особый вид товара в контексте видов торговой и закупочной деятельности.
5. Лекарственные средства как особый вид товара в контексте видов торговой и закупочной деятельности.

Раздел 2. Правовое регулирование торговой деятельности

Договор розничной купли-продажи.

Применение Закона РФ «О защите прав потребителей» к розничной купле-продаже.

Договор поставки.

Правовое регулирование торговли продуктами питания.

Правовое регулирование одеждой.

Сравнительная характеристика маркетплейса и интернет-магазина.

Правовое регулирование розничной продажи алкогольной продукции, розничной продажи алкогольной продукции при оказании услуг общественного питания.

Правовое регулирование торговли табачной продукцией, табачными изделиями или никотинсодержащей продукцией, кальянами, устройствами для потребления никотинсодержащей продукции.

Правовое регулирование торговли на ярмарках.

Государственный и муниципальный контроль за субъектами, осуществляющими торговую деятельность.

Раздел 3. Правовое регулирование закупок

Применение ГК РФ к закупкам для государственных и муниципальных нужд.

Роль Правительства РФ в определении условий государственного (муниципального) контракта.

Виды финансового поручительства по ФЗ-44 и ФЗ-223: обеспечение заявки, исполнения контракта и гарантийных обязательств.

Особенности гражданско-правовой ответственности государственных и муниципальных заказчиков с учетом особенностей вида бюджетного учреждения при неисполнении государственного (муниципального) контракта.

Основания и содержание административной ответственности заказчика за нарушение ФЗ-44 и прав поставщиков.

Обеспечение конкуренции по ФЗ-44 при осуществлении закупок.

Обеспечение конкуренции по ФЗ-223 при осуществлении закупок.

Национальный режим по ФЗ-44 и ФЗ-223.

Преференции в закупках.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В настоящем учебном пособии раскрыты особенности правового регулирования торговой и закупочной деятельности. Представленный здесь материал является краткой характеристикой рассматриваемой сферы. Важной составляющей данного пособия явилось формирование у читателя представления о сложности, многоаспектности и комплексности правового регулирования торговой и закупочной деятельности.

Больше внимания в настоящем учебном пособии уделяется закупкам по ФЗ-44, чем по ФЗ-223. Это обусловлено тем, что осуществление закупок для государственных и муниципальных нужд имеет единые правила в масштабах всего государства, а в закупках по ФЗ-223 имеет место децентрализация в регламентировании закупочной деятельности.

Единство (унифицированность) в правовом регулировании публичных закупок определяется тем, что речь идет о бюджетных средствах и обеспечении единства бюджетной системы. Поэтому ФЗ-44 регулирует все вопросы закупочной деятельности, отдельные аспекты которых детализируются в иных правовых актах, особая роль среди которых в отношении публичных закупок отведена Правительству РФ. Цель ФЗ-44 и сопутствующих ему правовых актов в том, чтобы обеспечить законность освоения бюджетных средств, экономность, эффективность, целевой и адресный характер их использования, обеспечение конкуренции и недопущение коррупции.

Закупки ТРУ отдельными видами юридических лиц (ФЗ-223) осуществляются за счет собственных финансов организаций. Поэтому они самостоятельно регламентируют в отношении себя те вопросы, которые ФЗ-44 раскрываются по отношению к публичным закупкам. Однако такой подход законодателя вовсе не означает вольность организаций в решении вопросов об осуществлении ими закупок. ФЗ-223 определяет необходимость разработки и утверждения положения о закупках, ведения иной документации о закупках. Устанавливается информационная открытость о закупочной деятельности таких организаций, в том числе свободный доступ к положению о закупках конкретных организаций. ФЗ-223 устанавливает, какие вопросы обязательно должны регламентироваться в положении о закупках. ФЗ-223 также в своих

императивных нормах устанавливает единые правила по данной категории закупок. Закупки ГРУ, так же как и закупки для государственных и муниципальных нужд, призваны обеспечивать законность, конкуренцию, недопущение коррупции и иных злоупотреблений.

