

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ (МУНИЦИПАЛЬНЫЙ) ЭНЕРГОСЕРВИСНЫЙ КОНТРАКТ КАК КОМБИНИРОВАННАЯ ДОГОВОРНАЯ КОНСТРУКЦИЯ

STATE (MUNICIPAL) ENERGY SERVICE CONTRACT AS THE COMPOSITE CONTRACTUAL CONSTRUCTION

E. Matveeva

Annotation

The article gives the legal qualification of the energy service agreement, in the form of a contract to provide municipal needs. On the example of the energy service contract in the sphere of procurement, the author examined the legal phenomenon of combining special contractual constructions. The energy service contract in the field of procurement is qualified as a combined special contractual construction that combines the special contractual construction of the State (municipal) contract and the special contractual construction of the energy service contract.

Keywords: energy service agreement (contract), the focus of an agreement, mixed agreement, a typical agreement construction.

Матвеева Елена Юрьевна

*К.ю.н, член Правления
ООО "Управляющая компания
"БЛ-Групп"*

Аннотация

В статье дана правовая квалификация энергосервисного договора, заключаемого в виде контракта для обеспечения государственных (муниципальных) нужд. На примере энергосервисного контракта в сфере закупок автором рассмотрен правовой феномен совмещения специальных договорных конструкций. Энергосервисный контракт в сфере закупок квалифицирован как комбинированная специальная договорная конструкция, совмещающая в себе специальную договорную конструкцию государственного (муниципального) контракта и специальную договорную конструкцию энергосервисного договора.

Ключевые слова:

Энергосервисный договор (контракт), направленность договора, смешанный договор, типовая договорная конструкция.

В правовой науке не выработано единого подхода к правовой квалификации энергосервисного договора как такового, в независимости от того в какой сфере используется данная юридическая конструкция – в сфере закупок или в коммерческом обороте [1, 52].

Автор настоящей статьи занимает правовую позицию, согласно которой энергосервисный договор не является самостоятельным видом гражданско-правовых договоров, поскольку в целях достижения энергосберегающего эффекта в рамках энергосервисного договора реализуются договоры различной предметной направленности (купли-продажи, аренды, строительного подряда и др.).

Энергосервисный договор является специальной (типовой) договорной конструкцией и такая квалификация была обоснована автором в ранее опубликованных научных трудах [5], [6].

Энергосервисные договоры широко используются как инструмент энергосбережения в бюджетной сфере и в этом случае энергосервисный договор реализуется в форме государственного или муниципального контракта.

Какова правовая природа энергосервисного договора,

когда он заключается в форме контракта для удовлетворения государственных или муниципальных нужд?

Прежде всего необходимо констатировать, что в теории гражданского права сформировался "новый подход к пониманию юридической сущности госконтракта, к признанию его не самостоятельным видом (типом) гражданско-правового договора, а особой юридической конструкцией, направленной на опосредование отношений с публично-правовыми образованиями" [12, 9].

А.А.Михайлова отмечает универсальный характер государственных контрактов, аналогичный характеру публичного договора [7, 16].

Л.В.Андреева, оценивая содержание и правовую природу государственного контракта указывает, что "фактически государственные контракты можно заключать по модели любого договора в тех случаях, когда обеспечение государственных нужд предполагает применение договорного способа". [1, 197].

На основании того, что государственным контрактом опосредуются договорные отношения как поставки товаров, так и выполнения работ и оказания услуг для государственных нужд, Э.Х.Рахимов проводит обоснование универсальности правовой конструкции государственного контракта по отношению к видовой класси-

фикации гражданско-правовых договоров, что, по мнению ученого, "обуславливает необходимость дополнения подраздела "Общие положения о договоре" ГК РФ статьей 429.1 "Государственный или муниципальный контракт", закрепляющей легальную дефиницию государственного контракта и его конститутивные признаки" [10, 10].

П.С.Тарабаев дает следующее определение: "Государственный контракт (публичный контракт) является универсальной гражданско-правовой (договорной) формой, опосредующей любые имущественные отношения, связанные с удовлетворением государственных нужд." [11, 9].

А.Е.Кирпичев в диссертационном исследовании "Муниципальный контракт в гражданском праве Российской Федерации", следуя той же логике, распространяет режим типовой договорной конструкции на муниципальные контракты, вынося данный довод на защиту: "Муниципальный контракт, являясь основной формой участия муниципальных образований в имущественном обороте, представляет собой типовую конструкцию гражданско-правового договора" [4, 9].