От вышеуказанных закупок следует отличать обычные коммерческие закупки, которые совершают предприниматели. ФЗ-44 и ФЗ-223 четко определяют категории заказчиков, которые осуществляют закупки по их нормам, т.е. приобретают товары для своих нужд. Иные коммерческие организации, а также индивидуальные предприниматели приобретают товары в коммерческих или иных целях по нормам ГК РФ. В отношении них законом не устанавливаются императивные нормы о правилах закупочной деятельности, ее этапах, соблюдении конкурсных процедур, информационной открытости и пр. В обычных коммерческих закупках предприниматели самостоятельно выбирают себе контрагентов по сделкам, а порядок заключения, исполнения и расторжения договора регулируется ГК РФ и собственно принятыми для себя в договоре обязательствах.

Особое правовое регулирование имеет торговля, которая ведется с гражданами-потребителями. Данная категория покупателей расценивается законом как наиболее слабая, незащищенная сторона в договоре (договоре розничной купли-продажи). При этом государство не только защищает собственно «покупателя», но и интересы общества и граждан в целом. В настоящем учебном пособии устанавливаются запреты и ограничения в отношении торговли отдельными видами товаров, например, вблизи школ запрещается реализация алкогольной и никотиносодержащей продукции, поэтому здесь определены специальные требования и к организации торговли и к договорным отношениям. Особое значение здесь имеет Закон РФ «О защите прав потребителей», который дополняет положения ГК РФ в отношении прав и обязанностей сторон, а также устанавливает повышенную гражданско-правовую ответственность продавца за нарушение прав покупателя.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020). Официальный интернет-портал правовой информации. – URL : <http://www.pravo.gov.ru>, 04.07.2020 (дата обращения: 05.05.2024).
2. Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ (ред. от 13.07.2024) // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 31. – Ст. 3823.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 24.07.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 12.09.2023) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 5. – Ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 08.08.2024) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 30.01.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 52 (1 ч.). – Ст. 5496.
6. Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ (ред. от 22.07.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 44. – Ст. 4147.
7. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 08.08.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 1 (ч. 1). – Ст. 1.
8. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ (ред. от 12.07.2024) // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 31. – Ст. 3824.
9. Таможенный кодекс Евразийского экономического союза (ред. от 29.05.2019) (приложение № 1 к Договору о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза). Официальный сайт ЕАЭС. – URL : <http://www.eaeunion.org/> (дата обращения: 05.05.2024).
10. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд : федер. закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ (ред. от 14.02.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2013. – № 14. – Ст. 1652.
11. О поставках продукции для федеральных государственных нужд : федер. закон от 13.12.1994 № 60-ФЗ (ред. от 28.06.2022) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 34. – Ст. 3540.

12. О качестве и безопасности пищевых продуктов : федер. закон от 02.01.2000 № 29-ФЗ (ред. от 13.07.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2022) // Собрание законодательства РФ. – 2000. – № 2. – Ст. 150.

13. О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции : федер. закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ (ред. от 23.03.2024) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.04.2024) // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 48. – Ст. 4553.

14. Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции : федер. закон от 23.02.2013 № 15-ФЗ (ред. от 24.07.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2013. – № 8. – Ст. 721.

15. О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами : федер. закон от 19.07.1997 № 109-ФЗ (ред. от 03.04.2023) // Собрание законодательства РФ. – 1997. – № 29. – Ст. 3510.

16. О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации : федер. закон от 30.12.2006 № 271-ФЗ (ред. от 04.11.2022) // Собрание законодательства РФ. – 2007. – № 1 (1 ч.). – Ст. 34.

17. О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации : федер. закон от 28.04.2023 № 178-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2023. – № 18. – Ст. 3255.

18. О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц : федер. закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ (ред. от 04.08.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2011. – № 30 (ч. 1). – Ст. 4571.

19. О валютном регулировании и валютном контроле : федер. закон от 10.12.2003 № 173-ФЗ (ред. от 11.03.2024) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2003. – № 50. – Ст. 4859.

20. О драгоценных металлах и драгоценных камнях : федер. закон от 26.03.1998 № 41-ФЗ (ред. от 29.12.2022) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2024) // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 13. – Ст. 1463.

21. О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами : федер. закон от 19.07.1997 № 109-ФЗ (ред. от 03.04.2023) // Собрание законодательства РФ. – 1997. – № 29. – Ст. 3510.

22. О наркотических средствах и психотропных веществах : федер. закон от 08.01.1998 № 3-ФЗ (ред. от 28.04.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2023) // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 2. – Ст. 219.

23. Об особенностях управления и распоряжения имуществом железнодорожного транспорта : федер. закон от 27.02.2003 № 29-ФЗ (ред. от 23.11.2020) // Собрание законодательства РФ. – 2003. – № 9. – Ст. 805.

24. О таможенном регулировании в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации : федер. закон от 03.08.2018 № 289-ФЗ (ред. от 26.02.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2018. – № 32 (часть I). – Ст. 5082.

25. О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции : федер. закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ (ред. от 22.06.2024) // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 48. – Ст. 4553.

26. О качестве и безопасности пищевых продуктов : федер. закон от 02.01.2000 № 29-ФЗ (ред. от 13.07.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2022) // Собрание законодательства РФ. – 2000. – № 2. – Ст. 150.

27. О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции : федер. закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ (ред. от 22.06.2024) // Собрание законодательства РФ. – 27.11.1995. – № 48. – Ст. 4553.

28. О государственном регулировании производства и оборота табачных изделий, табачной продукции, никотинсодержащей продукции и сырья для их производства : федер. закон от 13.06.2023 № 203-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2023. – № 25. – Ст. 4392.

29. Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции : федер. закон от 23.02.2013 № 15-ФЗ (ред. от 24.07.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2013. – № 8. – Ст. 721.

30. О лицензировании отдельных видов деятельности : федер. закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ (ред. от 25.12.2023) // Собрание законодательства РФ. – 2011. – № 19. – Ст. 2716.

31. О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении расчетов в Российской Федерации : федер. закон от 22.05.2003 № 54-ФЗ (ред. от 29.12.2022) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2023) // Собрание законодательства РФ. – 2003. – № 21. – Ст. 1957.

32. Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации : федер. закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ (ред. от 25.12.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.04.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2010. – № 1. – Ст. 2.

33. О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля : федер. закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ (ред. от 08.08.2024) // Собрание законодательства РФ. – 29.12.2008. – № 52 (ч. 1). – Ст. 6249.

34. Об уничтожении химического оружия : федер. от 02.05.1997 № 76-ФЗ (ред. от 08.12.2020) // Собрание законодательства РФ. – 1997. – № 18. – Ст. 2105.

35. О защите прав потребителей : закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 04.08.2023) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 3. – Ст. 140.

36. О племенном животноводстве : федер. закон от 03.08.1995 № 123-ФЗ (ред. от 23.03.2024) // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 32. – Ст. 3199.

37. Об оружии : федер. закон от 13.12.1996 № 150-ФЗ (ред. от 25.12.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.04.2024) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 51. – Ст. 5681.

38. О техническом регулировании : федер. закон от 27.12.2002 № 184-ФЗ (ред. от 02.07.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 23.12.2021) // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 52 (ч. 1). – Ст. 5140.

39. Об электроэнергетике : федер. закон от 26.03.2003 № 35-ФЗ (ред. от 14.02.2024) // Собрание законодательства РФ. – 31.03.2003. – № 13. – Ст. 1177.

40. О защите конкуренции : федер. закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 19.04.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 31 (1 ч.). – Ст. 3434.

41. Об организованных торгах : федер. закон от 21.11.2011 № 325-ФЗ (ред. от 22.07.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2011. – № 48. – Ст. 6726.

42. Об обращении лекарственных средств : федер. закон от 12.04.2010 № 61-ФЗ (ред. от 30.01.2024) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.04.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2010. – № 16. – Ст. 1815.