С.В.Карасева считает необходимым универсализировать понятия "государственный контракт", "муниципальный контракт", "договор бюджетного учреждения" и т.д., в связи с чем предлагает ввести в обиход замещающее их единое понятие "бюджетный договор". Далее С.В.Карасева предлагает закрепить бюджетный договор в ГК РФ "как самостоятельный вид гражданско-правового договора, наряду с предварительным и публичным договором (подразд. 2 разд. 3 ГК РФ ("Общие положения о договоре"))" [3, 35], то есть также относит государственные и муниципальные контракты к разряду специальных договорных конструкций.

М.В.Шмелева определяет государственный контракт как универсальную правовую форму для различных обязательственных правоотношений, направленных на удовлетворение государственных (муниципальных) нужд. Данный автор видит специфику государственного контракта в том, что любой договор в системе гражданско-правовых договоров Гражданского кодекса РФ может обладать статусом государственного контракта [14, 18].

Безусловно, не любой договор может заключаться в контрактной системе. Так, сложно представить государственного либо муниципального заказчика стороной по договору аренды, договора финансирования под уступку денежного требования, договора займа или мены. Однако, общий подход к государственному контракту как к универсальной правовой форме видится правильным.

Считаем, что квалификация государственных и муниципальных контрактов в качестве специальных договорных конструкций в достаточной степени обоснована многими учеными и присоединяемся к этому научному подходу. "За госконтрактом всегда скрывается определенный гражданско-правовой договор" [12, 13].

Теперь возвратимся к энергосервисному контракту в сфере закупок. Автор считает, что рассматриваемый правовой феномен совмещает в себе две специальные договорные конструкции – специальную договорную конструкцию как государственный (муниципальный) контракт и специальную договорную конструкцию как энергосервисный договор.

На возможность сочетания юридических конструкций обратили внимание ряд ученых. Е.А.Мищенко, проводя сопоставительный анализ публичного договора и договора присоединения делает вывод о самостоятельности этих институтов, отмечая при этом что они "могут применяться в гражданско-правовых отношениях как обособлено, так и в совокупности, дополняя друг друга" [8, 48].

На то, что публичный договор может быть одновременно и договором присоединения указывает и Р.Ф.Муштафин [9, 122].

Н.А.Долгова обосновывает, что в договоре управления общим имуществом многоквартирного дома совмещены конструкции договора в пользу третьего лица и публичного договора [2, 15].

О.С.Юренкова делает блестящий вывод о том, что "одна законодательная модель может, подобно кальке, накладываться на другую", абсолютно правильно утверждая, что "один и тот же конкретный договор может быть одновременно и предварительным, и публичным, и в пользу третьего лица, и т.д. и при этом не происходит приумножения сущностей". О.С.Юренкова определяет специальные договорные конструкции "как законодательные оболочки, которые одну за другой могут "применять" на себя конкретные виды договоров" [15, 31].

Таким образом, энергосервисный договор, заключаемый в форме государственного (муниципального) контракта в сфере закупок имеет сложный состав и представляет собой правовое явление, совмещающее две специальные договорные конструкции – конструкцию государственного (муниципального) контракта и конструкцию энергосервисного договора.

Полагаем, что такое явление в праве, как совокупное применение нескольких специальных договорных конструкций нуждается в терминологии. Определение понятия термином должно позволять отделить определяемый предмет от всех иных, обособить конкретный правовой феномен. Предлагаемый автором к использованию в праве термин – "комбинированная специальная договорная конструкция".

Этимологический анализ слова "комбинация" показывает, что слово было заимствовано в конце XVIII в. из немецкого языка ("kombination"). Исторически понятие складывалось на латыни от *bini* "по два" к производному *"combinare"* ("соединять", "объединять по парам") и к *combinatio* ("соединение") [19].

Словарь синонимов указывает, что синонимом к слову "комбинация" является "соединение" [16].

Толковый словарь Ожегова: "комбинация – сочетание, взаимное расположение чегонибудь" [18].

Семантический анализ прилагательного "комбинированный" дает следующие результаты "состоящий из какойнибудь комбинации, являющийся результатом комбинации" [20], "представляющий собою какуюлибо комбинацию" [17].

Таким образом, применение к энергосервисному контракту в сфере закупок термина "комбинированная

договорная конструкция" является этимологически и семантически верным и адекватно выражающим правовую суть явления.