43. О государственном оборонном заказе : федер. закон от 29.12.2012 № 275-ФЗ (ред. от 12.12.2023) // Собрание законодательства РФ. – 2012. – № 53 (ч. 1). – Ст. 7600.

44. О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена : Указ Президента РФ от 22.02.1992 № 179 (ред. от 17.03.2020) // Российская газета. – № 61, 16.03.1992.

45. О применении отдельных специальных экономических мер в целях обеспечения безопасности Российской Федерации : Указ Президента РФ от 06.08.2014 № 560 (ред. от 15.11.2021, с изм. от 18.09.2023) // Собрание законодательства РФ. – 2014. – № 32. – Ст. 4470.

46. О свободе торговли : Указ Президента РФ от 29.01.1992 № 65 (ред. от 16.05.1997) // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1992. – № 6. – Ст. 290.

47. О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров,

работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации (вместе с «Правилами формирования и ведения единого реестра российской радиоэлектронной продукции») : Постановление Правительства РФ от 10.07.2019 № 878 (ред. от 09.12.2023) // Собрание законодательства РФ. – 2019. – № 29 (часть II). – Ст. 4023.

48. О перечне непродовольственных товаров, при торговле которыми на розничных рынках, ярмарках, в выставочных комплексах, а также на других территориях, отведенных для осуществления торговли, организации и индивидуальные предприниматели обязаны осуществлять расчеты с применением контрольно-кассовой техники : Распоряжение Правительства РФ от 14.04.2017 № 698-р // Собрание законодательства РФ. – 2017. – № 17. – Ст. 2624.

49. О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами : Постановление Правительства РФ от 16.09.2016 № 925 (ред. от 16.05.2022) // Собрание законодательства РФ. – 2016. – № 39. – Ст. 5649.

50. О системе маркировки товаров средствами идентификации и прослеживаемости движения товаров (вместе с «Правилами маркировки товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации», «Положением о государственной информационной системе мониторинга за оборотом товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации») : Постановление Правительства РФ от 26.04.2019 № 515 (ред. от 21.12.2023) // Собрание законодательства РФ. – 2019. – № 19. – Ст. 2279.

51. О списании начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком сумм неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом (вместе с «Правилами списания сумм неустоек (штрафов, пеней), начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом») : Постановление Правительства РФ от 04.07.2018 № 783 (ред. от 15.10.2022) // Собрание законодательства РФ. – 2018. – № 28. – Ст. 4242.

52. Об особенностях организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля : Постановление Правительства РФ от 10.03.2022 № 336 (ред. от 18.07.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2022. – № 11. – Ст. 1715.

53. Об уведомительном порядке начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности (вместе с «Правилами представления уве-

домлений о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности и учета указанных уведомлений») : Постановление Правительства РФ от 16.07.2009 № 584 (ред. от 28.02.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2009. – № 30. – Ст. 3823.

54. Об установлении дополнительного обязательного реквизита кассового чека и бланка строгой отчетности : Постановление Правительства РФ от 21.02.2019 № 174 (ред. от 19.05.2023) // Собрание законодательства РФ. – 2019. – № 9. – Ст. 836.

55. Об утверждении перечней товаров, упаковки, отходы от использования которых подлежат утилизации, и нормативов утилизации отходов от использования товаров, упаковки : Постановление Правительства РФ от 29.12.2023 № 2414 // Собрание законодательства РФ. – 2024. – № 1 (Часть III). – Ст. 273.

56. Об утверждении перечня отдельных товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации : Распоряжение Правительства РФ от 28.04.2018 № 792-р (ред. от 04.07.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2018. – № 19. – Ст. 2773.

57. Об утверждении перечня отдельных товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации : Распоряжение Правительства РФ от 28.04.2018 № 792-р (ред. от 04.07.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2018. – № 19. – Ст. 2773.