В настоящей статье энергосервисный контракт в сфере закупок рассмотрен как комбинированная специальная договорная конструкция, совмещающая в себе специальную договорную конструкцию государственного (муниципального) контракта и специальную договорную конструкцию энергосервисного договора.

ЛИТЕРАТУРА

1. Андреева, Л.В. Закупки товаров и энергосервисных работ для федеральных государственных нужд: правовое регулирование / Л.В.Андреева – М.: "Волтерс Клувер", 2011. – 302 с.
2. Долгова, Н.А. Правовая конструкция договора управления многоквартирным домом: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Долгова Наталья Алексеевна. – М., 2014. – 225с.
3. Карасева, С.В. Правовое регулирование размещения государственного заказа и исполнения договора на оказание услуг для государственных, муниципальных нужд : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Карасева Светлана Владимировна. – М., 2013.– 193 с.
4. Кирпичев, А.Е. Муниципальный контракт в гражданском праве Российской Федерации : дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Кирпичев Александр Евгеньевич. – М., 2011. – 239 с.
5. Матвеева Е.Ю. О правовой природе энергосервисного договора (контракта). Энергосервисный договор (контракт) как типовая договорная конструкция // Право и политика. – 2014. – №9. – С.1475–1483
6. Матвеева Е.Ю. Энергосервисный договор как специальная договорная конструкция//Современная наука: актуальные проблемы теории и практики. –2017 №4.
7. Михайлова А.А. Подрядные работы для государственных нужд: особенности правового регулирования: автореф. дис. канд. юрид. наук : 12.00.03 / Михайлова Анастасия Алексеевна. – СПб., 2005. – 21 с.
8. Мищенко Екатерина Анатольевна. Публичный договор в российском гражданском праве : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Мищенко Екатерина Анатольевна. – М., 2004. – 181с.
9. Мустафин, Р.Ф. Правовое регулирование типовых договоров российским гражданским правом в контексте реформы частного права: дис ... канд. юридических наук: 12.00.03 / Мустафин Рафаэль Фаильевич. – М., 2014. – 227с.
10. Рахимов Эльдар Харисович. Гражданско-правовое регулирование государственного заказа в деятельности органов внутренних дел: дис. ... канд. юрид. наук. 12.00.03 / Рахимов Эльдар Харисович. – СПб., 2010. – 158с.
11. Тарабаев, П.С. Гражданско-правовое регулирование поставки товаров для федеральных государственных нужд : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Тарабаев Павел Сергеевич.– Екатеринбург, 2008.– 180 с.
12. Цатурян, Е. А. Государственный контракт как специальная договорная конструкция / Е.А.Цатурян //Законодательство. – 2013. – № 11. – С. 9 – 17.
13. Шевченко Л.И. Энергосервисные контракты, их правовая сущность и особенности формирования по законодательству о закупках // Современное право. – 2017. №2. – С.51–55.
14. Шмелева, М.В. Гражданско-правовое регулирование контрактных отношений при государственных и муниципальных закупках в Российской Федерации : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Шмелева Марина Владимировна; – Саратов, 2013.– 280 с.
15. Юренкова, О.С. Специальные договорные конструкции о предоставлении субъективного права требования заключения и исполнения: диссертация ... кандидата юридических наук : 12.00.03 / Юренкова Олеся Сергеевна. – Ульяновск., 2014. – 201 с.
16. Абрамов Н. Словарь русских синонимов и сходных по смыслу выражений. – 7-е изд., стереотип. – Москва: Русские словари. – 1999. – 431 с.
17. Ефремова, Т. Ф. Новый словарь русского языка. Толково-словообразовательный : [В 2 т.] / Т.Ф.Ефремова. – М.: Русск. язык. – 2000. – 1233 с.
18. Ожегов, С.И., Шведова, Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 72500 слов и 7500 фразеологических выражений / С.И.Ожегов, Н.Ю.Шведова. – М.: Азъ. – 1992. – 960 с.
19. Шанский Н.М. Школьный этимологический словарь русского языка. Происхождение слов/ Н.М. Шанский, Т.А. Боброва. – 7-е изд., стереотип. – М.: Дрофа, 2004. – 398 с.
20. Толковый словарь русского языка. Том I. Под редакцией Д.Н. Ушакова. – М.: ООО "Издательство Астрель", ООО "Издательство АСТ", 2000. – 848 с.