58. Об утверждении перечня случаев, при которых продажа товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, запрещена на основании информации, содержащейся в государственной информационной системе мониторинга за оборотом товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, или отсутствия в указанной государственной информационной системе необходимой информации о таких товарах, и особенностей внедрения указанного запрета в отношении отдельных товаров, а также Правил применения запрета продажи товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, на основании информации, содержащейся в государственной информационной системе мониторинга за оборотом товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, или отсутствия в указанной государственной информационной системе необходимой информации, в том числе правил получения информации из указанной государственной информационной системы : Постановление Правительства РФ от 21.11.2023 № 1944 (ред. от 06.03.2024) // Собрание законодательства РФ. – 2023. – № 49 (Часть IV). – Ст. 8738.

59. Об утверждении перечня технически сложных товаров : Постановление Правительства РФ от 10.11.2011 № 924 (ред. от 27.03.2019) // Собрание законодательства РФ. – 2011. – № 46. – Ст. 6539.

60. Об утверждении Положения о федеральном государственном контроле (надзоре) в области защиты прав потребителей : Постановление Правительства РФ от 25.06.2021 № 1005 (ред. от 18.10.2023) // Собрание законодательства РФ. – 2021. – № 27 (часть II). – Ст. 5392.

61. Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063 : Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (ред. от 02.08.2019) // Собрание законодательства РФ. – 2017. – № 36. – Ст. 5458.

62. Об утверждении Правил продажи товаров по договору розничной купли-продажи, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование потребителя о безвозмездном предоставлении ему товара, обладающего этими же основными потребительскими свойствами, на период ремонта или замены такого товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих обмену, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации : Постановление Правительства РФ от 31.12.2020 № 2463 // Собрание законодательства РФ. – 2021. – № 3. – Ст. 593.

63. Об утверждении Правил противопожарного режима в Российской Федерации : Постановление Правительства РФ от 16.09.2020 № 1479 (ред. от 30.03.2023) // Собрание законодательства РФ. – 2020. – № 39. – Ст. 6056.

64. Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд : Постановление Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 (ред. от 27.03.2023) // Собрание законодательства РФ. – 2017. – № 7. – Ст. 1084.

65. О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» : Приказ ФАС России от 18.03.2013 № 164/13. СПС : КонсультантПлюс. – URL : <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=EXP&n=556264&ysclid=lx2wqezi0364526028#XxOsdLUEDL4cNu6q2> (дата обращения: 05.05.2024).

66. Об утверждении перечня индикаторов риска нарушения обязательных требований при осуществлении федерального государственного контроля

(надзора) в области производства и оборота табачной продукции, никотин-содержащей продукции и сырья для их производства : Приказ Минфина России от 11.06.2024 № 87н (Зарегистрировано в Минюсте России 09.07.2024 № 78779). Официальный интернет-портал правовой информации. – URL : <http://pravo.gov.ru>, 09.07.2024

67. Об утверждении перечня индикаторов риска нарушения обязательных требований при осуществлении федерального государственного контроля (надзора) в области защиты прав потребителей : Приказ Роспотребнадзора от 14.09.2023 № 635 (Зарегистрировано в Минюсте России 20.10.2023 № 75671). Официальный интернет-портал правовой информации. – URL : <http://pravo.gov.ru>, 23.10.2023

68. Об утверждении санитарно-эпидемиологических правил СП 2.3.6.3668-20 «Санитарно-эпидемиологические требования к условиям деятельности торговых объектов и рынков, реализующих пищевую продукцию» : Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 20.11.2020 № 36 (Зарегистрировано в Минюсте России 18.12.2020 № 61572). Официальный интернет-портал правовой информации. – URL : <http://pravo.gov.ru>, 21.12.2020.

69. Об утверждении свода правил СП 4.13130 «Системы противопожарной защиты. Ограничение распространения пожара на объектах защиты. Требования к объемно-планировочным и конструктивным решениям» (вместе с «СП 4.13130.2013. Свод правил. Системы противопожарной защиты. Ограничение распространения пожара на объектах защиты. Требования к объемно-планировочным и конструктивным решениям») : Приказ МЧС России от 24.04.2013 № 288 (ред. от 27.06.2023) // Нормирование в строительстве и ЖКХ. – 2013. – № 4.

70. ОК 034-2014 (КПЕС 2008). Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст) (ред. от 28.06.2024) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2024). СПС : КонсультантПлюс. – URL : https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_163703/?ysclid=lzeirnivrd371056253 (дата обращения: 05.05.2024).

71. ГОСТ Р 51303–2023. Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения (утв. Приказом Росстандарта от 30.06.2023 № 469-ст). – М. : Российский институт стандартизации, 2023.

72. О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 21 ноября 2023 г. № 1944 : Проект Постановления Правительства РФ (по состоянию на 24.07.2024) (подготовлен Минпромторгом России, ID проекта 02/07/07-24/00149337). Федеральный портал проектов нормативных правовых актов : официальный сайт. – URL : <https://regulation.gov.ru/> (дата обращения : 05.05.2024).

Судебная и правоприменительная практика

73. Обзор практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с признанием недействительными публичных торгов, проводимых в рамках исполнительного производства : Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.12.2005 № 101 // Вестник ВАС РФ. – 2006. – № 4 (Обзор).

74. Обзор судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2017. № 12, декабрь.

75. Обзор судебной практики по делам о защите прав потребителей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20.10.2021) // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2021. – № 11, ноябрь.

76. Обзор судебной практики по делам о защите прав потребителей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 19.10.2022) // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2022. – № 12, декабрь.

77. Обзор судебной практики по делам о защите прав потребителей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 18.10.2023) // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2024. – № 1, январь.

78. О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства : Постановление Пленума Верховного суда РФ от 04.03.2021 № 2 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2021. – № 5, май.

79. О направлении разъяснений порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) Письмо ФАС России от 20.01.2023 № МШ/3488/23 // Вестник ценообразования и сметного нормирования. – 2023. – Вып. 2, февраль.

Иные источники

80. Васильев, Г. Н. Правовой режим товара как объекта торговой деятельности / Г. Н. Васильев // ТДР. – 2014. – № 1. – С. 150–151.

81. Гаврилова, И. С. Контрактная система в госзакупках: теория и практика : учебное пособие / И. С. Гаврилова, С. В. Новиков. – М. : Изд-во «Доброе слово», 2017. – 184 с.

82. Залужная, Э. Обеспечение заявки по 44-ФЗ и 223-ФЗ / Э. Залужная // СБИС Журнал. – URL : https://sbis.ru/articles/tenders/obespechenie_zayavki_po_44-fz_i_223-fz (дата обращения: 05.05.2024).

83. Кузнецов, К. В. Прокьюремент: тендеры, конкурсы, конкурентные закупки / К. В. Кузнецов. – М., 2005. – URL : http://library.lgaki.info:404/2019/Кузнецов_Прокьюремент.pdf (дата обращения: 05.05.2024).

84. Макаров, А. А. Торговые автоматы: роль и значение в системе маркетинговых каналов распределения / А. А. Макаров // Теория и практика современной науки. 2021. – № 12(78). – С. 177 – 184.

85. Мусаева, Б. М. Особенности функционирования торговой организации / Б. М. Мусаева // Деловой вестник предпринимателя. – 2021. – № 1(3). – С. 53 – 55.

86. Вашенцев, Р. Обязательная маркировка товаров в 2024 году / Р. Вашенцев // СБИС Журнал. – URL : <https://sbis.ru/articles/marking/product> (дата обращения: 05.05.2024).

87. Продажа товаров через торговые автоматы. Роспотребнадзор : официальный сайт. – URL : <https://zpp.rospotrebnadzor.ru/news/federal/143037> (дата обращения: 05.05.2024).

88. Регулирование цен: когда нужно остановиться? Банк России. Декабрь, 2021. – URL : https://cbr.ru/Content/Document/File/131342/analytic_note_20211209_dip.pdf (дата обращения: 05.05.2024).

ОГЛАВЛЕНИЕ

ОБОЗНАЧЕНИЯ И СОКРАЩЕНИЯ	3
ВВЕДЕНИЕ	4
Раздел 1. ТОВАР КАК ОБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ	7
1.1. ПОНЯТИЕ ТОВАРА И ЕГО ХАРАКТЕРИСТИКИ КАК ОБЪЕКТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ	7
1.2. ОБОРОТОСПОСОБНОСТЬ ТОВАРА.....	10
1.3. ВИДЫ ТОВАРА	12
1.4. РЕАЛИЗАЦИЯ ТОВАРА: ЭКОНОМИЧЕСКИЙ АСПЕКТ И ДОГОВОРНОЕ СОПРОВОЖДЕНИЕ.....	14
1.5. ЗАПРЕТЫ И ОГРАНИЧЕНИЯ В ОТНОШЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ТОВАРОВ	17
1.6. КОНТРАФАКТНАЯ И ФАЛЬСИФИЦИРОВАННАЯ ПРОДУКЦИЯ.....	18
Раздел 2. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	21
2.1. ПОНЯТИЕ ТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ЕЕ ВИДЫ	21
2.2. ПРАВИЛА РОЗНИЧНОЙ ТОРГОВЛИ	23
2.3. СПОСОБЫ РОЗНИЧНОЙ ПРОДАЖИ ТОВАРОВ	27
2.4. РАЗВОЗНАЯ И РАЗНОСНАЯ ТОРГОВЛЯ.....	32
2.5. ОСОБЕННОСТИ ПРАВООТНОШЕНИЙ ПО ТОРГОВЛЕ ТОВАРАМИ С УЧАСТИЕМ ГРАЖДАН-ПОТРЕБИТЕЛЕЙ.....	34
2.6. ОПТОВАЯ ТОРГОВЛЯ.....	37
Раздел 3. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЗАКУПОК	40
3.1. ПРОКЬЮРЕМЕНТ.....	40
3.2. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАКУПОК ТОВАРОВ, РАБОТ И УСЛУГ ДЛЯ УДОВЛЕТВОРЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД	43
3.3. УЧАСТИЕ ПОСТАВЩИКА (ПОДРЯДЧИКА, ИСПОЛНИТЕЛЯ) В ЗАКУПКАХ ПО ФЗ-44	46
3.4. ОРГАНИЗАЦИЯ ЗАКУПОК И ПРОВЕДЕНИЯ ТОРГОВ ПО ФЗ-44	49
3.5. СОДЕРЖАНИЕ ГОСУДАРСТВЕННОГО (МУНИЦИПАЛЬНОГО) КОНТРАКТА	54
3.6. ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ НАРУШЕНИЙ ПОСТАВЩИКОМ ФЗ-44 И ГОСУДАРСТВЕННОГО (МУНИЦИПАЛЬНОГО) КОНТРАКТА.....	59
3.7. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ОТДЕЛЬНЫМИ ВИДАМИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ ПО ФЗ-223	62
3.8. УЧАСТИЕ ПОСТАВЩИКОВ В ЗАКУПКАХ ПО ФЗ-223.....	64
ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОСТОЯТЕЛЬНОГО ИЗУЧЕНИЯ	66
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	68
СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ	70

Учебное электронное издание

КАЛИНИНА Ирина Анатольевна

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТОРГОВОЙ И ЗАКУПОЧНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Учебное пособие

Редактирование И. В. Калистратовой
Графический и мультимедийный дизайнер Т. Ю. Зотова
Обложка, упаковка, тиражирование И. В. Калистратовой

ISBN 978-5-8265-2804-4



Подписано к использованию 11.09.2024.

Тираж 50 шт. Заказ № 95

Издательский центр ФГБОУ ВО «ТГТУ»
392000, г. Тамбов, ул. Советская, д. 106, к. 14

Тел./факс (4752) 63-81-08.

E-mail: izdatelstvo@tstu.ru